

СМОЛЕНСКИЙ ОБЛАСТНОЙ СУД

Дело N За-34/2023

РЕШЕНИЕ
Именем Российской Федерации

01 июня 2023 г.

г. Смоленск

Смоленский областной суд в составе:
судьи Смоленского областного суда Штейнле А.Л.,
при секретаре Насировой М.Н.,
с участием прокурора Юрченковой Л.Н.,

рассмотрев в открытом судебном заседании административное дело по административному исковому заявлению Публичного акционерного общества «Ростелеком» о признании недействующим пункта 5492 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 21 декабря 2022 года № 1284 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2023 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость»

установил:

21 декабря 2022 года приказом Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области № 1284 в соответствии с подпунктом 1 пункта 7 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации определен на 2023 год перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость (далее – Перечень на 2023 год).

Приказ опубликован на официальном сайте Департамента и на официальном интернет-портале правовой информации <https://depim.admin-smolensk.ru/> 26 декабря 2022 года.

В пункт 5492 Перечня на 2023 год включен объект недвижимого имущества - нежилое помещение, площадью 582,7 кв. м, с кадастровым номером 67:10:0010108:187, расположенное по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, п. Кардымово, ул. Ленина, д. 24.

Публичное акционерное общество «Ростелеком» (далее – ПАО «Ростелеком») обратилось в суд с административным иском о признании недействующим указанного пункта Перечня на 2023 год с момента его принятия, поскольку он противоречит статье 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) и незаконно возлагает на административного истца обязанность по уплате налога на имущество в большем размере.

В обоснование заявленных требований Общество указало, что объект недвижимости - нежилое помещение с кадастровым номером

67:10:0010108:187 принадлежит ПАО «Ростелеком» на праве собственности, расположено на 2 этаже дома 24 по ул. Ленина в пос. Кардымово. Смоленской области и не обладает признаками объекта налогообложения, в отношении которого налоговая база определяется как его кадастровая стоимость, включение нежилого помещения в Перечень на 2023 год противоречит статье 378.2 НК РФ и нарушает права и законные интересы административного истца, незаконно возлагая на него обязанность по уплате налога на имущество в большем размере, поскольку объект используется в качестве производственного помещения, как узел связи, в котором размещено оборудование связи и включает в себя помещение АТС, аккумуляторную, УП, кабельную шахту, КСУ, расположен на земельном участке с разрешенным использованием для строительства производственной базы, площадь сдаваемых в аренду помещений составляет менее 20% от общей площади спорного помещения, на момент включения объекта недвижимости в Перечень на 2023 год административным ответчиком обследование спорного нежилого помещения с целью определения его фактического использования проведено не было.

В письменных возражениях относительно административных исковых требований Департамент административный иск не признал, ссылаясь на то, что процедура включения в Перечень на 2023 год объекта недвижимости для целей налогообложения и принятия оспариваемого акта была соблюдена. При формировании Перечня Департаментом проведены мероприятия по определению вида фактического использования объекта недвижимого имущества. Согласно обследованию спорного объекта недвижимости, установлено, что указанный объект используется под размещение офиса по выдаче медицинских полюсов АО «Макс-М», офисов ПАО «Ростелеком», магазина рыболовных снастей, фотоателье, парикмахерской. Таким образом, объект недвижимого имущества с кадастровым номером 67:10:0010108:187 включен в Перечень 2023 год в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации Налогового кодекса Российской Федерации как объект, предназначенный для размещения торговых объектов, объектов бытового обслуживания.

В судебном заседании представитель ПАО «Ростелеком» Гехт И.Г. заявленные требования поддержала.

Представитель административного ответчика - Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области Зюмочкин С.М., также представляющий интересы заинтересованного лица Администрации Смоленской области, в судебном заседании административные исковые требования не признал по доводам, изложенным в письменных возражениях.

Заслушав объяснения представителя административного истца и представителя административного ответчика, заинтересованного лица, исследовав письменные доказательства, принимая во внимание заключение прокурора, указавшего на наличие оснований для удовлетворения заявленных требований, суд приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 208 КАС РФ с административным

исковым заявлением о признании нормативного правового акта не действующим полностью или в части вправе обратиться лица, в отношении которых применен этот акт, а также лица, которые являются субъектами отношений, регулируемых оспариваемым нормативным правовым актом, если они полагают, что этим актом нарушены или нарушаются их права, свободы и законные интересы.

Из положений статей 72, 76 Конституции Российской Федерации, подпункта 33 пункта 2 статьи 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999 года N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" следует, что к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (за исключением субвенций из федерального бюджета), относится решение вопросов установления, изменения и отмены региональных налогов и сборов, а также установления налоговых ставок по федеральным налогам в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам.

