

От редактора

Содержание

Об издании

Подшивка

06.12.2013 – 12.12.2013, № 69

ГЛАВНАЯ СТАТЬЯ

Компетентное мнение

[Проект Порядка проведения обследования принятых в эксплуатацию объектов строительства: правовой анализ](#)

[Стал счастливым собственником недвижимости? Об этом узнает вся страна!](#)

[Дом, который обследовал Джек](#)

Судебный взгляд

[ВХСУ о применении в судебном процессе законодательства в сфере градостроительства](#)

Официальная позиция

[Госархстройинспекция об ответственности за правонарушения в сфере градостроительства](#)

А у нас в квартире ГАСК...

Новая редакция Порядка наложения штрафов за правонарушения в сфере градостроительной деятельности – первый шаг к прозрачной процедуре рассмотрения дел.

29.10.2013 года вступило в силу постановление Кабинета Министров Украины № 735 от 02.10.2013 года, которым изложен в новой редакции Порядок наложения штрафов за правонарушения в сфере градостроительной деятельности (далее – **Порядок**).

Новая редакция Порядка, по сравнению с предыдущей, *существенно совершенствует процедуру выявления правонарушений* в сфере градостроительной деятельности (далее – *правонарушение*), а также *порядок рассмотрения* уполномоченным лицом дела о правонарушении в сфере градостроительной деятельности (далее – *дело*).

Как известно, в предыдущей редакции Порядка участие субъекта градостроительства в деле сводилось к *роли пассивного наблюдателя*, который мог эффективно защитить свои права только после вынесения постановления о привлечении его к ответственности за правонарушение *путем обжалования указанного постановления в суде*.

В новой редакции Порядка права субъекта градостроительства *расширены*, что дает ему возможность доказать свою невиновность в совершении правонарушения еще *на стадии рассмотрения дела уполномоченным органом*.

Однако новая редакция Порядка содержит также и целый ряд негативных моментов. К сожалению, это уже стало традицией и особенностью украинских нормативных актов. Так, некоторые изменения процедуры исполнения постановления о наложении штрафа за правонарушение не соответствуют законодательству Украины, есть и другие положения, которые целесообразно пересмотреть и утвердить в новой редакции.

Что касается сути изменений, остановимся на наиболее значимых из них.



В новой редакции Порядка права субъекта градостроительства расширены, что дает ему возможность доказать свою невиновность в совершении правонарушения еще на стадии рассмотрения дела уполномоченным органом

В первую очередь, следует отметить, что в новой редакции Порядка усовершенствована процедура выявления и фиксации правонарушения, а именно:

а) Определен исчерпывающий перечень лиц, имеющих право составлять протокол о совершении правонарушения, а именно: *руководитель структурного подразделения инспекции, его заместители, которые согласно их функциональным обязанностям осуществляют государственный архитектурно-строительный контроль, главный государственный инспектор.*

б) Исключена норма, требующая составления предписания об устранении правонарушения (аналогичное требование ст. 3 Закона исключено еще 19.01.2012 г.).

в) Установлены четкие требования к содержанию протокола о правонарушении в сфере градостроительной деятельности (далее – **протокол**) (в протоколе в т. ч. должны **быть указаны суть правонарушения и обоснование вины**). Также согласно п. 14 Порядка к протоколу **могут прилагаться** оригиналы или копии документов, фотоматериалы, подтверждающие факт совершения правонарушения, виновность субъекта градостроительства в его совершении и другие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела. Ненадлежащее оформление протокола может стать основанием для признания незаконным постановления о наложении штрафа за правонарушение, вынесенного на основании этого протокола, что подтверждается судебной практикой, например, постановлением ВАСУ № К-19880/10 от 05.10.2010 г.

г) Субъекту градостроительства **предоставлено право ознакомиться не только с текстом протокола**, но и со всеми приложениями к нему. После того, как протокол подписан субъектом градостроительства, относительно которого он составлен, **запрещается** зачеркивать или исправлять сведения, вносимые в протокол, а также вносить дополнительные записи (**это касается и приложений к протоколу**).

д) **Определены случаи, когда дело не может быть возбуждено** и протокол не должен составляться.

е) **Определен момент** выявления правонарушения (**день составления акта проверки**), с которого начинается отсчет 6-месячного срока для привлечения к ответственности, установленного ч. 11 ст. 2 Закона.

