

Категорія справи № 2340/4928/18: **Адміністративні справи (до 01.01.2019); 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: **11.06.2019**. Зареєстровано: **12.06.2019**. Оприлюднено: **13.06.2019**.

Дата набрання законної сили: **08.10.2019**

Результат оскарження **08.10.2019 Шостий апеляційний адміністративний суд: залишено судове рішення без змін**

Номер судового провадження: **не визначено**



## РІШЕННЯ

### ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

31 травня 2019 року

справа № 2340/4928/18

м. Черкаси

Черкаський окружний адміністративний суд в складі:

головуючого - судді: Тимошенко В.П.,

за участю секретаря судового засідання Пруднікової В.О.,

представника позивача - Хотіної О.О. (за довіреністю),

представників відповідача - Ткаченка В.І., Литвиненкко І.М. (за довіреностями),

представників третьої особи -ОСОБА\_4 (за посадою),

розглянувши у відкритому судовому засіданні за правилами загального позовного провадження в м. Черкаси адміністративну справу за позовом Департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради до Управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради, третя особа, яка не заявляє самостійних вимог щодо предмету спору комплексна дитячо-юнацька спортивна школа "Спартак" Черкаської міської ради про визнання дій протиправними, визнання протиправними та скасування постанов та припису,

### ВСТАНОВИВ:

14 грудня 2018 року до Черкаського окружного адміністративного суду звернувся з позовом Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради до Управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради, в якому просить:

- 1) визнати протиправними дії відповідача щодо проведення позапланової перевірки відносно позивача;
- 2) визнати протиправною та скасувати постанову №55/1002 від 30.11.2018 про накладення штрафу за правопорушення у сфері містобудівної діяльності;
- 3) визнати протиправною та скасувати постанову №56/1003 від 30.11.2018 про накладення штрафу за правопорушення у сфері містобудівної діяльності;
- 4) визнати протиправним та скасувати припис відповідача від 20.11.2018 № 43 про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, державних

стандартів і правил.

Позовні вимоги обґрунтовані тим, що за наслідками позапланової перевірки на об'єкті будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» виявлено факт експлуатації об'єкта, який не прийнятий в експлуатацію; та несвоєчасне подання до Управління ДАБК інформації про зміну особи відповідальної за проведення авторського нагляду та про коригування проектної документації і не подання інформації про зміну замовника будівництва.

Позивач вважає протиправними вказані постанови та зазначає, що управлінням Держарбудінспекції у Черкаській області 13.09.2016 за № ЧК083162570539 була зареєстрована декларація про початок виконання будівельних робіт, в якій замовником будівництва по вул. В. Чорновола, 54, в м. Черкаси є комплексна дитячо-юнацька спортивна школа Черкаської міської ради; в подальшому були внесені зміни про замовника будівництва та змінено його на комплексну дитячо-юнацьку спортивну школу «Спартак» Черкаської міської ради.

На даний час замовником є комплексна дитячо-юнацька спортивна школа «Спартак» Черкаської міської ради, документальні зміни замовника не підтверджені та не можуть бути змінені на замовника - Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради.

Позивачем не здійснювались дії як Замовника будівництва щодо подання відповідної заяви щодо забудови території. Відповідач не звернувши увагу на те, що у департаменту освіти та гуманітарної політики відсутній статус суб'єкта містобудівної діяльності із здійсненням функцій замовника будівництва, безпідставно, незаконно здійснив позапланову перевірку, склав припис та притягнув позивача до відповідальності.

Позивач також зазначає, що Черкаська міська рада не приймала рішень про надання функцій замовника Департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради щодо капітального ремонту будівлі по вул. В. Чорновола, 54, що свідчить про відсутність повноважень у позивача бути замовником по зазначеному об'єкту будівництва.

10 січня 2019 року до суду надійшов відзив на позовну заяву, в якому відповідач заперечує проти задоволення позову та зазначає, що за наслідками позапланової перевірки на об'єкті будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» встановлено, зокрема, факт експлуатації об'єкта, який не прийнятий в експлуатацію. За наданими на перевірку документами встановлено, що Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради виконував функції замовника будівництва об'єкта. Замовник несвоєчасно подав інформацію про зміну особи, відповідальної за проведення авторського нагляду та про коригування проектної документації, не надав інформацію про зміну замовника до управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради, подання такої інформації є обов'язковою.

