

Председательствующий: Голубовская Н.С.

Дело № 33а-3781/2022
2а-434/2022
55RS0007-01-2021-008836-55

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Судебная коллегия по административным делам Омского областного суда в составе председательствующего Латышенко Н.Ф., судей областного суда Илларионова А.В., Харламовой О.А., при секретаре Сивожелезовой М.А., рассмотрела в открытом судебном заседании 3 августа 2022 года административное дело по административному исковому заявлению Макаровой Натальи Викторовны, Агапова Ивана Александровича, Басовой Ирины Викторовны к Администрации города Омска о признании нормативного акта недействующим

по апелляционной жалобе административных истцов Макаровой Натальи Викторовны, Басовой Ирины Викторовны, представителя Агапова Ивана Александровича – Бочкаревой Натальи Владимировны на решение Центрального районного суда г. Омска от 25 марта 2022 года, которым в удовлетворении административного искового заявления отказано.

Заслушав доклад судьи областного суда Латышенко Н.Ф., судебная коллегия
установила:

Макарова Н.В., Агапов И.А., Басова И.В. обратились в суд с иском к Администрации г. Омска о признании нормативного акта недействующим.

В обоснование иска указали, что являются собственниками земельных участков, расположенных в СНТ «Дары Сибири». После 17 сентября 2021 года административными истцами были получены письма от Управления Росреестра по Омской области, из которых следовало, что в отношении земельных участков установлен публичный сервитут.

Публичный сервитут установлен в интересах и по ходатайству Акционерного общества «Территориальная генерирующая компания № 11» (далее АО «ТГК-11») на основании постановления Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута».

Истцы считают, что отсутствуют предусмотренные земельным законодательством правовые основания для установления публичного сервитута, в том числе по заявлению АО «ТГК-11». Ссылаются на то, что золошлакопровод, для эксплуатации которого был установлен публичный сервитут, не относится к поименованным в законе сооружениям или иным объектам, в отношении которого может быть установлен публичный сервитут. Указывают, что фактически золошлакопровод отсутствует, на территории СНТ имеются разрушенные элементы, при этом, с учетом оспариваемого постановления АО «ТГК-11» может осуществлять хозяйственную деятельность с указанным сооружением, ограничивая права собственников земельного участка.

С учетом уточненных исковых требований Макарова Н.В. просит признать недействующим постановление Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута» в части подпункта 11 пункта 1 об установлении публичного сервитута в отношении земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:724.

Басова И.В. просит признать недействующим постановление Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута» в части подпункта 12 пункта 1 об установлении публичного сервитута в отношении земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:703.

Агапов И.А. просит признать недействующим постановление Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута» полностью.

В судебном заседании административный истец Агапов И.А. не участвовал, был извещен надлежаще.

Представитель Агапова И.А. - Бочкарева Н.В., действующая на основании доверенности, административный иск поддержала.

Административные истцы Макарова Н.В., Басова И.В. просили административный иск удовлетворить.

Представитель Администрации г. Омска Калинин Н.Д., исковые требования не признал.

Представитель заинтересованного лица департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска Коваль Е.М. не согласилась с заявленными требованиями.

Представитель заинтересованного лица АО «ТГК-11» - Батылин А.М. просил в удовлетворении иска отказать.

Заинтересованные лица Сибирское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, Омское обособленное подразделение Департамента Росприроднадзора по Сибирскому федеральному округу своих представителей для участия в судебном заседании не направили, были извещены надлежаще.

Помощник прокурора г. Омска - Бондарева М.Г. В своем заключении полагала, что исковые требования являются необоснованными и не подлежат удовлетворению.

Решением Центрального районного суда г. Омска от 25 марта 2022 года административное исковое заявление оставлено без удовлетворения.

В апелляционной жалобе Басова И.В., Макарова Н.В. и представитель Агапова И.А. – Бочкарева Н.В. просят решение суда отменить, принять новое решение.

Обращают внимание, что судом неправильно применены нормы материального права. В основу решения положено письмо Минэкономразвития России от 1 марта 2019 года № Д23и-6636. Указанное письмо является ответом Департамента недвижимости Минэкономразвития на вопросы хозяйствующих субъектов. Не смотря на это, суд применил их в системном толковании с нормами Земельного кодекса. Суд не обратил внимание на статью 3.6 ФЗ № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» из которой следует, что юридические лица, имеющие в собственности инженерные сооружения, имеют право оформлять публичный сервитут для размещения только тех объектов, которые могут размещаться на основании публичного сервитута. Судом не проанализирована сама возможность размещения именно этого линейного объекта на условиях публичного сервитута.

