



(Комісія)

**ШОСТИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД**

Справа № 826/15962/18

Суддя (судді) першої інстанції: Донець В.А.

**ПОСТАНОВА  
ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

21 листопада 2019 року

м. Київ

Шостий апеляційний адміністративний суд в складі: головуючого – судді Лічевецького І.О., суддів – Аліменка В.О., Кобаля М.І., при секретарі – Рейтаровській О.С., розглянувши у відкритому судовому засіданні апеляційну скаргу Державної архітектурно-будівельної інспекції України на рішення Окружного адміністративного суду міста Києва від 12 липня 2019 року у справі за позовом Товариства з обмеженою відповідальністю «Будівельно-інжинірингова Компанія «Центр» до Державної архітектурно-будівельної інспекції України про визнання протиправними та скасування приписів,

**ВСТАНОВИВ**

Товариство з обмеженою відповідальністю "Будівельно-інжинірингова Компанія "Центр" (далі - ТОВ «БІК «Центр») звернулось до суду з позовом до Державної архітектурно-будівельної інспекції України про:

– визнання протиправним та скасування припису Департаменту державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві від 14.05.2018 р. про зупинення підготовчих та будівельних робіт;

– визнання протиправним та скасування припису Департаменту державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві від 14.05.2018 р. про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил.

На обґрунтування позовних вимог позивач зазначав, що видані відповідачем приписи від 14.05.2018 р. є протиправними, оскільки з боку позивача відсутні порушення державних будівельних норм та дотримано норми містобудівних вимог та обмежень, а тому необхідність зупинення підготовчих та будівельних робіт у Департаменту державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві була відсутня.

Рішенням Окружного адміністративного суду міста Києва від 12 липня 2019 року позов задоволено в повному обсязі. Визнано протиправним та скасовано припис від 14 травня 2018 року про зупинення підготовчих та будівельних робіт Департаменту державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві. Визнано протиправним та скасовано припис від 14 травня 2018 року про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил.

В апеляційній скарзі Державна архітектурно-будівельна інспекція України (далі – ДАБІ України), посилаючись на порушення судом першої інстанції норм матеріального та процесуального права, що призвело до неправильного вирішення справи, просить скасувати вказане судове рішення та прийняти нове, яким у задоволенні позовних вимог відмовити повністю.



Зокрема, скаржник зазначає, що судом першої інстанції протиправно не враховано той факт, що припис про зупинення підготовчих та будівельних робіт від 14.05.2018 р. позивачу не видавався, а був виданий ТОВ «ПІВДЕНБУДКОНТРАКТ», а тому не порушує прав позивача.

У відзиві на апеляційну скаргу позивач зазначає про законність та обґрунтованість судового рішення.

Згідно частини 1 ст. 308 КАС України суд апеляційної інстанції переглядає справу за наявними у ній і додатково поданими доказами та перевіряє законність і обґрунтованість рішення суду першої інстанції в межах доводів та вимог апеляційної скарги.

Перевіривши повноту встановлення окружним адміністративним судом фактичних обставин справи та правильність застосування ним норм матеріального і процесуального права, Шостий апеляційний адміністративний суд дійшов наступного.

Судом першої інстанції встановлено, що відповідно до статті 41 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» та згідно з Порядком здійснення державного архітектурно-будівельного контролю, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 23.05.2011 р. № 553 (далі – Порядок № 533), на підставі наказу Департаменту Державної архітектурно-будівельної інспекції у місті Києві (далі - Департамент) від 11.05.2018 р. № 143, а також на підставі службової записки від 11.05.2018 р. № С10/26-1105/1 та заяви мешканців будинків за адресами: вул. Верховинна 80-Б, вул. Верховинна 87, вул. Львівська 59, вул. Львівська 59-а, вул. Львівська 57, вул. Львівська 57-А у Святошинському районі міста Києва від 05.04.2018, посадовою особою Департаменту у присутності керівника ТОВ «БІК «Центр» Яскули М.В. проведено позапланову перевірку дотримання вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил на об'єкті будівництва: «Будівництво громадсько-житлового комплексу з нежитловими приміщеннями та об'єктами соціального призначення та підземними паркінгами на перетині вул. Львівської та вул. Живописної у Святошинському районі м. Києва».