18 березня 2019 року до суду надійшли пояснення третьої особи, в яких зазначає, що замовником будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» є саме Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради. Відповідно до Статуту комплексної дитячо-юнацької спортивної школи «Спартак» Черкаської міської ради, затвердженого рішенням Черкаської міської ради від 20.09.2016 №2-922, засновником КДЮСШ «Спартак» і власником майна є Черкаська міська рада. Управління та контроль за діяльністю КДЮСШ «Спартак» здійснює Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради. Будівництво нових приміщень закладу, реконструкція та утримання спортивних споруд, проведення капітального та поточного ремонту, здійснюється в порядку, визначеному засновником та відповідно до норм діючого законодавства України.

Зі змісту експертного звіту від 23.11.2017 № 24-0834-17 щодо розгляду проектної документації за робочим проектом «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ», технічного паспорту на комплекс будівель по вул. В. Чорновола, 54/1, в м. Черкаси від 28.09.2018, вбачається, що замовником будівництва є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради. Також вказаним департаментом, як

замовником, укладено договори з КП «Черкасиводоканал», ПАТ «Черкасиобленерго», комунальним підприємством теплових мереж «Черкаситеплокомуненерго».

Третя особа також вказує, що всі дії щодо організації проведення капітального ремонту, а саме: укладення договорів, проведення тендерних процедур, фінансування та інші роботи, здійснювали працівники замовника - Департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради.

Ухвалою судді Черкаського окружного адміністративного суду Тимошенко В.П. від 19.12.2018 прийнято позовну заяву до розгляду та відкрито провадження у справі; вирішено здійснювати розгляд справи за правилами загального позовного провадження.

Ухвалою суду від 24.01.2019 залучено до участі в справі в якості третьої особи, яка не заявляє самостійних вимог щодо предмету спору Комплексну дитячу-юнацьку спортивну школу "Спартак" Черкаської міської ради.

Усною ухвалою суду від 07.02.2019, занесеною до протоколу судового засідання, продовжено термін підготовчого провадження на 30 днів.

В підготовчому судовому засіданні представником відповідача Литвиненко І.М. та представником третьої особи Макеєвим В.Ф. заявлено клопотання про витребування у позивача доказів.

Ухвалою суду від 08.04.2019 клопотання представника відповідача Литвиненко І.М. та представника третьої особи Макеєва В.Ф. про витребування доказів задоволено: витребувано від Департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради: 1) оригінал листа ДП "Спеціалізована державна експерта організація - Центральна служба Української державної будівельної експертизи" філія ДП Укрдержбудекспертиза" у Черкаській області №30 від 21.03.2019; 2) оригінал листа ДП "Спеціалізована державна експерта організація - Центральна служба Української державної будівельної експертизи" філія ДП Укрдержбудекспертиза" у Черкаській області №38 від 01.04.2019; 3) оригінал наказу Департаменту освіти та гуманітарної політики від 02.06.2017 № 270-в "Про відпустку ОСОБА\_4"; 4) оригінал заяви ОСОБА\_4 про надання відпустки.

В підготовчому судовому засіданні представником третьої особи Макеєвим В.Ф. заявлено клопотання про витребування від Центру надання адміністративних послуг м.Черкаси інформацію (відомості) про зміну підписанта, керівника комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради в період з 03 липня 2017 року по 28 липня 2017 року включно.

Ухвалою суду від 08.04.2019 клопотання представника третьої особи Макеєва В.Ф. про витребування доказів задоволено: витребувано від Центру надання адміністративних послуг м. Черкаси інформацію (відомості) про зміну підписанта, керівника комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради (код ЄДРПОУ 14208508) в період з 03 липня 2017 року по 05 серпня 2017 року включно.

Усною ухвалою суду від 08.04.2019, занесеною до протоколу судового засідання, задоволено клопотання представника третьої особи Макеєва В.Ф. про виклик свідків: 1) інженера технічного нагляду ОСОБА\_5 ; 2) уповноважену особу приватного підприємства "Сокол-5000"; 3) інструктора-методиста комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради ОСОБА\_16.