Указывают, что административным ответчиком не исследован вопрос относительно возможности переоформления ранее действующего договора аренды, с учетом того, что в материалах дела имеются доказательства относительно того, что части полуразрушенного линейного объекта не размещаются непосредственно на участках истцов, обломки труб размещены на аллее.

Отмечают, что установление публичного сервитута не допускается в отношении земельных участков, представленных для ведения садоводства. В решении суд ссылается на недостоверную информацию о том, что стоки ТЭЦ-3 направляются на очистные сооружения АО «ОмскВодоканал» - это обстоятельство ничем не подтверждено.

Обращают внимание, что сам факт установления публичного сервитута на их земельных участках ограничивает право собственников и их хозяйственную деятельность на собственной земле. Собственники земельных участков вынуждены будут содействовать обеспечению деятельности АО «ТГК-11» по утилизации производственных отходов: предоставлять возможность размещения на своих участках техники, предоставлять доступ на свои участки посторонним лицам и иные ограничения.

Суд не учел, что оспариваемое постановление противоречит не только федеральным нормам земельного законодательства, но и Решению Омского городского Совета и Генеральному плану. Постановленное решение входит в противоречие с позицией Верховного Суда Российской Федерации по аналогичным делам.

Прокуратурой города Омска, представителями Администрации г. Омска, департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска принесены возражения относительно доводов апелляционной жалобы.

Лица, участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы в апелляционном порядке извещены своевременно и в надлежащей форме.

Суд апелляционной инстанции рассмотрел административное дело в соответствии с частью 1 статьи 308 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее также - КАС РФ).

Проверив материалы дела, обсудив доводы апелляционной жалобы и возражений на нее, заслушав Басову И.В., Макарову Н.В., их представителя Бочкареву Н.В., а также как представителя Агапова И.А., представителей Администрации г. Омска Баканова К.И., департамента архитектуры и градостроительства Администрации г. Омска Коваль Е.М., ОАО «ТГК-11» Батылина А.М., заключение прокурора Никульшиной Е.В., судебная коллегия полагает, что решение суда первой инстанции подлежит отмене исходя из следующего.

Постановлением Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута» установлен в интересах АО «ТГК-11» сроком на 49 лет публичный сервитут в целях размещения, эксплуатации золошлакопроводов с опорами, входящих в состав объекта производственно-технологического комплекса филиала ОАО АКЭ и Э «Омскэнерго» Омская ТЭЦ-3, принадлежащего акционерному обществу на праве собственности на основании свидетельства о государственной регистрации права от 24 января 2008 года в отношении ряда земельных участков, находящихся в частной собственности.

Подпунктом 11 пункта 1 постановления Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573 «Об установлении публичного сервитута» установлен публичный сервитут в отношении части земельного участка площадью 73 кв.м., входящего в состав земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:724, площадью 249 кв.м., относящегося к категории земель населенных пунктов, местоположение: Омская область, город Омск, Советский административный округ, садоводческое некоммерческое товарищество «Дары Сибири», аллея 25, участок 21 «А».

Собственником названного земельного участка с видом разрешенного использования – для сельскохозяйственного использования под садоводство, является Макарова Н.В. (л.д. 25-32 т. 1), на котором расположен жилой дом общей площадью 41,5 кв.м. и баня площадью 9 кв.м. (л.д. 33-38 т. 1).

Подпунктом 12 пункта 1 постановления Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573 «Об установлении публичного сервитута» установлен публичный сервитут в отношении части земельного участка площадью 129 кв.м., входящего в состав земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:703, площадью 607 кв.м., относящегося к категории земель населенных пунктов, местоположение: Омская область, город Омск, Советский административный округ, садоводческое некоммерческое товарищество «Дары Сибири», аллея 24, участок 20.

Собственником названного земельного участка с видом разрешенного использования – для сельскохозяйственного использования под садоводство, является Басова И.В. с расположенным на нем жилым домом общей площадью 55 кв.м. (л.д. 39-43 т. 1).

