

Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

Дело № А21-8534/2016

г. Калининград
«28» февраля 2017 года

Резолютивная часть решения объявлена «21» февраля 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме «28» февраля 2017 года.

Арбитражный суд Калининградской области в составе: Судьи Залужной Ю.Д. при ведении протокола судебного секретарем Зеленовой Н.А. рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ИП З.....ой Н.А. к Администрации ГО «Город Калининград» в лице Комитета муниципального имущества и земельных ресурсов третье лицо: МП «Калининградтеплосеть» о признании незаконным распоряжения от 04.10.16г. №6119/-КМИ от заявителя: З.....а Н.А., по паспорту от заинтересованного лица: Кирьякова Е.Р., по доверенности, паспорт от третьего лица: не явился, извещен

установил:

Индивидуальный предприниматель З.....а Н.А. (далее заявитель) обратилась в Арбитражный суд Калининградской области с заявлением, к Администрации ГО «Город Калининград» в лице Комитета муниципального имущества и земельных ресурсов (далее по тексту - Комитет, заинтересованное лицо) о признании незаконным распоряжения от 04.10.16г. №6119/-КМИ «О сносе самовольной постройки».

Определением от 06.12.16г. к участию в деле в качестве третьего лица привлечено МП «Калининградтеплосеть».

В судебном заседании предприниматель поддержала требования в полном объеме.

Представитель Комитета просила отказать в заявленных требованиях, считая их необоснованными.

Третье лицо в судебное заседание не явилось, извещено, дело рассмотрено в его отсутствие в порядке ст. 156 АПК РФ.

В порядке статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации сторонами раскрыты и предоставлены суду все известные им доказательства, имеющие значение для правильного и полного рассмотрения дела, а каких-либо ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, у них не имеется.

Заслушав пояснения сторон, исследовав материалы дела, и дав им оценку в соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд установил следующее.

11 октября 2006 года между ИП Смирновым А.В. (заказчиком) и муниципальным унитарным предприятием «Муниципальная собственность» (исполнителем) был заключен договор №ПП-26/06 в соответствии с которым, Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по разработке и согласованию комплекта документов для изготовления и монтажа движимого имущества - торгового на павильона площадью 18 кв.м. по адресу: г. Калининград, ул. Батальная д. 62.

01 января 2007 года сторонами был подписан акт приема-сдачи выполненных работ.

29 февраля 2008 году между ИП З.....ой Н.А. и МУП «Муниципальная собственность» был заключен договор № 1101.9, предметом которого являлось оказание услуг по организации и обслуживанию мелкорозничной торговой сети. При этом предприятие обязалось определить предпринимателю место расположения объекта малой торговли в районе мини-рынка по ул. Батальной площадью 21,30 кв.м., площадью торгового зала 16,82 кв.м. в целях реализации продтоваров (рыбной продукции).

В соответствии с Положением «О порядке организации и предоставления мест для размещения остановочных комплексов и иных объектов мелкорозничной торговли и (или) услуг», утвержденным решением окружного Совета депутатов г. Калининграда от 7 апреля 2010 г. № 82, ИП З.....ой Н.А. 16 июля 2010 года было подано заявление на имя председателя Комитета экономики, финансов и контроля Администрации ГО «Город Калининград» о включении эксплуатируемого ею объекта в реестр нестационарных торговых объектов (далее НТО).

Однако 03.08.10г. предприниматель обратилась с заявлением о приостановлении осуществления муниципальной услуги по внесению в реестр объекта на срок до 03 сентября 2010 года.

14.09.10г. ИП З.....а Н.А. повторно направила заявление в Комитет о приостановлении муниципальной услуги на срок до 03 октября 2010г.

04 июля 2013 года МУП «Муниципальной собственности» была ликвидирована путем прекращения деятельности юридического лица путем реорганизации в форме присоединения.

В отсутствие надлежаще оформленных документов ИП З.....а Н.А. продолжала осуществление торговой деятельности в торговом павильоне.

19.08.16г. и.о. директора МП «Калининградтеплосеть» направил на имя начальника Комитета экономики, финансов и контроля обращение об оказании содействия в установлении факта законности нахождения торгового павильона «Морепродукты» ИП З.....ой Н.А. на смежных земельных участках с

кадастровым номером 39:156150841:949 с разрешенным использованием «для обслуживания теплового пункта» (охранная зона тепловых сетей) и муниципальном земельном участке.

21.09.16г. председателем Комитета муниципального имущества и земельных ресурсов издано распоряжение №5781/р-КМИ об осмотре самовольной постройки.

24.08.16г. должностными лицами Комитета произведен осмотр территории с фотофиксацией, по результатам которого составлено заключение и фототаблица.

В заключении №9 от 24.09.16г. сделан вывод о том, что нестационарный торговый объект установлен на территории общего пользования без правовых оснований.