Налог на имущество организаций является региональным налогом, устанавливается и вводится в действие в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации и законами субъектов Российской Федерации, и с момента введения в действие обязателен к уплате на территории соответствующего субъекта Российской Федерации (статья 14, 372 НК РФ).

Согласно Положению о Департаменте имущественных и земельных отношений Смоленской области, утвержденному постановлением Администрации Смоленской области от 20.02.2009 года № 86 (далее Положение о Департаменте), Департамент является органом исполнительной власти Смоленской области, уполномоченным определять перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, направляет перечень в электронной форме в налоговый орган и размещает перечень на официальном сайте Департамента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (пункты 3.21.5 раздела 3).

В соответствии с подпунктом 5.4.2 пункта 5.4 раздела 5 Положения о Департаменте заместитель Губернатора Смоленской области - начальник Департамента издает в порядке, определенном областным законодательством, правовые акты, направленные на реализацию возложенных на Департамент задач.

В силу пункта 8 статьи 378.2 НК РФ состав сведений, подлежащих включению в перечень, формат и порядок их направления в электронной форме в налоговый орган по субъекту Российской Федерации определяются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в сфере налогов и сборов.

Приложением 1 приказа Федеральной налоговой службы от 28 ноября 2014 года № ММВ-7-11/604@ «Об определении состава сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость, и об утверждении формата их представления в электронной форме» определен состав сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость.

Оспариваемый Перечень на 2023 год по своей структуре и содержанию соответствует предусмотренному пунктом 8 статьи 378.2 НК РФ составу сведений.

Приказ Департамента от 21 декабря 2022 года № 1284 опубликован на официальном сайте Департамента и на официальном интернет-портале правовой информации <https://depim.admin-smolensk.ru/>.

С учетом изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемый нормативный правовой акт принят уполномоченным органом – Департаментом имущественных и земельных отношений Смоленской области с соблюдением установленного порядка, в пределах его компетенции, установленной федеральным и региональным законодательством, и в той форме, в которой этот орган вправе принимать нормативные правовые акты, с соблюдением процедуры официального опубликования.

Вместе с тем, суд не может согласиться с правомерностью включения вышеперечисленного объекта недвижимости в Перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость на 2023 год.

В соответствии с пунктом 1 статьи 374 Налогового кодекса РФ в редакции, действовавшей на момент утверждения оспариваемого истцом Перечня, объектами налогообложения для российских организаций признавалось недвижимое имущество (в том числе имущество, переданное во временное владение, в пользование, распоряжение, доверительное управление, внесенное в совместную деятельность или полученное по концессионному соглашению), учитываемое на балансе в качестве объектов основных средств в порядке, установленном для ведения бухгалтерского учета, если иное не предусмотрено статьями 378, 378.1 и 378.2 настоящего кодекса.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 375 НК РФ налоговая база определяется как среднегодовая стоимость имущества, признаваемого объектом налогообложения, если иное не предусмотрено настоящей статьей.

Налоговая база в отношении отдельных объектов недвижимого имущества определяется как их кадастровая стоимость, внесенная в Единый государственный реестр недвижимости и подлежащая применению с 1 января года налогового периода, с учетом особенностей, предусмотренных статьей 378.2 настоящего Кодекса.

Статья 378.2 НК РФ регламентирует особенности определения налоговой базы из кадастровой стоимости объектов недвижимости.

Подпунктами 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что налоговая база определяется исходя из кадастровой стоимости имущества в отношении административно-деловых центров и торговых центров (комплексов) и помещений в них; нежилых помещений, назначение, разрешенное использование или наименование которых в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре недвижимости, или документами технического учета (инвентаризации) объектов недвижимости предусматривает размещение офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания либо которые фактически используются для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания.

Согласно пунктам 3 и 4 указанной статьи административно-деловым или торговым центром признается отдельно стоящее нежилое здание (строение, сооружение), помещения в котором принадлежат одному или нескольким собственникам и которое отвечает хотя бы одному из следующих условий:

1) здание (строение, сооружение) расположено на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, или торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания;

2) здание (строение, сооружение) предназначено для использования или фактически используется в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

При этом: здание (строение, сооружение) признается предназначенным для использования в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания, если назначение, разрешенное использование или наименование помещений общей площадью не менее 20 процентов общей площади этого здания (строения, сооружения) в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре недвижимости, или документами технического учета (инвентаризации) таких объектов недвижимости предусматривает размещение офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры (включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки) или размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Фактическим использованием здания (строения, сооружения) в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания признается использование не менее 20

процентов его общей площади для размещения офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры (включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки) или для размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Пунктами 2 и 7 статьи 378.2 НК РФ предусмотрено, что особенности определения налоговой базы исходя из кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1, 2 и 4 пункта 1 настоящей статьи, а также перечень указанных объектов недвижимости определяется законом субъекта Российской Федерации после утверждения субъектом Российской Федерации в установленном порядке результатов определения кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества.