В підготовчому судовому засіданні представником третьої особи Макеєвим В. Ф. заявлено клопотання про витребування від Департаменту організаційного забезпечення Черкаської міської ради інформацію про зміну підписанта комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради в період з 03 липня 2017 року по 05 серпня 2017 року включно. Крім того, просить уповноважити його на вручення даної ухвали, отримати витребовувану інформацію від нього та надати її до суду.

Ухвалою суду від 16.04.2019 клопотання представника третьої особи Макеєва В.Ф. про витребування доказів задоволено: витребувано від Департаменту організаційного забезпечення Черкаської міської ради відомості (інформацію) про зміну підписанта комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради в період з 03 липня 2017 року по 05 серпня 2017 року включно.

Ухвалою суду від 03.05.2019 викликано в судове засідання з розгляду справи по суті, яке відбудеться 23 травня 2019 року о 10 год. 00 хв., в якості свідків: 1) інженера технічного нагляду ОСОБА\_5 ; 2) уповноважену особу приватного підприємства "Сокол-5000"; 3) інструктора-методиста комплексної дитячо-юнацької спортивної школи "Спартак" Черкаської міської ради ОСОБА\_16.

Ухвалою суду від 23.05.2019 повторно викликано в наступне судове засідання на 31 травня 2019 року о 12 год. 00 хв. в якості свідків: 1) інженера технічного нагляду ОСОБА\_5 ; 2) ОСОБА\_7 керівника приватного підприємства "Сокол-5000".

В судовому засіданні 31 травня 2019 року представник позивача підтримав позовні вимоги та просив задовольнити їх в повному обсязі.

Представник відповідача в судовому засіданні 31 травня 2019 року заперечував проти задоволення позовних вимог з підстав, викладених у відзиві на позов.

Заслухавши представників сторін, представника третьої особи, свідків, дослідивши подані суду письмові докази, оцінивши їх за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на всебічному, повному і об'єктивному розгляді у судовому процесі всіх обставин справи в їх сукупності, суд встановив таке.

Відповідно до декларації про початок виконання будівельних робіт па об'єкті «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально- тренувальних занять відділень ДЮСШ» від 13.09.2016 №ЧК083162570539 замовником будівництва є комплексна дитячо-юнацька спортивна школа Черкаської міської ради, технічний нагляд здійснює ОСОБА\_5 , проектна документація розроблена ТОВ «Моноліт Люкс», головний інженер проекту Леонов Олег Васильович, експертиза проекту будівництва проведена ДП ДНДПВІ «НДПРОЕКТРЕКОНСТРУКЦІЯ» у Черкаській області, експертний звіт № 57 від 28.03.2016, головний експерт - Тищенко Людмила Володимирівна, відповідальною особою проектувальника, що здійснює авторський нагляд визначено ОСОБА\_8, генеральний підрядник приватне підприємство «Сокол-5000».

Комплекс будівель за адресою вул. В . Чорновола, 54, в м. Черкаси належить територіальній громаді міста в особі Черкаської міської ради, що підтверджується свідоцтвом про право власності на нерухоме майно від 12.11.2012, та інформацією з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно та Реєстру прав власності на нерухоме майно, Державного реєстру іпотек, Єдиного реєстру заборон відчуження об'єктів нерухомого майна від 12.11.2018.

Згідно з рішенням Черкаської міської ради від 07.06.2017 №2-2172 передано з балансу комплексної дитячо-юнацької спортивної школи Черкаської міської ради на баланс комплексної дитячо-юнацької спортивної школи «Спартак» Черкаської міської ради для подальшого утримання та використання комплекс будівель за адресою: м. Черкаси, вул. Чорновола, 54.

19.07.2017 комплексна дитячо-юнацька спортивна школа «Спартак» Черкаської міської ради подала до Управління державного архітектурно-будівельного контролю повідомлення про зміну даних у зареєстрованій декларації про початок виконання підготовчих/будівельних робіт, а саме: повідомлення про зміну замовника будівництва.

