

Категорія справи № 826/2234/18: **Адміністративні справи; Справи зі спорів з приводу забезпечення сталого розвитку населених пунктів та землекористування, зокрема зі спорів у сфері:; містобудування; планування і забудови територій; архітектурної діяльності.**
Надіслано судом: 16.03.2018. Зареєстровано: 18.03.2018. Оприлюднено: 21.03.2018.



**ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД міста КИЄВА 01051, м. Київ, вул. Болбочана Петра 8,
корпус 1 Р І Ш Е Н Н Я**

І М Е Н Е М У К Р А Ї Н И

м. Київ

06 березня 2018 року

№ 826/2234/18

Окружний адміністративний суд м.Києва у складі судді Смолія І.В., при секретарі судового засідання Острович Е.С., розглянувши в судовому засіданні адміністративну справу

за позовом Приватного підприємства «Маркон»

до Департаменту з питань державного архітектурно-будівельного контролю м.Києва виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація)

про визнання протиправним та скасування припису

за участю представників сторін:

від позивача: Шам О.І.

від відповідача: Сидора Ю.Г.

ОБСТАВИНИ СПРАВИ:

До Окружного адміністративного суду м.Києва з позовом звернулось Приватне підприємство «Маркон» (надалі - ПП «Маркон», позивач) з адміністративним позовом до Департаменту з питань державного архітектурно-будівельного контролю м.Києва виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація) (надалі - Департамент держархібуд контролю, відповідач) про визнання протиправним та скасування припису.

Представник позивача зазначає, що відповідачем протиправно винесено припис.

Представником відповідача на адресу суду подано письмові заперечення, в яких зазначив про правомірність своїх дій та безпідставність вимог позивача.

Розглянувши подані сторонами документи та матеріали, всебічно і повно з'ясувавши всі фактичні обставини, на яких ґрунтується позов, об'єктивно оцінивши докази, які мають юридичне значення для розгляду справи і вирішення спору по суті, Окружний адміністративний суд міста Києва встановив наступне.

З матеріалів справи вбачається, що Інспекцією державного архітектурно-будівельного контролю у місті Києві надано замовнику - ПП «МАРКОН» Дозвіл на виконання будівельних робіт № 2230-Пд/К від 14.10.2010 із будівництва готельного комплексу із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту за адресою: Андріївський узвіз, 14-16 у Подільському районі м.Києва. Заявою вх. № 40-13983 від 12.07.2016. Приватного підприємства

«МАРКОН» внесено зміни до Дозволу від 14.10.2010 № 2230-Пд/К, вид будівництва - нове будівництво, категорія складності СС2 (IV).

Департаментом з питань державного архітектурно-будівельного контролю міста Києва виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація) (Відповідач) проведено позапланову перевірку об'єкту «Будівництво готельного комплексу із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту на Андріївському узвозі, 14-16 Подільського району міста Києва».

Відповідачем за результатами перевірки виявлено порушення містобудівного законодавства, складено акт перевірки дотримання вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, державних будівельних норм стандартів і правил від 05.01.2018.

За результатами перевірки відповідачем складено Припис про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил від 05.01.2018р, яким вимагається у термін до 05.02.2018 усунути виявлені порушення у відповідності до законодавства.

Крім того, за результатами перевірки Відповідачем складено Припис про зупинення підготовчих та будівельних робіт від 05.01.2018, яким вимагається з 05.01.2018 зупинити виконання будівельних робіт до усунення допущених порушень вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності.

Відповідно до ст.34 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» замовник має право виконувати будівельні роботи після: подання замовником повідомлення про початок виконання будівельних робіт відповідному органу державного архітектурно-будівельного контролю - щодо об'єктів будівництва, які за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з незначними наслідками (СС1), та щодо об'єктів, будівництво яких здійснюється на підставі будівельного паспорта та які не потребують отримання дозволу на виконання будівельних робіт згідно з переліком об'єктів будівництва, затвердженим Кабінетом Міністрів України. Форма повідомлення про початок виконання будівельних робіт та порядок його подання визначаються Кабінетом Міністрів України; видачі замовнику органом державного архітектурно-будівельного контролю дозволу на виконання будівельних робіт - щодо об'єктів, які за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з середніми (СС2) та значними (СС3) наслідками або підлягають оцінці впливу на довкілля згідно із Законом України «Про оцінку впливу на довкілля».