Агапов И.А. является собственником земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:387 площадью 633 кв.м., относящегося к категории земель населенных пунктов, местоположение: Омская область, город Омск, Советский административный округ, садоводческое некоммерческое товарищество «Дары Сибири», аллея 25, участок 22, с видом разрешенного использования - садоводство (л.д. 45-46 т. 1).

Вышеуказанный земельный участок в постановлении Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573 «Об установлении публичного сервитута» не поименован.

Вместе с тем, согласно заключению кадастрового инженера ООО «Центр кадастра и межевания» земельный участок с кадастровым номером 55:36:030203:387 имеет пересечение

с площадью публичного сервитута, установленного постановлением Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573, по линейным промерам от 2,6 до 3 метров, площадь пересечения составила 64 кв.м. (л.д. 21 т. 2).

Публичный сервитут может устанавливаться для использования земельного участка в целях, предусмотренных статьей 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации, о чем указано в пункте 8 части 4 статьи 23 названного Кодекса.

Согласно подпункту 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации публичный сервитут устанавливается в целях размещения объектов электросетевого хозяйства, тепловых сетей, водопроводных сетей, сетей водоотведения, линий и сооружений связи, линейных объектов системы газоснабжения, нефтепроводов и нефтепродуктопроводов, их неотъемлемых технологических частей, если указанные объекты являются объектами федерального, регионального или местного значения, либо необходимы для организации электро-, газо-, тепло-, водоснабжения населения и водоотведения, подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, либо переносятся в связи с изъятием земельных участков, на которых они ранее располагались, для государственных или муниципальных нужд (далее также - инженерные сооружения).

По правилам подпункта 4 статьи 39.3 Земельного кодекса Российской Федерации публичный сервитут в отношении земельных участков и (или) земель для их использования в целях, предусмотренных статьей 39.37 настоящего Кодекса (далее также в настоящей главе - публичный сервитут), устанавливается решениями органов местного самоуправления городского округа, городского поселения - в случаях установления публичного сервитута для размещения инженерных сооружений, являющихся объектами местного значения городского округа, городского поселения, устройства пересечений автомобильных дорог или железнодорожных путей с автомобильными дорогами местного значения городского округа, городского поселения или для устройства примыканий автомобильных дорог к автомобильным дорогам местного значения городского округа, городского поселения, размещения автомобильных дорог местного значения городского округа, городского поселения в туннелях, а также в целях, предусмотренных статьей 39.37 настоящего Кодекса и не указанных в подпунктах 1-3 настоящей статьи, в отношении земельных участков и (или) земель, расположенных в границах городского округа, городского поселения.

Согласно пункту 1 статьи 39.40 Земельного кодекса Российской Федерации с ходатайством об установлении публичного сервитута вправе обратиться организация, являющаяся субъектом естественных монополий в случаях установления публичного сервитута для размещения инженерных сооружений, обеспечивающих деятельность этого субъекта.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3.6 Федерального закона от 25 октября 2001 года № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 137-ФЗ) юридические лица, право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления которых на сооружения, которые в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации могут размещаться на земельном участке и (или) землях на основании публичного сервитута, возникло в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, до 1 сентября 2018 года и у которых отсутствуют права на земельный участок, на котором находятся такие сооружения, вправе оформить публичный сервитут в порядке, установленном главой V.7 Земельного кодекса Российской Федерации, в целях размещения таких сооружений или приобрести соответствующий земельный участок в аренду до 1 января 2025 года.

АО «ТГК-11» с 24 января 2008 года является собственником производственно-технологического комплекса - филиала ОАО МЭ и Э «Омская ТЭЦ-3» в составе 33 зданий и 28 сооружений. В состав производственно-технологического комплекса включены золошлакопроводы с опорами, дамба ГЗУ (инв. №60000116) (л.д.84-87, 156-159 т. 1).

АО «ТГК-11» осуществляет выработку и отпуск электрической энергии и тепловой энергии в виде пара и горячей воды, является субъектом естественной монополии, что

следует из письма Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской от 3 декабря 2020 года № 04-12019 (л.д.146 т. 1).