Результати перевірки оформлено актом № б/н відповідно до якого Департаментом встановлено, що проектною організацією ТОВ «БІК «Центр» розроблено проектну документацію «Будівництво громадсько-житлового комплексу з нежитловими приміщеннями та об'єктами соціального призначення та підземними паркінгами на перетині вул. Львівської та вул. Живописної у Святошинському районі м. Києва» розроблено не у відповідності до вихідних даних на проектування, а саме: містобудівними умовами та обмеженнями забудови земельної ділянки від 04.08.2016 №667/16 012 009-16 зазначено, що під час проектування слід забезпечити кількість машиномісць не менше ніж 1 м/м на кожную квартиру у цьому комплексі, тобто виходячи із кількості квартир 269 має бути запроєктовано така ж кількість машиномісць натомість проектом передбачено влаштування 96 м/м.; вище зазначеними містобудівними умовами та обмеженнями взначено максимальну поверховість будинку, вона має бути визначена розрахунком п.3.8 прим. 1, ДБН 360-92 – не менш ніж 12.2-12 м.кв/людину. Площа ділянки складає 5602 м.кв/12 м. кв.люд = 466 людей, проектом передбачено розміщення 532 людини, тобто за наявної земельної ділянки перевищено можливу поверховість; проектом не передбачено влаштування приміщень для прийому дільничним інспектором, що є вимогою містобудівних умов; не забезпечено мешканців соціально-побутовими закладами, зокрема школи, дитячі садки;

Площа майданчика для господарських цілей не відповідає нормативній та не передбачає місце для виходу собак.

Порушено ДБН В.2.3-15:2007 "Автостоянки та гаражі легкових автомобілів", а саме: при наявності більше 50 паркомісць, паркінг має бути оснащено не менш ніж двома в'їздами/вийздами один для регулярного сполучення, інший для аварійного, натомість проектом передбачено один регулярний в'їзд та один виїзд; мінімальна відстань від краю проїжджої частини до в'їзду в паркінг має бути не менше ніж 35 метрів, натомість



відповідно до генерального будівельного плану відстань значно менша; сполучено паркінг з житловою частиною через сходову клітину.

Отже, за результатами перевірки Департаментом зафіксовано порушення ТОВ «БІК «Центр» вимог ч. 2 ст. 5 та ч. 2 ст. 26 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», п. 3.16, п. 3.8 ДБН 360-92\*\* «Планування і забудова міських і сільських поселень», п. 5.5, п. 5.8, п. 6.48 ДБН В.2.3-15:2007 «Автостоянки та гаражі для легкових автомобілів» та п. 1, 5, 11 містобудівних умов і обмежень забудови земельної ділянки.

Також, 14.05.2018 р. інспектором Департаменту видано припис ТОВ "БІК "Центр" про усунення порушень вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил у строк до 14.06.2018 р.

Крім того, Департаментом видано припис про зупинення підготовчих та будівельних робіт ТОВ "Південбудконтракт" від 14.05.2018 р.

Не погоджуючись з вказаними приписами від 14.05.2018 р. позивач звернувся до суду за захистом своїх прав.

Відповідно до 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.

Правові та організаційні основи містобудівної діяльності і спрямований на забезпечення сталого розвитку територій з урахуванням державних, громадських та приватних інтересів визначено Законом України Про регулювання містобудівної діяльності" від 17.02.2011 № 3038-VI (далі за текстом - Закон № 3038-IV).

Згідно з ч. 1 ст. 41 Закону № 3038-VI 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.

Відповідно до п. 3 ч. 3 ст. 41 Закону № 3038-VI, посадові особи органів державного архітектурно-будівельного контролю під час перевірки мають право 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 зємельної 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.

Процедуру здійснення 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 визначено Порядком здійснення державного архітектурно-будівельного контролю, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України № 553 від 23 травня 2011 р. (надалі за текстом – «Порядок»)

Пунктами 16-21 Порядку № 553 передбачено, 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).

Керівникові кожного суб'єкта містобудування, щодо якого складений акт перевірки, або його уповноваженій особі надається по одному примірнику такого акта. Один примірник акта перевірки залишається в органі державного архітектурно-будівельного контролю.

Акт перевірки підписується посадовою особою органу державного архітектурно-будівельного контролю, яка провела перевірку, та керівником суб'єкта містобудування, щодо якого здійснюється державний архітектурно-будівельний контроль, або його уповноваженою особою, в останній день перевірки.