Зазначені у частині першій цієї статті документи, що надають право на виконання будівельних робіт, є чинними до завершення будівництва.

Позивач має право на виконання будівельних робіт на підставі Дозволу на виконання будівельних робіт №2230-Пд/К від 14.10.2010 із заявою вх.№40-13983 від 12.07.2016рз.

Основними законами, що регулюють правовідносини у сфері будівництва є Закон України «Про регулювання містобудівної діяльності» та Закон України «Про архітектурну діяльність».

Статтею 10 Закону України «Про архітектурну діяльність» визначено, що для забезпечення під час забудови територій, розміщення і будівництва об'єктів архітектури додержання суб'єктами архітектурної діяльності затвердженої містобудівної та іншої проектної документації, вимог вихідних даних, а також з метою захисту державою прав споживачів будівельної продукції здійснюється в установленому законодавством порядку державний архітектурно-будівельний контроль та нагляд.

Державний архітектурно-будівельний контроль здійснюють органи державного архітектурно-будівельного контролю, визначені ст.6 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності».

Державний архітектурно-будівельний нагляд здійснює центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну політику з питань державного архітектурно-будівельного контролю та нагляду, через головних інспекторів будівельного нагляду в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві і Севастополі.

Згідно до ст.9 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» будівництво (нове будівництво, реконструкція, реставрація, капітальний ремонт) об'єкта архітектури здійснюється відповідно до затверджені проектної документації, державних стандартів, норм і правил у порядку, визначеному Законом України «Про регулювання містобудівної діяльності».

Відповідно до ст.41 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» державний архітектурно-будівельний контроль - це сукупність заходів, спрямованих на дотримання замовниками, проектувальниками, підрядниками та експертними організаціями вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил під час виконання підготовчих та будівельних робіт.

Державний архітектурно-будівельний контроль здійснюється органами державного архітектурно-будівельного контролю в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.

Державний архітектурно-будівельний контроль здійснюється на об'єктах будівництва у порядку проведення планових та позапланових перевірок за територіальним принципом.

Підготовчі та будівельні роботи, які не відповідають вимогам законодавства, будівельним нормам, стандартам і правилам, містобудівним умовам та обмеженням, затвердженому проекту або будівельному паспорту забудови земельної ділянки, виконуються без набуття права на їх виконання, підлягають зупиненню до усунення порушень законодавства у сфері містобудівної діяльності.

Посадові особи органів державного архітектурно-будівельного контролю під час перевірки мають право, зокрема, у разі виявлення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил, містобудівних умов та обмежень, затвердженого проекту або будівельного паспорта забудови земельної ділянки видавати обов'язкові для виконання приписи щодо усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил; зупинення підготовчих та будівельних робіт.

Суб'єкт господарювання має право звернутися до суду щодо оскарження рішень, дій чи бездіяльності посадових осіб органу державного архітектурно-будівельного контролю.

Процедуру здійснення заходів, спрямованих на дотримання замовниками, проектувальниками, підрядниками та експертними організаціями (далі - суб'єкти містобудування) вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил під час виконання підготовчих та будівельних робіт визначено Порядком здійснення державного архітектурно-будівельного контролю, затвердженим Постановою Кабінету Міністрів України від 23.05.2011 № 553 (надалі - Порядок №553).