Листом від 18.02.2016 № 092 ТОВ «Моноліт Люкс» відмовився від здійснення авторського нагляду на об'єкті будівництва у зв'язку з неможливістю здійснювати авторський нагляд та коригування робочого проекту на об'єкті будівництва (а.с. 118, т. 2). Згідно з листом від 13.09.2016 ФОП ОСОБА\_8 повідомив директора КДЮСШ «Спартак», що у зв'язку з неможливістю здійснювати авторський нагляд та коригування робочого проекту на об'єкті будівництва головний інженер проекту ОСОБА\_8 передає права на здійснення авторського нагляду та коригування робочого проекту ФОП ОСОБА\_10 (а.с. 119, т. 2).

13.09.2016 між комплексною дитячо-юнацькою спортивною школою Черкаської міської ради, департаментом освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради та ФОП ОСОБА\_10 укладено договір про здійснення авторського нагляду на об'єкті будівництва. Згідно з наказом № 76.01.16 від 06.12.2016, виданого ФОП ОСОБА\_10, головним інженером об'єкту перевірки призначено ОСОБА\_10 . Відповідно до наказу № 76.01.16-АН від 06.12.2016, виданого ФОП

ОСОБА\_10, відповідальним за здійснення авторського нагляду об'єкту перевірки призначено ОСОБА\_10.

У 2017 році Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради затвердив завдання на проектування по об'єкту будівництва з головним інженером проекту ОСОБА\_10

11.12.2017 між комплексною дитячо-юнацькою спортивною школою Черкаської міської ради, Департаментом освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради та ФОП ОСОБА\_10 укладено договір № 282-П на проектні роботи.

На підставі звернення ОСОБА\_12 вх. 1227/01-05 від 01.11.2018, Управлінням державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради призначено з 05 листопада по 16 листопада 2018 року проведення позапланової перевірки об'єкта будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» в м. Черкаси, замовник - комплексна дитячо-юнацька спортивна школа «Спартак» Черкаської міської ради, проектувальник - ТОВ «Моноліт-Люкс», підрядник - приватне підприємство «Сокол-5000», інженер технічного нагляду - ОСОБА\_5, авторський нагляд - ОСОБА\_8 (наказ від 02.11.2018 №181).

Згідно з наказом відповідача від 16.11.2018 №188 продовжено проведення позапланової перевірки з 19 по 20 листопада 2018 року.

На підставі наказів Управлінням державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради від 02.11.2018 №181, від 16.11.2018 №188, направлення від 02.11.2018 №164, з 05 по 20 листопада 2018 року посадовою особою відповідача проведено позапланову перевірку об'єкта будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» щодо дотримання суб'єктом містобудування вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил

Під час перевірки встановлено, що об'єкт будівництва не введений в експлуатацію проте експлуатується, що підтверджується матеріалами фотофіксації та актом по обстеженню об'єкту будівництва, підписаного суб'єктами містобудування; зміни щодо проекту, відповідальної особи щодо здійснення авторського нагляду, замовника (які відбулися) не подані до Управління у встановленим чинним законодавством порядку.

За наслідками перевірки складено акт №164 від 20.11.2018, в якому встановлено порушення:

- п. 8, п. 10 ст. 39 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», п. 12 Порядку прийняття в експлуатацію закінчених будівництвом об'єктів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 13.04.2011 № 461. Зокрема, факт експлуатації об'єкту. Об'єкт відноситься до класу наслідків (відповідальності) СС2. Про підтвердження експлуатації об'єкта складений відповідний акт від 07.11.2018 про те, що на об'єкті функціонують інженерні системи, що забезпечують експлуатацію об'єкта та використовується приміщення за їх цільовим призначенням. Прийняття такого об'єкту в експлуатацію передбачено законодавством. Експлуатація об'єктів не прийнятих (якщо таке прийняття передбачено законодавством) в експлуатацію забороняється;

- п. 7 ст. 37 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності». Зокрема, за наданими до перевірки документами встановлено, що департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради виконував функції замовника будівництва об'єкта. Встановлено порушення: замовник несвоєчасно подав інформацію про зміну особи відповідальної за проведення авторського нагляду та про коригування проектної документації, не надав інформацію про зміну замовника до Управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради, подання такої інформації є обов'язковим;

- ст.ст. 17, 27 Закону України «Про архітектурну діяльність». Зокрема, приватне підприємство «Сокол-5000» з 10.08.2017 здійснювало господарську діяльність (будівництво) на вказаному об'єкті будівництва (за класом наслідків належить до об'єктів із середнім СС2 наслідками) без отримання в установленому порядку ліцензії.