Тем не менее, следует отметить, что новая редакция Порядка не только расширила права субъекта градостроительства на стадии выявления правонарушения, но и установила механизм предотвращения возможных **злоупотреблений** правами. Так, согласно п. 3 Порядка установлено, что в случае если субъект градостроительства препятствует привлечению его к ответственности за правонарушение в сфере градостроительной деятельности, **правоохранительные органы и органы местного самоуправления совместно с инспекциями** принимают все необходимые меры для привлечения такого субъекта к ответственности. Также установлен механизм направления субъекту градостроительства документов, являющихся основанием для привлечения его к ответственности, в случае если такой субъект градостроительства отказывается получить эти документы собственноручно.

Существенные изменения коснулись и порядка рассмотрения дел о правонарушении в сфере градостроительной деятельности.

В новой редакции Порядка, в частности: закреплён принцип **открытости** рассмотрения дела и **равенства** его участников; определен исключительный перечень должностных лиц, имеющих право рассматривать дело, а именно: *руководитель Госархстройинспекции и уполномоченные им его заместители, руководители территориальных органов Госархстройинспекции и их заместители в пределах своих полномочий*; закреплено **право** субъекта градостроительства принимать участие в рассмотрении уполномоченным лицом дела и **обязанность** уполномоченного органа уведомить субъекта градостроительства о времени и месте рассмотрения дела; предусмотрено право субъекта градостроительства

представлять свои интересы при рассмотрении уполномоченным лицом дела *лично, а не только* через представителя, как это предусматривалось в предыдущей редакции Порядка; определен *перечень доказательств*, на основании которых принимается решение по делу, а именно: *протокол (с приложениями), объяснения субъекта градостроительства, объяснения свидетелей, эксперта, другие документы, истребованные уполномоченным лицом в пределах срока рассмотрения дела*; урегулирован *порядок сбора доказательств* уполномоченным лицом, основания и порядок закрытия дела.



Порядком введена *чрезвычайно важная* норма, согласно которой обжалование постановления в установленный срок *останавливает его исполнение* до вступления в законную силу соответствующего решения суда

Безусловно, вышеуказанные изменения можно характеризовать как положительные и направленные на обеспечение права субъекта градостроительства на полную и достоверную информацию о сути выдвинутых против него обвинений в правонарушении в сфере градостроительной деятельности и доказательствах его вины, а также права доказывать свою невиновность в совершении правонарушения.

Предполагаем, что такие изменения также будут способствовать объективному рассмотрению дел о правонарушении в сфере градостроительной деятельности, поскольку уполномоченное лицо теперь сможет рассматривать дело не только на основании данных протокола, но и учитывая позицию субъекта градостроительства, относительно которого рассматривается дело.

Порядок, как мы уже отмечали, не лишен и недостатков. Одним из них является *несоответствие процедуры исполнения* постановления о наложении штрафов за правонарушения (далее – *постановление*) *требованиям закона*.

В новой редакции Порядка введена *чрезвычайно важная* норма, согласно которой обжалование постановления в установленный срок *останавливает его исполнение* до вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Одновременно в новую редакцию Порядка введены нормы абз. 2 и 3 п. 34, согласно которым в случае остановки выполнения постановления в соответствии с п. 29 Порядка течение срока давности его выполнения, определенного статьей 4 Закона, *приостанавливается* до вступления в законную силу соответствующего решения суда. Срок, в течение которого исполнение постановления о наложении штрафа было остановлено, в общий срок давности исполнения такого постановления *не засчитывается*.

Абзацы 2 и 3 п. 34 Порядка *прямо противоречат* Закону Украины «Об исполнительном производстве», который:

а) не предусматривает возможности приостановления сроков давности предъявления исполнительного документа к исполнению;

б) не предусматривает возможности установления подобной процедуры в подзаконных нормативно-правовых актах.

Учитывая вышеизложенное, предполагаем, что на практике государственные исполнители будут просто *игнорировать* незаконные нормы абз. 2 и 3 п. 34 Порядка и *отказывать* в принятии к исполнению всех постановлений, по которым прошел установленный ст. 4 Закона срок предъявления к исполнению.

ВЫВОД:

Подытоживая вышесказанное, нужно отметить, что новая редакция Порядка внесла ряд интересных новелл, которые, при условии их грамотного использования, помогут субъекту градостроительства эффективно противостоять попыткам недобросовестных чиновников безосновательно привлечь такого субъекта градостроительства к ответственности за правонарушения в сфере градостроительной деятельности.

В то же время Порядок как целостный нормативный акт *еще далеко не идеален* и в нем есть ряд норм, которые уже сегодня необходимо привести в соответствие с законом.

Юрий Гомза,
юрист юридической фирмы «Антика»



© ООО "Информационно-аналитический центр "ЛИГА", 2013

© ООО "ЛИГА ЗАКОН", 2013