На территории Смоленской области в налоговый период 2023 год в соответствии с пунктами 1, 2 статьи 1.1 Закона Смоленской области от 27 ноября 2003 года № 83-з «О налоге на имущество организаций» налоговая база определяется как кадастровая стоимость имущества в отношении следующих видов недвижимого имущества, признаваемого объектом налогообложения: 1) административно-деловые центры и торговые центры (комплексы) и помещения в них; 2) нежилые помещения, назначение, разрешенное использование или наименование которых в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре недвижимости, или документами технического учета (инвентаризации) объектов недвижимости предусматривает размещение офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания либо которые фактически используются для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания.

Постановлением Администрации Смоленской области от 28 августа 2018 года № 574 утвержден порядок определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений для целей налогообложения.

Как следует из материалов дела ПАО «Ростелеком» является собственником объекта недвижимости – нежилого помещения, с кадастровым номером 67:10:0010108:187, площадью 582,7 кв.м, этаж № 2, расположенного в производственном здании с кадастровым номером 67:10:0010108:45 по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, пос. Кардымово, ул. Ленина, д. 24 (л.д. 150-156, 223-226).

Указанный объект расположен на земельном участке с кадастровым номером 67:10:0010108:2, имеющим вид разрешенного использования – для строительства производственной базы (л.д. 80-88).

Вид разрешенного использования земельного участка – для строительства производственной базы не предполагает размещения на нем офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания и не может быть признан безусловно определенным в целях применения положений статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Из возражений административного ответчика следует, что спорное нежилое помещение включено в Перечень на 2023 год, поскольку объект используется под торговые объекты, объекты бытового обслуживания.

Вместе с тем имеются основания для удовлетворения административного искового заявления ввиду следующего.

В силу прямого предписания, содержащегося в части 9 статьи 213 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, административный ответчик обязан доказать законность включения объекта в перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость.

В пункте 9 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что вид фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений определяется уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с порядком определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений, устанавливаемым с учетом положений пунктов 3, 4, 5 данной статьи высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации.

Обследование спорного нежилого помещения на предмет его фактического использования до утверждения Перечня на 2023 год было проведено 28 июля 2022 года.

Согласно акту об определении вида фактического использования от 28 июля 2022 года спорное нежилое помещение фактически используется под бытовые услуги, торговый объект (л.д. 217-222).

В качестве пользователей спорного нежилого помещения указаны АО «Макс-М», магазин «Рыболовные снасти», фотоателье, парикмахерская.

Оценивая представленный акт обследования от 28 июля 2022 года, суд учитывает, что в данном акте не содержатся сведения о фактическом использовании помещений, входящих в состав нежилого помещения, и указания о площадях данных помещений, в акте отсутствует указание на выявленные признаки размещения в нежилых помещениях торговых объектов, в связи с чем, содержание акта не позволяет определить фактическое использование не менее 20 процентов общей площади объекта под размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания. При обследовании спорного нежилого помещения комиссия пришла к выводу об использовании спорного помещения под торговую деятельность и бытовые услуги только на основании визуального осмотра фасада здания, в котором на 2 этаже расположено спорное нежилое помещение, а также визуального осмотра вывесок пользователей внутри здания без внутреннего осмотра помещений. В акте не приведены обстоятельства, препятствующие доступу комиссии в обследуемые помещения. Приложенные к акту фотоматериалы не подтверждают фактическое использование более 20% помещений в здании для размещения торговых объектов и объектов для оказания бытовых услуг.

Вместе с тем из договоров аренды, представленных административным истцом следует, что под размещение офисных помещений в нежилом

помещении общей площадью 582,7 кв. м с кадастровым номером 67:10:0010108:187 переданы помещения общей площадью 104,2 кв. м: ИП Серковой Е.В. (фотосалон, 18,4 кв. м), ИП Хватьковой О.П. (парикмахерская, 18,04 кв. м), АО «МАКС-М» (офис, 19,3 кв. м), Елизаровой Ю.Н. (стоматологический кабинет, 48,5 кв. м) (л.д. 10-17, 25-37, 53-70. 71-79), то есть процентное соотношение переданных помещений составляет 17,88% от общей площади спорного объекта недвижимости. Остальные помещения используются ПАО "Ростелеком" для размещения оборудования связи, что подтверждается извлечением из технического паспорта (л.д. 126-137).