За результатами позапланової перевірки складено:

- протокол №51 від 20.11.2018 про адміністративне правопорушення, передбачене ч. 10, 14 ст. 96 Кодексу України про адміністративне правопорушення стосовно ОСОБА\_14 , та призначено розгляд справи на 14-00 год. 30.11.2018 в приміщенні Управління державного архітектурно-будівельного контролю;
- протокол №53 від 20.11.2018 про правопорушення у сфері містобудівної діяльності, передбачене п. 7 ч. 2 ст. 2 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», стосовно Департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, та призначено розгляд справи на 14-00 год. 30.11.2018 в приміщенні Управління державного архітектурно-будівельного контролю;
- протокол №54 від 20.11.2018 про правопорушення у сфері містобудівної діяльності, передбачене п. 1 ч. 4 ст. 2 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», стосовно приватного підприємства «Сокол-5000», та призначено розгляд справи на 14-00 год. 30.11.2018 в приміщенні Управління державного архітектурно-будівельного контролю;
- протокол №55 від 20.11.2018 про адміністративне правопорушення, передбачене ч. 1 ст. 96 Кодексу України про адміністративне правопорушення, стосовно директора ПП «Сокол-5000» ОСОБА\_7 , та призначено розгляд справи на 14-00 год. 30.11.2018 в приміщенні Управління державного архітектурно-будівельного контролю;
- припис № 43 про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, державних стандартів і правил від 20.11.2018, в якому вимагається негайно припинити експлуатацію об'єкта будівництва; усунути порушення та привести у відповідність до вимог чинного законодавства до 21.12.2018;
- припис № 44 про усунення порушення вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, державних стандартів і правил від 20.11.2018.

30.11.2018 відповідачем розглянуті справи про правопорушення у сфері містобудівної діяльності та винесені, зокрема:

- постанова № 55/1002 про накладення штрафу за правопорушення у сфері містобудівної діяльності від 30.11.2018, якою департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради визнано винним у вчиненні правопорушення, передбаченого п. 4 ч.2 ст. 2 Закону України «Про відповідальність за правопорушення у сфері містобудівної діяльності» та накладено стягнення у вигляді штрафу в розмірі 681170,00 грн;
- постанова № 56/1003 про накладення штрафу за правопорушення у сфері містобудівної діяльності від 30.11.2018, якою департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради визнано винним у вчиненні правопорушення, передбаченого п. 7 ч.2 ст. 2 Закону України «Про відповідальність за правопорушення у сфері містобудівної діяльності» та накладено стягнення у вигляді штрафу в розмірі 36820,00 грн.

Не погоджуючись з вказаними постановами відповідача від 30.11.2018 та приписом № 43 від 20.11.2018, позивач звернувся до суду.

Надаючи правову оцінку встановленим обставинам справи, суд виходить з такого.

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

Відповідно до 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.

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

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

Підставами для проведення позапланової перевірки є, зокрема: звернення фізичних чи юридичних осіб про порушення суб'єктом містобудування вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності.

Порядок здійснення державного архітектурно-будівельного контролю затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 23.05.2011 № 553 (далі - Порядок № 553). Цей Порядок визначає 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.

Судом встановлено, що підставою проведення позапланової перевірки на об'єкті будівництва стало звернення гр. ОСОБА\_12 від 01.11.2018, в якому останній просить провести перевірку закінченості реконструкції кінотеатра «Мир» за адресою: м. Черкаси, вул. Чорновола, 54, та можливості експлуатації споруди.