Согласно подпункту 12 пункта 19 Положения о департаменте архитектуры и градостроительства Администрации города Омска, утвержденного Решением Омского городского Совета от 11 апреля 2012 года № 3, департамент организует рассмотрение вопросов по установлению публичных сервитутов в отношении земельных участков и (или) земель в интересах муниципального образования городской округ город Омск Омской области и его населения, публичных сервитутов в отдельных целях, в том числе осуществляет подготовку проектов правовых актов Администрации города Омска об установлении публичных сервитутов в отношении земельных участков и (или) земель для обеспечения интересов местного самоуправления или местного населения на территории города Омска, публичных сервитутов в отдельных целях, принимает решения об отказе в установлении указанных публичных сервитутов.

9 августа 2021 года АО «ТГК-11» обратилось в департамент архитектуры и градостроительства Администрации г. Омска с ходатайством об установлении публичного сервитута в рамках главы V.7 Земельного кодекса Российской Федерации согласно положениям статьи 3.6 Федерального закона № 137-ФЗ в целях размещения и эксплуатации инженерной коммуникации «Золошлакопроводы с опорами (инв. №60000116)» (л.д.151-173, 174-197 т. 1).

В соответствии с пунктом 3 статьи 39.42 Земельного кодекса Российской Федерации органом местного самоуправления осуществлено извещение правообладателей земельных участков.

Сообщение о возможном установлении публичного сервитута в соответствии подпунктом 1 пункта 3 статьи 39.42 Земельного кодекса Российской Федерации опубликовано в газете «Третья Столица» № 37 от 12 августа 2021 года.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 39.42 Земельного кодекса Российской Федерации 10 августа 2021 года сообщение о возможном установлении публичного сервитута размещено на официальном сайте Администрации города Омска в сети «Интернет» в разделе «Развитие» - «Земля, недвижимость, реклама» - «Земельные отношения» - «Сервитуты» - «Публичный сервитут в отдельных целях» (л.д.148 т. 1).

По правилам подпункта 3 пункта 3 статьи 39.42 Земельного кодекса Российской Федерации 6 августа 2021 года сообщение о возможном установлении публичного сервитута размещено на информационном щите, расположенном вблизи здания Администрации г. Омска по ул. Гагарина, дом 32 корпус 1 (л.д.149-150 т. 1).

Официальными печатными изданиями органов местного самоуправления города Омска определены газеты «Вечерний Омск – Неделя» и «Третья столица» (постановление Мэра города Омска от 25 мая 2007 года № 395-п «Об опубликовании муниципальных правовых актов и иных официальных документов, подлежащих обязательному опубликованию»).

Постановление Администрации города Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п в установленном порядке опубликовано в газете «Третья столица» № 42 от 16 сентября 2021 года (л.д.147 т. 1).

Во исполнение предписаний подпункта 3 пункта 7 статьи 39.43 Земельного кодекса Российской Федерации АО «ТГК-11» правообладателям земельных участков направлена копия вышеуказанного постановления (л.д. 19 т. 1).

Разрешая административное дело, суд пришел к верному выводу о том, что оспариваемый нормативный правовой акт принят уполномоченным органом в пределах его компетенции с соблюдением требований законодательства к его форме, порядку принятия, опубликования и введения его в действие.

В то же время, разрешая административное дело, суд со ссылкой на письмо Минэкономразвития России от 1 марта 2019 года № Д23и-6636 исходил из того, что собственники существующих линейных сооружений вправе установить публичный сервитут независимо от целей, предусмотренных статьей 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации. В данном случае единственным документом - основанием установления

публичного сервитута будет являться правоустанавливающим документом на такой линейный объект. Для оформления публичного сервитута под существующие инженерные сооружения не требуется обоснования его установления, установленного статьей 39.41 Земельного кодекса Российской Федерации, а также доказывать иные обстоятельства значимости инженерного сооружения. Правовая цель установления публичного сервитута заявителем была указана и обоснована - в целях размещения и эксплуатации инженерной коммуникации «золошлакопроводы с опорами инв. № 60000116», а нахождение составляющих элементов золошлакопровода в ненадлежащем техническом состоянии не свидетельствует само по себе в рассматриваемом случае о наличии оснований для признания оспариваемого нормативно правового акта незаконным, поскольку АО «ТГК 11» вправе в любое время принять меры к восстановлению данного инженерного сооружения.

Судебная коллегия не может согласиться с таким выводом суда первой инстанции по следующим основаниям.