Пунктом 2 Порядку встановлено, що Державний архітектурно-будівельний контроль здійснюється за дотриманням: вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, проектної документації, будівельних норм, стандартів і правил, положень містобудівної документації всіх рівнів, вихідних даних для проектування об'єктів містобудування, технічних умов, інших нормативних документів під час виконання підготовчих і будівельних робіт, архітектурних, інженерно-технічних і конструктивних рішень, застосування будівельної продукції; 2) порядку здійснення авторського і технічного нагляду, ведення загального та (або) спеціальних журналів обліку виконання робіт (далі - загальні та (або) спеціальні журнали), виконавчої документації, складення актів на виконанні будівельно-монтажні та пусконаладжувальні роботи; 3) інших вимог, установлених законодавством, будівельними нормами, правилами та проектною документацією, щодо створення об'єкта будівництва.

Позаплановою перевіркою вважається перевірка, що не передбачена планом роботи органу державного архітектурно-будівельного контролю.

Підставами для проведення позапланової перевірки є:

подання суб'єктом містобудування письмової заяви про проведення перевірки об'єкта будівництва або будівельної продукції за його бажанням;

необхідність проведення перевірки достовірності даних, наведених у повідомленні про початок виконання підготовчих робіт, повідомленні про початок виконання будівельних робіт, декларації про готовність об'єкта до експлуатації, протягом трьох місяців з дня подання зазначених документів;

виявлення факту самочинного будівництва об'єкта;

перевірка виконання суб'єктом містобудівної діяльності вимог приписів органу державного архітектурно-будівельного контролю;

вимога головного інспектора будівельного нагляду Держархбудінспекції щодо проведення перевірки за наявності підстав, встановлених законом;

звернення фізичних чи юридичних осіб про порушення суб'єктом містобудування вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності;

вимога правоохоронних органів про проведення перевірки.

Строк проведення позапланової перевірки не може перевищувати десяти робочих днів, а у разі потреби може бути одноразово продовжений за письмовим рішенням керівника відповідного органу державного архітектурно-будівельного контролю чи його заступника не більше ніж на два робочих дні.

Пунктом 11 Порядку №553 встановлено, що у разі виявлення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил, містобудівних умов та обмежень, затвердженого проекту або будівельного паспорта забудови земельної ділянки видавати обов'язкові для виконання приписи щодо:

усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил;

зупинення підготовчих та будівельних робіт.

Підготовчі та будівельні роботи, які не відповідають вимогам законодавства, будівельним нормам, стандартам і правилам, містобудівним умовам та обмеженням, затвердженому проекту або будівельному паспорту забудови земельної ділянки, виконуються без набуття права на їх виконання, підлягають зупиненню до усунення порушень законодавства у сфері містобудівної діяльності;

Пунктами 16, 17 Порядку встановлено, що за результатами державного архітектурно-будівельного контролю посадовою особою органу державного архітектурно-будівельного контролю складається акт перевірки відповідно до вимог, установлених цим Порядком.

У разі виявлення порушень вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил, крім акта перевірки, складається протокол, видається припис про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил або припис про зупинення підготовчих та/або будівельних робіт (далі - припис).

У приписі обов'язково встановлюється строк для усунення виявлених порушень згідно з додатком.

Щодо твердження відповідача, що проект виконання робіт (ПВР) розроблено з відхиленням від проекту організації будівництва (ПОБ), що є порушення п. 3.2.13 ДБН А. 3.1-5:2016 «Організація будівельного виробництва», суд відзначає наступне. При цьому відповідач зазначає, що під час перевірки надано проект організації будівництва (ПОБ) (22/10/08- О-ПОБ), розроблений ТОВ «Інноваційні Бізнес Технології» відповідно до якого зведення готельного комплексу пропонується зводити мобільним баштовим краном - Liebherr MK 80 (з підйомною стрілою) зі стрілою 36.6 м і вантажопідйомністю на максимальному вильоті 7,7 т. Проектом виконання робіт (ПВР), розробленого ТОВ «Конструкторсько-будівельний центр» передбачено під час виконання будівельних робіт на об'єкті використовувати баштовий кран Liebherr 91 EC.

Пунктом 3.2.13 ДБН А. 3.1-5:2016 встановлено визначення поняття «проект виконання робіт (ПВР)», як вид проектно-технологічної документації, яка розробляється на основі робочої документації та проекту організації будівництва (ПОБ) і визначає та деталізує технологію, організацію та умови виконання будівельних робіт.