На підставі звернення ОСОБА\_12 вх. 1227/01-05 від 01.11.2018, відповідно до наказів Управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради від 02.11.2018 № 181, від 16.11.2018 № 188, направлення від 02.11.2018 № 164, з 05 по 20 листопада 2018 року посадовою особою відповідача проведено позапланову перевірку об'єкта будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» щодо дотримання суб'єктом містобудування вимог законодавства у сфері містобудівної діяльності, будівельних норм, стандартів і правил.

Таким чином, суд дійшов висновку, що відповідачем правомірно здійснено державний архітектурно-будівельний контроль на об'єкті будівництва шляхом проведення його позапланової перевірки.

Відповідно до ч. 1 ст. 37 Закону №3038-VI право на виконання підготовчих робіт (якщо вони не були виконані раніше згідно з повідомленням про початок виконання підготовчих робіт) і будівельних робіт на об'єктах будівництва, що 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", підключення об'єкта будівництва до інженерних мереж та споруд надається замовнику та генеральному підряднику чи підряднику (якщо будівельні роботи виконуються без залучення субпідрядників) після отримання дозволу на виконання будівельних робіт.

Дозвіл на виконання будівельних робіт видається органами державного архітектурно-будівельного контролю на безоплатній основі протягом десяти робочих днів з дня реєстрації заяви (ч. 2 ст. 37 Закону №3038-VI).

Згідно з ч. 7 ст. 37 Закону № 3038-VI у разі якщо право на будівництво об'єкта передано іншому замовникові або змінено генерального підрядника чи підрядника (якщо будівельні роботи виконуються без залучення субпідрядників), а також у разі коригування проектної документації замовник протягом трьох робочих днів повідомляє про такі зміни відповідний орган державного архітектурно-будівельного контролю з поданням засвідчених у встановленому порядку копій документів, що підтверджують зазначені зміни. Продовження виконання будівельних робіт без такого повідомлення забороняється.

У разі зміни осіб, відповідальних за проведення авторського і технічного нагляду, або відповідальних виконавців робіт замовник повідомляє відповідний орган державного архітектурно-будівельного

контролю про такі зміни з поданням засвідчених в установленому порядку копій документів, що підтверджують зазначені зміни, протягом трьох днів з дня їх настання.

Відповідно до ч. 2 ст. 39 Закону № 3038-VI прийняття в експлуатацію закінчених будівництвом об'єктів, що за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з середніми (СС2) та значними (СС3) наслідками, здійснюється на підставі акта готовності об'єкта до експлуатації шляхом видачі органами державного архітектурно-будівельного контролю сертифіката у порядку, визначеному Кабінетом Міністрів України.

Акт готовності об'єкта до експлуатації підписується замовником, генеральним проектувальником, генеральним підрядником або підрядником (у разі якщо будівельні роботи виконуються без залучення субпідрядників), субпідрядниками, страховиком (якщо об'єкт застрахований).

Згідно з ч.ч. 4, 5 ст. 39 Закону №3038-VI прийняття рішення про реєстрацію (повернення) декларації про готовність об'єкта до експлуатації, видачу (відмову у видачі) сертифіката здійснюється органами державного архітектурно-будівельного контролю протягом десяти робочих днів з дати подання відповідних документів.

Датою прийняття в експлуатацію закінченого будівництвом об'єкта є дата реєстрації декларації про готовність об'єкта до експлуатації або видачі сертифіката.

Частина восьма статті 39 Закону № 3038-VI визначає, що експлуатація закінчених будівництвом об'єктів, не прийнятих (якщо таке прийняття передбачено законодавством) в експлуатацію, забороняється.

Зареєстрована декларація про готовність об'єкта до експлуатації або сертифікат є підставою для укладення договорів про постачання на прийнятий в експлуатацію об'єкт необхідних для його функціонування ресурсів - води, газу, тепла, електроенергії, включення даних про такий об'єкт до державної статистичної звітності та оформлення права власності на нього (ч. 9 ст. 39 Закону №3038-VI).

Положення аналогічного змісту закріплені в п.п. 12, 13 Порядку прийняття в експлуатацію закінчених будівництвом об'єктів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 13.04.2011 №461 "Питання прийняття в експлуатацію закінчених будівництвом об'єктів".