Припис складається у двох примірниках. Один примірник припису залишається в органі державного архітектурно-будівельного контролю, а інший надається суб'єкту містобудування, щодо якого здійснюється державний архітектурно-будівельний контроль.

Припис підписується посадовою особою органу державного архітектурно-будівельного контролю, яка провела перевірку.

Якщо суб'єкт містобудування, щодо якого здійснюється державний архітектурно-будівельний контроль, не погоджується з актом перевірки, він підписує його із зауваженнями, які є невід'ємною частиною такого акта.

У разі відмови суб'єкта містобудування, щодо якого здійснюється державний архітектурно-будівельний контроль, підписати акт перевірки та припису, посадова особа органу державного архітектурно-будівельного контролю робить у акті відповідний запис.

У разі відмови суб'єкта містобудування, щодо якого здійснюється державний архітектурно-будівельний контроль, від отримання акта та припису, вони надсилаються йому рекомендованим листом з повідомленням.

Суд першої інстанції задовольняючи позовні шляхом визнання протиправним та скасування припису від 14 травня 2018 року про зупинення підготовчих та будівельних робіт Департаменту державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві, а також визнання протиправним та скасування припису від 14 травня 2018 року про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил виходив з того, що на час видачі дозволу на виконання будівельних робіт невідповідності проектної документації встановлено не було.

Водночас, як вбачається з матеріалів справи Департаментом припис від 14.05.2018 р. про зупинення підготовчих та будівельних робіт видано саме ТОВ «Південбудконтракт».

Отже, помилковим є висновок суду першої інстанції, щодо наявності порушеного права позивача в зв'язку з прийняттям припису про зупинення підготовчих та будівельних робіт від 14.05.2018, оскільки вказаний припис позивачу не видавався.

ТОВ "БІК "Центр" видано припис від 14.05.2018 р. про усунення порушень вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил.

Разом з тим, колегія суддів зазначає, що межі перегляду судом апеляційної інстанції закріплені статтею 308 КАС України.

Відповідно до частини першої статті 308 КАС України справа переглядається в апеляційному порядку в межах доводів та вимог апеляційної скарги, а також з урахуванням аргументів, викладених у відзивах на апеляційну скаргу.

У цьому контексті колегія суддів зазначає, що апеляційна скарга не містить доводів щодо незаконності та необґрунтованості рішення суду першої інстанції в частині визнання протиправним та скасування припису від 14.05.2018 р. щодо ТОВ "БІК "Центр" про усунення порушень вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил.

З огляду на викладене ухвалене у справі судове рішення підлягає скасуванню в частині задоволення позовних вимог щодо визнання протиправним та скасування припису департаменту Державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві від 14 травня 2018 року про зупинення підготовчих та будівельних робіт з прийняттям у цій частині нової постанови, про відмову у задоволенні позовних вимог.



Керуючись статтями 315, 317, 321, 322, 325 Кодексу адміністративного судочинства України, суд,

**ПОСТАНОВИВ**

Апеляційну скаргу Державної архітектурно-будівельної інспекції України задовольнити частково.

Рішення Окружного адміністративного суду міста Києва від 12 липня 2019 року в частині визнання протиправним та скасування припису Департаменту Державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві від 14 травня 2018 року про зупинення підготовчих та будівельних робіт скасувати та ухвалити у цій частині нове судове рішення.

У задоволенні позовних вимог про визнання протиправним та скасування припису Департаменту Державної архітектурно-будівельної інспекції у м. Києві від 14 травня 2018 року про зупинення підготовчих та будівельних робіт відмовити.

В іншій частині рішення Окружного адміністративного суду міста Києва від 12 липня 2019 року залишити без змін.

Постанова суду набирає законної сили з дати її прийняття.

Касаційна скарга на постанову суду може бути подана безпосередньо до Верховного Суду протягом тридцяти днів з дня складення повного судового рішення.

Постанова складена в повному обсязі 26 листопада 2019 р.

Головуючий	суддя	<i>Підпис</i>	І.О.Лічевецький
	суддя	<i>Підпис</i>	В.О.Аліменко
	суддя	<i>Підпис</i>	М.І.Кобаль

**Згідно з оригіналом**  
Суддя Шостого апеляційного адміністративного суду

І.О. Лічевецький

