



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ВОРОНЕЖСКОЙ
ОБЛАСТИ**

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р Е Ш Е Н И Е

г.Воронеж
«27» сентября 2011г.

Дело № A14-5285/11

Резолютивная часть решения объявлена 20 сентября
2011г.

В полном объеме решение изготовлено 27 сентября 2011г.

Судья Арбитражного суда Воронежской области Т.Н.Максимович
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Е.С.Мещеряковой,
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению
индивидуального предпринимателя А***** Г***** Я*****,
г.Воронеж, ОГРН *****, ИНН *****)
к Администрации городского округа город Воронеж
о признании незаконным решения № 30 (протокол №4) от 03.03.2011г. Городской
межведомственной комиссии «По установке и эксплуатации павильонов, киосков и выносного
холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж» об отзыве
разрешительной документации и демонтаже павильона (ордер № *-П от *.*.*.2007г.) по
ул.***** № ***),
при участии в судебном заседании представителя:
от заявителя – В.В.Сидельников по доверенности от 05.07.2011г. на 1 год,
от администрации города – ***** по доверенности от *.*.*.2010г. № *** по
31.12.2011 года,

установил:

Индивидуальный предприниматель А***** Г***** Я***** (далее - заявитель)
обратилась в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным решения Администрации
городского округа город Воронеж № 30 (протокол №4) от 03.03.2011г. Городской
межведомственной комиссии «По установке и эксплуатации павильонов, киосков и выносного
холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж» об отзыве
разрешительной документации и демонтаже павильона (ордер № *-П от *.*.*.2007г.) по
ул.***** у дома № **).

Заявитель поддерживает требования.

Представитель администрации города возражает против заявленных требований.

В судебном заседании 13.09.2011г. объявлялся перерыв до 20.09.2011г. до 12 час. 00 мин.

Из материалов дела следует.

Индивидуальный предприниматель А***** Г***** Я***** осуществляла предпринимательскую деятельность в павильоне – кафе «Мороженое», расположенном по адресу: г.Воронеж, ул.*****, у дома **, на основании ордера от **.**.2007г. №***-П, со сроком действия – до 02.08.2012г., договора на установку и эксплуатацию киоска №31/6-03/кпх от 09.08.2007г.

03.03.2011г. Межведомственной комиссией «По установке и эксплуатации павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж» рассмотрен вопрос о переносе павильона в связи с изменением градостроительной ситуации (ордер №***-п от **.**.2007г.). В этой связи принято решение №30 (протокол №4) об отзыве разрешительной документации на выше указанный павильон и демонтаже павильона в связи с изменением градостроительной ситуации (п.6.10 Положения, утвержденного решением Воронежской городской Думой №271-П от 26.12.2006г.). Кроме того, согласно данному решению межведомственной комиссии службе районного архитектора было дано поручение о необходимости подобрать место для переноса павильона на срок действия ордера №***-п до **.**.2012г.

Полагая, что указанное решение межведомственной комиссии является незаконным, нарушает права и законные интересы ИП А***** Г***** Я*****, предприниматель обратился в арбитражный суд с настоящими требованиями.

Изучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, суд считает заявленные требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 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 (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Решением Воронежской городской Думы от 26.12.2006г. №271-П утверждено Положения о порядке установки и эксплуатации павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж (далее – Положение).

В силу пункта 3.1 Положения павильоны, киоски устанавливаются на основании ордера на установку павильонов, киосков, договора на установку павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования, приказа директора департамента градостроительства и земельных отношений, разрешающего эксплуатацию павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования (в редакции действующей на момент выдачи ордера №182-п от 02.08.2007г.).

Согласно пункту 6.10 Положения при необходимости демонтажа павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования до истечения срока действия разрешения на установку и эксплуатацию данного объекта по объективным причинам (изменение градостроительной ситуации, а именно - разработка, утверждение градостроительной документации, изменение инженерной транспортной инфраструктуры, планируемое капитальное строительство, выявления планировочных ограничений, проведение работ по благоустройству территории общего пользования) для установки павильонов, киосков, выносного холодильного оборудования по согласованию с владельцем указанного объекта предоставляется новое равноценное место на срок действия первоначального разрешения.

Основанием демонтажа павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования в указанном случае является приказ директора департамента градостроительства и земельных отношений, подготовленный по представлению КГА.

03.05.2011 руководителем Управления главного архитектора издан приказ № 39/ВС о признании ордера № ***-п от **.**.2007 г. А***** Г*****Я***** на установку торгового павильона, расположенного по адресу: г.Воронеж, ул.Кольцовская, у дома № **, утратившим силу.

13.05.2011 заместителем главы администрации – директора департамента градостроительства и архитектуры издан приказ № 494 об отмене разрешения на установку павильона А**** Г**** Я****, установленного по адресу: г.Воронеж, ул.*****, у дома № **, демонтаже торгового павильона в установленном порядке, с предоставлением нового места для размещения объекта на срок действия первоначального ордера до 02.08.2012г.