04.10.16г. председателем Комитета муниципального имущества и земельных ресурсов подписано распоряжение №6119/р-КМИ «О сносе самовольной постройки», в соответствии с п.3 которого предпринимателю в срок до 17.11.16г. предложено в добровольном порядке снести самовольную постройку, расположенную в районе дома №62-6 по ул.Батальная и проинформировать об этом Комитет. Пунктом 4 названного распоряжения МБУ «Гидротехник» поручено начать работы по сносу самовольной постройки с 18.11.16г. в случае неисполнения З.....ой Н.А. пункта 3 распоряжения.

Посчитав данное распоряжение не соответствующим закону, предприниматель обратилась с заявлением о его отмене в арбитражный суд.

Суд находит требования заявителя не обоснованными и не подлежащими удовлетворению.

Пунктами 15 и 26 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что к вопросам местного значения городского округа относятся создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами общественного питания, торговли, а также осуществление муниципального земельного контроля в границах городского округа.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления городского округа вправе издавать муниципальные правовые акты (статья 17 названного Закона).

В соответствии с постановлением Правительства Калининградской области от 17.03.2015 №120 «Об установлении порядка осуществления муниципального земельного контроля на территории Калининградской области», постановлением Главы Администрации ГО «Город Калининград» от 30 ноября 2015 г. № 1994 объектом муниципального земельного контроля являются земли, находящиеся в границах муниципального образования городского округ город Калининград, органом, осуществляющим муниципальный земельный контроль, является администрация города Калининграда в лице ее структурных подразделений.

Частью 1 статьи 10 Закона №381-ФЗ от 28.12.09г. «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» установлено, что размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Согласно части 3 статьи 10 Закона №381-ФЗ схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Во исполнение названного Закона Правительством Калининградской области издано постановление от 28 мая 2010 г. № 386 «О порядке разработки и утверждения схем размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципальных образований Калининградской области».

Положение «О порядке организации и предоставления мест для размещения остановочных комплексов и иных объектов мелкорозничной торговли и (или) услуг» утверждалось также решением окружного Совета депутатов г. Калининграда от 7 апреля 2010 г. № 82.

Администрацией ГО «Город Калининград» в свою очередь принято постановление от 17.11.2011 № 1979, которым утверждена Схема размещения нестационарных торговых объектов (НТО) на территории городского округа Калининград.

Материалы дела свидетельствуют о том, что 20.07.10г. З.....а Н.А. обращалась в Комитет с заявлением о включении в реестр НТО киоска «Морепродукты» площадью 21,3 кв.м., расположенного по адресу: г.Калининград, ул.Батальная, ориентир - мини-рынок.

Однако заявлениями от 03.08.2010г. и 14.09.2010г. предприниматель просила приостановить исполнение муниципальной услуги по внесению в реестр эксплуатируемого ею НТО. Данный факт в судебном заседании З.....а Н.А. не отрицала.

Письмом от 05.10.11г. Комитет уведомлял предпринимателя о том, что принадлежащий ей объект требует переноса на новое место размещения, в связи с расположением объекта на территории, находящейся в собственности третьих лиц или аренде. Также письмо содержало информацию о том, что 01.11.11г. состоятся публичные слушания по проекту схемы размещения нестационарных торговых объектов. Однако на данное извещение предприниматель не ответила, в публичных слушаниях участия не принимала.

В соответствии с пунктом 8.1 Правил благоустройства территории городского округа «Город Калининград», утвержденных решением городского совета депутатов города Калининграда от 20.05.2015 №

161 размещение НТО на территории городского округа «Город Калининград» допускается только в соответствии со схемой размещения НТО, разработанной и утвержденной органом местного самоуправления, в порядке, утвержденном действующим законодательством.

Кроме того, пунктами 8.9.1, 8.9.2 и 8.9.5 Правил на территории города запрещается самовольно устанавливать НТО в местах, не предусмотренных схемой размещения НТО; размещать НТО на придомовых территориях и размещать НТО после окончания срока действия договора на размещение НТО, договора аренды земельного участка в местах, ранее предусмотренных для этого.

В ходе рассмотрения дела установлено, и сторонами не оспаривается, что в утвержденную Администрацией Схему размещения НТО (постановление от 17.11.2011 № 1979) принадлежащий предпринимателю павильон включен не был, договор аренды с собственником земельного участка ИП З.....ой Н.А. не заключен.