Как определено пунктом 3 статьи 3.6 Федерального закона № 137-ФЗ юридические лица, право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления которых на сооружения, которые в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации могут размещаться на земельном участке и (или) землях на основании публичного сервитута, возникло в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, до 1 сентября 2018 года и у которых отсутствуют права на земельный участок, на котором находятся такие сооружения, вправе оформить публичный сервитут в порядке, установленном главой V.7 Земельного кодекса Российской Федерации, в целях размещения таких сооружений или приобрести соответствующий земельный участок в аренду до 1 января 2025 года.

Таким образом, для установления публичного сервитута в переходный период является необходимым наличие у заявителя прав на сооружения, которые в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации могут размещаться на земельном участке и (или) землях на основании публичного сервитута, возникших до 1 сентября 2018 года, и который оформляется в порядке, установленном главой V.7 Земельного кодекса Российской Федерации. Сооружения, которые в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации могут размещаться на условиях публичного сервитута также перечислены в главе V.7.

В силу положений подпункта 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации публичный сервитут устанавливается в целях размещения объектов электросетевого хозяйства, тепловых сетей, водопроводных сетей, сетей водоотведения, линий и сооружений связи, линейных объектов системы газоснабжения, нефтепроводов и нефтепродуктопроводов, их неотъемлемых технологических частей, если указанные объекты являются объектами федерального, регионального или местного значения, либо необходимы для организации электро-, газо-, тепло-, водоснабжения населения и водоотведения, подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, либо переносятся в связи с изъятием земельных участков, на которых они ранее располагались, для государственных или муниципальных нужд (далее также - инженерные сооружения).

Следовательно, установление публичного сервитута является возможным в настоящей ситуации в целях размещения объектов прямо перечисленных в вышеприведенной норме с соблюдением условий ею установленных.

Исходя из позиции представителя ОАО «ТГК 11» СП «ТЭЦ-3» является тепловой электрической станцией, которая в круглосуточном режиме осуществляет выработку и отпуск электрической и тепловой энергии в виде пара, а также горячей воды. Данное структурное подразделение осуществляет отпуск тепловой энергии, а также в горячей воде, так как является источником теплоснабжения с открытым горячим водоразбором жилого сектора Советского АО г. Омска и ряда микрорайонов Левобережья; источником тепловой энергии промышленных предприятий. Поскольку деятельность СП «ТЭЦ-3» имеет социальное значение для города, золошлакопроводы относятся к линейным объектам, то установление публичного сервитута основано на законе.

Между тем, золошлакопроводы не являются объектами, предусмотренными в подпункте 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации, равно как и главой V.7 в целом.

Что касается доводов представителя Администрации г. Омска Баканова К.И. о том, что золошлакопроводы являются неотъемлемой частью тепловых сетей, которые необходимы для организации теплоснабжения населения, то судебная коллегия отмечает следующее.

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее Закон о теплоснабжении) тепловая сеть представляет собой совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок.

Тепловые сети подразделяются на магистральные, распределительные, квартальные и ответвления от магистральных и распределительных тепловых сетей к отдельным зданиям и сооружениям. Разделение тепловых сетей устанавливается проектом или эксплуатационной организацией (СНиП 41-02-2003. «Тепловые сети», приняты Постановлением Госстроя РФ от 24 июня 2003 № 110). Аналогичная классификация содержится и в Своде правил «Тепловые сети. Актуализированная редакция СНиП 41-02-2003», утвержденных приказом Минрегиона России от 30 июня 2012 года № 280 (СП 124.13330.2012).

Теплоснабжение - обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности (пункт 8 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

Теплоноситель - пар, вода, которые используются для передачи тепловой энергии. Теплоноситель в виде воды в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения) может использоваться для теплоснабжения и для горячего водоснабжения (пункт 4.1 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

Как следует из Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей, утвержденных приказом Минэнерго России от 19 июня 2003 года № 229, золошлакопроводы относятся к системам гидро- и пневмозолоудаления.

Таким образом, золошлакопроводы к тепловым сетям в силу установленного действующего правового регулирования не относятся, равно как и к объектам электросетевого хозяйства.

По правилам абзаца 11 статьи 3 Федерального закона от 26 марта 2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» к объектам электросетевого хозяйства относятся линии электропередачи, трансформаторные и иные подстанции, распределительные пункты и иное предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование.