Проект виконання робіт (ПВР) об'єкту «Готельний комплекс із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту по вул. Андріївський узвіз 14-16 у Подільському районі м.Києва» у повній мірі відповідає визначенню, наданому вищевказаним ДБН.

Також слід зазначити, що Київською міською філією ДП «Укрдержбудекспертиза» надано позитивний висновок комплексної державної експертизи № 11-00212-10 від 27.08.2010. Проекту організації будівництва (ПОБ) у складі проектної документації з будівництва готельного комплексу із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту на Андріївському узвозі, 14-16 у Подільському районі м. Києва . Зазначеним проектом організації будівництва передбачено застосування баштового крану - Liebherr MK80 з приміткою (уточнити в ПВР).

Під час розробки Проекту виконання робіт та виборі баштового крану були враховані всі фактори для безпечного та ефективного виконання будівельно-монтажних робіт та передбачено для застосування баштовий кран - Liebherr 91EC. Отже, Проект виконання робіт був виконаний з врахуванням технічних характеристик баштового крану - Liebherr 91EC.

Висновком експертизи №КА-01-01-ПВР035.17 від 18.12.2017 підтверджено відповідність нормативно нормативно-правовим актам з охорони праці проекту виконання будівельно-монтажних робіт (ПВР) в частині забезпечення безпечної експлуатації баштового крану моделі Liebherr 91EC.

Таким чином, роботи ведуться у відповідності до пункту 3.2.13 ДБН А. 3.1-5:2016 , оскільки у Проекті виконання робіт визначено та деталізовано технологію, організацію та умови виконання будівельних робіт, в тому числі щодо застосування конкретної марки крану.

Крім того, відповідність проекту виконання робіт (ПВР) проекту організації будівництва (ПОБ) встановлено Висновком судового експерту №02/2018 від 19.02.2018.

Щодо твердження відповідача, що у матеріалах науково-технічного супроводу відсутня інформація щодо оточуючих будівель та споруд, які підлягають обов'язковому моніторингу, що є про порушенням ДБН В. 1.2-5-2007 «Науково - технічний супровід будівельних об'єктів», ДБН В. 1.2-12-2008 «Будівництво в умовах ущільненої забудови. Вимоги безпеки» суд відзначає наступне.

Науково-технічний супровід на об'єкті будівництва здійснюється Київським національним університетом будівництва та архітектури згідного договору від 29.01.2017 у цілковитій відповідності до містобудівного законодавства та будівельних норм.

ДБН В. 1.2-5-2007 встановлює, що метою науково-технічного супроводу (далі - супроводу) є вирішення проблем, які не обумовлені нормативними документами та можуть виникнути на різних етапах життєвого циклу будівельного об'єкта (надалі - об'єкта) (п.1).

Головним завданням супроводу є забезпечення вирішення містобудівних, архітектурних, конструктивно-технічних та будівельно-технологічних проблем з мінімальним ризиком помилок в умовах, що не регламентовані чинними нормами і стандартами, та за відсутності достатнього досвіду або прямих аналогів у вітчизняній та світовій практиці (п.1.2).

Основними видами робіт з супроводу є обстеження, науково-дослідні роботи, спостереження за технічним станом об'єкта, прогноз, пошукові, проектні розробки технічних та будівельно-технологічних рішень, визначення характеристик будівельних матеріалів, перевірка відповідності вимогам будівельних норм та технічної документації окремих конструкцій та прийнятих конструктивних рішень, інженерні вишукування, аналіз технічних рішень щодо відповідності встановленим вимогам тощо (п.1.3).

Виконувати супровід можуть безпосередньо проектувальники об'єкта або базові організації з науково-технічної діяльності центрального органу виконавчої влади у сферах будівництва,

промисловості будівельних матеріалів, архітектури і містобудування, які мають ліцензію на виконання певного виду робіт відповідно до завдань супроводу. Відповідальність виконавців і замовників супроводу визначається чинним законодавством України (п.1.4).