Достоверных доказательств того, что кроме приведенных выше переданных в аренду помещений в спорном объекте используются в качестве торговых объектов, объектов бытового обслуживания, под размещение офисов, не имеется.

Согласно экспликации к поэтажному плану технического паспорта объект недвижимого имущества с кадастровым номером 67:10:0010108:187 состоит из следующих помещений по фактическому использованию – коридор, кабинет, приемная, бухгалтерия, актовый зал, туалет, тамбур, шкаф, подсобное помещение, ПТО, кладовая, кросс, АТС, лаборатория, венткамера.

Назначение входящих в состав спорного объекта помещений не предусматривает размещение в них офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры или размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания. Помещения в спорном объекте недвижимости предназначены для выполнения ПАО «Ростелеком» возложенных на него уставных целей и задач, в частности, для предоставления услуг электросвязи и в целом используется, как узел связи.

При этом площадь помещений предназначенных для коммерческого использования в объекте недвижимого имущества с кадастровым номером 67:10:0010108:187 составляет 17,88%, т.е. менее 20 процентов от общей площади нежилого помещения 582,7 кв. м.

Административным ответчиком и заинтересованным лицом не представлено достоверных доказательств того, что используемые административным истцом помещения и помещения, сдаваемые им в аренду, соответствуют требованиям, необходимым для признания спорного объекта недвижимости торговым объектом и (или) объектом бытового обслуживания.

Таким образом, на основании сведений, содержащихся в Едином государственном реестре недвижимости и документах технического учета, данное нежилое помещение не подлежит включению в Перечень на 2023 год.

При таком положении суд, оценив все представленные в материалы дела доказательства, приходит к выводу, что имевшиеся в распоряжении административного ответчика сведения на дату формирования Перечня на 2023 год не позволяли с достоверностью определить спорное нежилое помещение как объект торговли, объект бытового обслуживания, под размещение офисов, в связи с чем оснований для включения его в Перечень на 2023 год не имелось.

Таким образом, административный ответчик относимых и допустимых доказательств, с достоверностью подтверждающих соответствие спорного объекта условиям, установленным в статье 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, не представил.

Учитывая изложенное, суд признает недействующим пункт 5492 Перечня на 2023 год в части включения объекта недвижимого имущества - нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187, расположенного по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, п. Кардымово, ул. Ленина, д. 24, поскольку оспариваемое положение содержит противоречия федеральному и региональному законодательству, имеющему большую юридическую силу.

Определяя момент, с которого оспариваемый нормативный правовой акт должен быть признан недействующими, суд, исходя из предписаний пункта 1 части 2 статьи 215 КАС РФ и учитывая, что административный истец является налогоплательщиком за 2023 год, при этом признание оспариваемой нормы с момента вынесения решения не достигнет цели восстановления нарушенных прав и законных интересов административного истца, считает необходимым признать оспариваемый пункт Перечня на 2023 год недействующим со дня его принятия.

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 215 КАС РФ сообщение о данном решении должно быть опубликовано на официальном сайте, где был опубликован оспоренный нормативный правовой акт.

Согласно подпунктам 2 и 3 пункта 7 статьи 378.2 НК РФ уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации не позднее 1-го числа очередного налогового периода по налогу направляет перечень в электронной форме в налоговый орган по субъекту Российской Федерации и размещает перечень на своем официальном сайте или на официальном сайте субъекта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Согласно части 1 статьи 111 КАС РФ стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы.

При подаче административного искового заявления административным истцом уплачена государственная пошлина в размере 4500 рублей согласно платежному поручению № 392131 от 28.03.2023 года. Данные судебные расходы подлежат взысканию с Департамента в пользу административного истца.

Руководствуясь статьями 179-180, 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, суд

решил:

административное исковое заявление Публичного акционерного общества «Ростелеком» удовлетворить.

Признать не действующим со дня принятия пункт 5492 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской

области от 21 декабря 2022 года № 1284 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2023 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость».

Сообщение о принятии настоящего решения в течение одного месяца со дня его вступления в законную силу подлежит направлению в Управление Федеральной налоговой службы по Смоленской области, а также размещению на официальном сайте Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Взыскать с Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области в пользу Публичного акционерного общества «Ростелеком» расходы на уплату государственной пошлины в размере 4500 (четыре тысячи пятьсот) рублей.

Решение может быть обжаловано в Первый апелляционный суд общей юрисдикции через Смоленский областной суд в течение месяца со дня его принятия в окончательной форме.

Решение принято в окончательной форме 05 июня 2023 года.

Судья

А.Л. Штейнле