Из положений подпункта 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации следует, что законодатель предусмотрел объекты, которые с учетом функционального назначения непосредственно задействованные для передачи тепловой и электрической энергии могут быть размещены на условиях публичного сервитута, а не всего имущества субъектов естественных монополий.

При этом, условиями размещения названных объектов является, в частности, их отнесение к объектам федерального, регионального или местного значения, либо они необходимы для организации электро-, газо-, тепло-, водоснабжения населения и водоотведения.

Применительно к изложенному судебная коллегия отклоняет доводы представителя департамента архитектуры и градостроительства Администрации г. Омска, что для установления публичного сервитута по правилам пункта 3 статьи 3.6 Федерального закона № 137-ФЗ не подлежат учету положения подпункта 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации, достаточным является наличие правоустанавливающего документа на любой линейный объект.

Вопреки позиции Администрации г. Омска и заинтересованных лиц положения подпункта 1 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации содержат не только цели установления публичного сервитута, но и определяют сооружения, которые в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации могут размещаться на земельном участке и (или) землях на основании публичного сервитута, как на это отсылает пункт 3 статьи 3.6 Федерального закона № 137-ФЗ.

Кроме того, как установлено при рассмотрении дела золошлакопроводы не используются в производственно-хозяйственной деятельности ОАО «ТГК-11» с ноября 2018 года. По доводам представителя общества находятся в резерве и в случае необходимости, они будут отремонтированы.

Из представленного в дело фотоматериала видно, что золошлакопроводы частично разукомплектованы (л.д. 78-100 том 2), что исключает возможность их использования по прямому назначению без принятия мер по их восстановлению.

Вместе с тем, по правилам пункта 5 статьи 39.39 Земельного кодекса Российской Федерации не допускается установление публичного сервитута в целях, указанных в подпунктах 1 и 2 статьи 39.37 настоящего Кодекса, в отношении земельных участков, предоставленных или принадлежащих гражданам и предназначенных для индивидуального жилищного строительства, ведения гражданами садоводства или огородничества для собственных нужд, личного подсобного хозяйства, за исключением случаев, если это требуется для: 1) подключения (технологического присоединения) зданий, сооружений, расположенных в границах элемента планировочной структуры, в границах которого находятся такие земельные участки, к сетям инженерно-технического обеспечения; 2) эксплуатации, реконструкции существующих инженерных сооружений; 3) размещения инженерных сооружений, которые переносятся с земельных участков, изымаемых для государственных или муниципальных нужд.

В силу пункта 4.10.11 Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации, утвержденной приказом Минэнерго России от 19 июня 2003 года № 229, при эксплуатации систем золошлакоудаления и золоотвалов должны быть обеспечены: своевременное, бесперебойное и экономичное удаление и складирование золы и шлака в золоотвалы, на склады сухой золы, а также отгрузка их потребителям; надежность оборудования, устройств и сооружений внутреннего и внешнего золошлакоудаления; рациональное использование рабочей емкости золоотвалов и складов сухой золы; предотвращение загрязнения золой и сточными водами воздушного и водного бассейнов, а также окружающей территории.

С учетом приведенного, эксплуатация золошлакопроводов заключается в их использовании по прямому назначению, техническому обслуживанию и ремонту, то есть они должны быть задействованы в хозяйственной деятельности общества.

Соответственно, при установлении в 2021 году публичного сервитута Администрацией г. Омска был нарушен пункт 5 статьи 39.39 Земельного кодекса Российской Федерации.

То обстоятельство, что как у департамента архитектуры, так и Администрации г. Омска нет обязанности осматривать объект на местности, не свидетельствует о соответствии оспариваемого постановления требованиям действующего законодательства.

Намерения ОАО «ТГК-11» когда-нибудь в случае необходимости отремонтировать золошлакопроводы и вывести их из резерва во всяком случае противоречит пункту 5 статьи 39.39 Земельного кодекса Российской Федерации.

Нельзя согласиться с позицией районного суда о том, что права истцов не являются нарушенными, поскольку АО «ТГК-11» наделено правом ограниченного пользования частью земельных участков, принадлежащих административным истцам. Установление охранной зоны относительно золошлакопроводов и её границ, как на то сослался суд, не предопределяет отсутствия нарушения их прав публичным сервитутом.