Как установлено судом и следует из материалов дела, единственной причиной для отзыва разрешительной документации на павильон ИП А*****Г*****Я*****, расположенный по ул.Кольцовская, у дома 19, явился разработанный проект постановления администрации городского округа город Воронеж «Об утверждении схемы расположения земельного участка, фактически занимаемого многоквартирным среднеэтажным домом, по ул.*****, ** на кадастровом плане территории 36:34:0606015», при этом ответчик ссылается на переписку структурных подразделений Администрации о невозможности визирования данного проекта, в виду нахождения на данном земельном участке временного сооружения – киоска ИП А***** Г*****Я***** По мнению Администрации, при наличии на формируемом земельном участке временного сооружения, издать указанное постановление невозможно в силу ст.36

п.4 ст.43 ГрК РФ, поскольку размеры земельных участков в границах застроенных территорий устанавливаются с учетом фактического землепользования и градостроительных нормативов, действующих в период застройки указанных территорий, а при наличии на формируемом участке временного сооружения часть земельного участка на котором он находится, не может войти в формируемый земельный участок фактически занимаемого многоквартирным среднеэтажным домом.

Согласно тексту оспариваемого решения межведомственной комиссии указанное обстоятельство расценено как изменение градостроительной ситуации.

Вместе с тем в силу пункта 6.10 Положения изменение градостроительной ситуации это разработка, утверждение градостроительной документации, изменение инженерной транспортной инфраструктуры, планируемое капитальное строительство, выявления планировочных ограничений, проведение работ по благоустройству территории общего пользования.

Наличие проекта постановления «Об утверждении схемы расположения земельного участка, фактически занимаемого многоквартирным среднеэтажным домом, по ул.*****, ** на кадастровом плане территории 36:34:0606015» в силу действующих градостроительных норм нельзя отнести к градостроительной документации, поскольку такое понятие как градостроительство включает в себя территориальное планирование, градостроительное зонирование, планировку территории, архитектурно-строительное проектирование и строительство.

Таким образом, само по себе производство определенных работ по постановке на кадастровый учет земельного участка, в том числе разработка схемы расположения земельного участка, фактически занимаемого многоквартирным среднеэтажным домом, изменением градостроительной ситуации не является.

Иных доказательств изменения градостроительной ситуации Администрация суду не представила.

На основании изложенного, суд приходит к выводу, что у межведомственной комиссии отсутствовали законные основания для отзыва разрешительной документации на павильон эксплуатируемый ИП А***** Г***** Я***** по адресу: г.***** , ул.***** , у дома **.

Довод Администрации о невозможности формирования земельного участка занимаемого многоквартирным среднеэтажным домом, ввиду нахождения на данном земельном участке временного сооружения, суд находит не состоятельным, поскольку спорный павильон является временным сооружением, т.е. нестационарным объектом, который не связан прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения (п.6 ст.2 Федерального закона №381-ФЗ от 28.12.2009г.

«О государственной торговой деятельности в РФ), в связи с чем, его временное нахождение на земельном участке не может быть препятствием для осуществления кадастровых действий.

При указанных обстоятельствах, требования ИП А***** Г*****.Я. о признании недействительным решение межведомственной комиссии Администрации городского округа город Воронеж по установке и эксплуатации павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж №30 от 03.03.2011г. (протокол №4) подлежит удовлетворению.

В соответствии со статьей 110 АПК РФ, 333.21 НК РФ суд считает необходимым взыскать с Администрации городского округа город Воронеж в пользу ИП А***** Г*****Я**** расходы по уплате государственной пошлины в размере 200 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь Положением о порядке установки и эксплуатации киосков, павильонов и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж, утвержденным решением Воронежской городской Думы № 271-П от 26.12.2006, статьями 4,7-11,65,117,110,156,167-170,180,198,201 АПК РФ, арбитражный суд

Р Е Ш И Л :

Признать незаконным решение межведомственной комиссии по установке и эксплуатации павильонов, киосков и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж №30 от 03.03.2011 (протокол № 4) об отзыве разрешительной документации и демонтаже павильона индивидуального предпринимателя А***** Г***** Я****, расположенного у дома №**, по улице *****, г.Воронеж, как не соответствующее Положению о порядке установки и эксплуатации киосков, павильонов и выносного холодильного оборудования на территории городского округа город Воронеж, утвержденному решением Воронежской городской Думы от 26.12.2006 № 271-П.

Обязать Администрацию городского округа город Воронеж устранить допущенные указанным решением межведомственной комиссии нарушения прав и законных интересов индивидуального предпринимателя А***** Г***** Я*****.

Решение в данной части подлежит немедленному исполнению.

Взыскать с администрации городского округа город Воронеж, расположенной по адресу: г.Воронеж, ул.Плехановская, д.10, (ОГРН 1023601575733) расходы по госпошлине в сумме 200 руб. в пользу индивидуального предпринимателя А***** Г***** Я***** , проживающей по адресу: г.Воронеж, ул.*****, д**, кв.99, ОГРНИП *****.

Исполнительный лист выдать после вступления решения в законную силу.

Решение может быть обжаловано в Девятнадцатый арбитражный апелляционный суд в месячный срок со дня принятия.

Судья

Т.Н.Максимович