ДБН В. 1.2-12-2008 встановлює вимоги безпеки під час нового будівництва, реконструкції і технічного переоснащення (далі - будівництва) об'єктів в умовах ущільненої забудови і охоплюють безпеку прилеглої забудови і території, безпеку об'єкта, що будується, безпечність виробничого процесу з виконання будівельно-монтажних робіт.

Відповідно до укладеного Договору від 29.01.2017 Київським національним університетом будівництва та архітектури згідного ведеться науково-технічний супровід на об'єкті будівництва відповідно до затвердженої та погодженої Програми науково-технічного супроводу. Технічними звітами №1 та №2 встановлено відсутність впливу будівництва на оточуючі будинки.

Науково-технічний супровід на об'єкті будівництва здійснюється Київським національним університетом будівництва та архітектури (КНУБА) у цілковитій відповідності до містобудівного законодавства та будівельних норм, що підтверджується Висновком судового будівельно-технічного експерта за результатами проведення будівельно-технічного дослідження №01/2018 від 15.02.2018.

Наведене спростовує твердження Відповідача про відсутність у матеріалах науково-технічного супроводу інформації щодо оточуючих будівель та споруд, та порушення ДБН В. 1.2-5-2007 «Науково - технічний супровід будівельних об'єктів», ДБН В. 1.2-12-2008 «Будівництво в умовах ущільненої забудови. Вимоги безпеки».

Отже, всупереч ст.41 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», п.11,16, 17 Порядку № 553 приписи винесені за відсутності порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм.

За таких обставин, виходячи з меж заявлених позовних вимог, суд вважає позовні вимоги обґрунтованими, а позов таким, що підлягає задоволенню.

Відповідно до ч.2 ст.19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Відповідно до ч.1 ст.2 Кодексу адміністративного судочинства України завданням адміністративного судочинства є справедливе, неупереджене та своєчасне вирішення судом спорів у сфері публічно-правових відносин з метою ефективного захисту прав, свобод та інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб від порушень з боку суб'єктів владних повноважень.

Згідно ч.1 ст.9 Кодексу адміністративного судочинства України розгляд і вирішення справ в адміністративних судах здійснюються на засадах змагальності сторін та свободи в наданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості.

Частиною 1 ст.77 Кодексу адміністративного судочинства України кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення, крім випадків, встановлених статтею 78 цього Кодексу.

Відповідно до ч.1 ст.90 Кодексу адміністративного судочинства України суд оцінює докази, які є у справі, за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на їх безпосередньому, всебічному, повному та об'єктивному дослідженні.

На думку суду, відповідачем не доведено правомірності своїх дій, з урахуванням вимог встановлених ч.2 ст.19 Конституції України Кодексу адміністративного судочинства України.

Керуючись ст.ст.2, 5-11, 19, 72-77, 90, 139, 241-246, 250, 255 Кодексу адміністративного судочинства України, Окружний адміністративний суд м.Києва, -

ВИРІШИВ:

Адміністративний позов задовольнити.

Визнати протиправним та скасувати припис Департаменту з питань державного архітектурно-будівельного контролю міста Києва виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація) про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил від 05.01.2018, що винесений Приватному підприємству «МАРКОН» щодо об'єкта «Будівництво готельного комплексу із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту на Андріївському узвозі, 14-16 Подільського району міста Києва».

Визнати протиправним та скасувати припис Департаменту з питань державного архітектурно-будівельного контролю міста Києва виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація) про зупинення підготовчих та будівельних робіт від 05.01.2018, що винесений Приватному підприємству «МАРКОН» щодо об'єкта «Будівництво готельного комплексу із закладами громадського харчування та паркінгом для легкового автотранспорту на Андріївському узвозі, 14-16 Подільського району міста Києва».

Рішення суду набирає законної сили в строк і порядку, передбачені статтею 255 Кодексу адміністративного судочинства України. Рішення суду може бути оскаржено за правилами, встановленими ст. ст. 293, 295 - 297 КАС України.

Суддя

І.В. Смолій

Повний текст рішення складено 12.03.2018