С учетом вышеприведенного решение суда подлежит отмене с принятием нового об удовлетворении административных исков Макаровой Н. В., Басовой И.В. о признании недействующими с момента вступления в законную силу настоящего определения

подпунктов 11 и 12 пункта 1 постановления Администрации города Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута».

Административный иск Агапова И.А. подлежит удовлетворению частично исходя из следующего.

Федеральный законодатель предоставил право на предъявление административного иска о признании нормативного правового акта не действующим полностью или в части лицам, в отношении которых применен этот акт, а также субъектам отношений, регулируемых оспариваемым нормативным правовым актом, если они полагают, что этим актом нарушены или нарушаются их права, свободы и законные интересы (часть 1 статьи 208 КАС Российской Федерации).

Агапов И.А. является собственником земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:387 площадью 633 кв.м., относящегося к категории земель населенных пунктов, местоположение: Омская область, город Омск, Советский административный округ, садоводческое некоммерческое товарищество «Дары Сибири», аллея 25, участок 22, с видом разрешенного использования – садоводство. Земельный участок является ранее учтенным, границы которого не установлены в соответствии с требованиями земельного законодательства (л.д. 45-46 т. 1), и в оспариваемом постановлении не поименован.

Вместе с тем, приложением № 2 к постановлению Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п определены границы публичного сервитута, который внесены в Единый государственный реестр недвижимости.

Согласно заключению кадастрового инженера ООО «Центр кадастра и межевания» земельный участок с кадастровым номером 55:36:030203:387 имеет пересечение с площадью публичного сервитута, установленного постановлением Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п, по линейным промерам от 2,6 до 3 метров, площадь пересечения составила 64 кв.м. Так как границы земельного участка присутствуют на местности, но межевание не произведено, работы производились с учетом фактических границ земельного участка (забор) (л.д. 21 т. 2).

В такой ситуации отсутствие межевания земельного участка, принадлежащего Агапову И.А. по праву собственности, и как следствие отсутствие данных на публичной кадастровой карте о нем, а также в оспариваемом постановлении не предопределяет невозможность оспаривания им постановления в части, которая затрагивает его права, свободы, законные интересы относительно обременения земельного участка.

В оставшейся же части Агапов И.А. не наделен правом оспаривания постановления Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п.

Исходя из разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, содержащихся в абзаце третьем пункта 38 постановления от 25 декабря 2018 года № 50 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов и актов, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами», судебная коллегия считает правильным признать постановление в оспариваемой части недействующим с момента вступления в законную силу судебного решения.

С учетом положений пункта 2 части 4 статьи 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации судебная коллегия возлагает на Администрацию города Омска опубликовать сообщение о принятом судебном акте в газете «Третья столица» в течение одного месяца со дня вынесения настоящего определения.

Руководствуясь статьями 308 - 311 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, судебная коллегия

определила:

решение Центрального районного суда города Омска от 25 марта 2022 года отменить, принять новое решение.

Административный иск Макаровой Натальи Викторовны, Басовой Ирины Викторовны удовлетворить.

Признать недействующими с момента вступления в законную силу настоящего определения подпункты 11 и 12 пункта 1 постановления Администрации города Омска от 14 сентября 2021 года № 573- п «Об установлении публичного сервитута».

Административный иск Агапова Ивана Александровича удовлетворить частично.

Признать недействующим с момента вступления в законную силу настоящего определения постановление Администрации г. Омска от 14 сентября 2021 года № 573-п «Об установлении публичного сервитута» в части установления публичного сервитута в отношении части земельного участка, входящего в состав земельного участка с кадастровым номером 55:36:030203:387 площадью 633 кв.м., относящегося к категории земель населенных пунктов, местоположение: Омская область, город Омск, Советский административный округ, садоводческое некоммерческое товарищество «Дары Сибири», аллея 25, участок 22.

В остальной части иска Агапову Ивану Александровичу отказать.

Обязать Администрацию города Омска опубликовать сообщение о принятом судебном акте в газете «Третья столица» в течение одного месяца со дня вынесения настоящего определения.

Кассационная жалоба может быть подана через суд первой инстанции в Восьмой кассационный суд общей юрисдикции в течение шести месяцев со дня вынесения апелляционного определения.

Председательствующий

Судьи

Мотивированное определение составлено 5 августа 2022 года.

«КОПИЯ ВЕРНА»

подпись судьи _____

секретарь судебного заседания _____

«09» августа 2022 г.