Согласно п.2.10 Положения, утвержденного решением окружного Совета депутатов г. Калининграда от 7 апреля 2010 г. № 82 «О порядке организации и предоставления мест для размещения остановочных комплексов и иных объектов мелкорозничной торговли и (или) услуг», НТО, установленные и/или эксплуатируемые без договора на их размещение, оформленного в порядке, установленном настоящим Положением, подлежат демонтажу в течение трех недель с момента получения официального уведомления о демонтаже либо с даты опубликования сообщения в газете «Гражданин» в случае отсутствия информации о владельце или информации о получении им уведомления. В случае невыполнения указанного требования в оговоренный срок хозяйствующим субъектом - владельцем НТО в добровольном порядке администрация городского округа «Город Калининград» обязана демонтировать объект самостоятельно, переместить его на площадку временного хранения с дальнейшим взысканием всех расходов (по демонтажу и хранению) с лица, самовольно установившего НТО.

Порядок сноса самовольных построек, в том числе нестационарных торговых объектов, ограждений определен постановлением главы ГО «Город Калининград» от 24 декабря 2015 г. №2097.

В силу п.2.1 названного Порядка Комитет муниципального имущества и земельных ресурсов администрации городского округа «Город Калининград» начинает мероприятия по сносу самовольных построек после поступления соответствующей информации от юридических (физических) лиц, структурных подразделений администрации городского округа «Город Калининград», органов государственной власти или в результате проверок в рамках осуществления муниципального контроля, плановых (рейдовых) осмотров.

Осмотр самовольной постройки проводится специалистами комитета муниципального имущества и земельных ресурсов администрации городского округа «Город Калининград» на основании распоряжения комитета муниципального имущества и земельных ресурсов администрации городского округа «Город Калининград», подписанного заместителем главы администрации, председателем комитета муниципального имущества и земельных ресурсов администрации городского округа «Город Калининград» либо лицом, его замещающим (пункт 2.3 Порядка).

Согласно п.2.4 Порядка результаты осмотра самовольной постройки оформляются заключением по осмотру самовольной постройки, которое подписывается лицами, его проводившими. Заключение по осмотру самовольной постройки составляется в ходе проведения осмотра либо в течение трех рабочих дней после его проведения. К заключению по осмотру самовольной постройки прилагаются фототаблица с фототрификсацией самовольной постройки, схематический чертеж с указанием места расположения самовольной постройки.

В ходе рассмотрения дела нарушения процедуры выявления и фиксации факта самовольной постройки - торгового павильона- находящегося в пользовании ИП З.....ой Н.А., регламентированной вышеприведенным нормативным актом не установлено.

Оспариваемое распоряжение принято Комитетом в целях реализации положений пункта 4 статьи 222 ГК РФ, а также с учетом того, что участок не предоставлен предпринимателю в установленном порядке для целей размещения НТО, договор аренды с ИП З.....ой Н.А. не заключался, сам участок расположен границах охранной зоны ЦТП. Действия Комитета, направлены на защиту прав на земельный участок и на недопустимость злоупотребления правом, установленную статьей 10 ГК РФ.

В соответствии с п.4 «Типовых правил охраны коммунальных тепловых сетей», утвержденных приказом Минстроя РФ от 17.08.92г. №197 охранные зоны тепловых сетей устанавливаются вдоль трасс прокладки тепловых сетей в виде земельных участков шириной, определяемой углом естественного откоса грунта, но не менее 3 метров в каждую сторону, считая от края строительных конструкций тепловых сетей или от наружной поверхности изолированного теплопровода бесканальной прокладки.

Минимально допустимые расстояния от тепловых сетей до зданий, сооружений, линейных объектов определяются в зависимости от типа прокладки, а также климатических условий конкретной местности и подлежат обязательному соблюдению при проектировании, строительстве и ремонте указанных объектов в соответствии с требованиями СНиП 2.04.07-86 «Тепловые сети».

Из имеющейся в материалах дела фототаблицы, пояснений заинтересованного лица следует, что данный норматив относительно места расположения торгового павильона ИП З.....ой Н.А. не соблюден.

Более того, пункт 5 Типовых правил содержит прямой запрет на возведение временных строений и заборов.

Таким образом, довод предпринимателя о том, что эксплуатируемый ею торговый павильон не является

самовольной постройкой, а его установка отвечает требованиям действующего законодательства, в силу согласования его размещения с арендатором земельного участка - МП «Калининградтеплосеть» по соглашению от 12.10.16г., является, по мнению суда, ошибочным.

В соответствии со статьей 198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий государственных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативно-правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Из смысла указанной нормы следует, что требование о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий незаконными может быть удовлетворено при наличии одновременно двух условий: если ненормативный правовой акт, решение и действия не соответствуют закону или иному правовому акту и нарушают права лица, подавшего заявление о признании этого ненормативного правового акта недействительным, решения и действий (бездействия) незаконными.

В ходе рассмотрения дела таких оснований не установлено.

Руководствуясь статьями 167 - 170, 171 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении требований ИП З.....ой Н.А. отказать. Решение может быть обжаловано в течение месяца в Тринадцатый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Залужная Ю.Д.

(подпись, фамилия)