Частина десята статті 39 Закону № 3038-VI визначає, що замовник відповідно до закону несе відповідальність за повноту та достовірність даних, зазначених у поданій ним декларації про готовність об'єкта до експлуатації, та за експлуатацію об'єкта без зареєстрованої декларації або сертифіката.

Під час позапланової перевірки на об'єкті будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» встановлено, зокрема, що об'єкт будівництва не введений в експлуатацію, проте експлуатується, що підтверджується матеріалами фотофіксації та актом по обстеженню об'єкту будівництва, підписаного суб'єктами містобудування. Згідно з актом від 07.11.2018 на об'єкті функціонують інженерні системи, що забезпечують експлуатацію об'єкта та використовується приміщення за їх цільовим призначенням.

Зі змісту адміністративного позову вбачається, що позивачем не оскаржуються зміст правопорушень у сфері містобудівної діяльності, що зафіксовані в акті перевірки; натомість, позовні вимоги обґрунтовані тим, що позивач не є замовником будівництва, відтак не повинен нести відповідальність за порушення у сфері містобудівної діяльності на об'єкті будівництва.

Згідно з п. 4 ч. 1 ст. 1 Закону №3038-VI замовник - фізична або юридична особа, яка має намір щодо забудови території (однієї чи декількох земельних ділянок) і подала в установленому законодавством порядку відповідну заяву.

Відповідно до декларації про початок виконання будівельних робіт на об'єкті «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально- тренувальних занять відділень ДЮСШ»



від 13.09.2016 №ЧК083162570539 замовником будівництва є комплексна дитячо-юнацька спортивна школа Черкаської міської ради. 19.07.2017 комплексна дитячо-юнацька спортивна школа «Спартак» Черкаської міської ради подала до Управління державного архітектурно-будівельного контролю повідомлення про зміну замовника будівництва на комплексну дитячо-юнацьку спортивну школу «Спартак» Черкаської міської ради ( том 2 а.с. 53).

Суд звернув увагу, що повідомлення про зміну даних підписала неуповноважена особа, оскільки допитана в судовому засіданні директор школи ОСОБА\_4 пояснила, що саме в цей період була у відпустці і обов'язки директора виконував інструктор-методист ОСОБА\_16. Допитаний в судовому засіданні свідок ОСОБА\_16 підтвердив підписання даного документу, який вчинив згідно з його поясненнями за усною вказівкою працівників позивача. Так, матеріалами справи підтверджується перебування директора спортивної школи у черговій відпустці ( том 3, а.с. 102, 103) та покладення виконання обов'язків директора покладено на інструктора- методиста ОСОБА\_16, натомість позивач не надав належних доказів уповноваження саме ОСОБА\_16 на підписання документів щодо спірного об'єкта будівництва.

Згідно з п.п. 2.3.24 п. 2.3 Положення про Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, затвердженого рішенням Черкаської міської ради від 10.10.2011 №3-235, до компетенції департаменту відносяться такі повноваження: організація підготовки навчальних закладів до нового навчального року, зокрема, до роботи в осінньо-зимовий період, проведення поточного та капітального ремонту приміщень. Положення аналогічного змісту закріплені в Положенні про Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, затвердженому рішенням Черкаської міської ради від 13.03.2018 №2-3110 (п.п. 2.3.24 п. 2.3 Положення).

Відповідно до п. 1.3. Статуту Комплексної дитячо-юнацької спортивної школи «Спартак» Черкаської міської ради, затвердженого рішенням Черкаської міської ради від 20.09.2016 №2-922, засновником КДЮСШ « Спартак » і власником майна є Черкаська міська рада. Згідно з п. 6.12. вказаного Статуту будівництво нових приміщень закладу, реконструкція та утримання спортивних споруд, проведення капітального та поточного ремонту, здійснюється в порядку визначеному Засновником та відповідно до норм діючого законодавства України.

Згідно з рішенням Черкаської міської ради від 12.06.2018 № 2-3408 «Про внесення змін до рішення Черкаської міської ради від 26.06.2003 № 3-531 «Про перелік об'єктів права міської комунальної власності та уповноважених органів, яким вони передаються в оперативне управління» департаменту освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради передано в оперативне управління комплексну дитячо-юнацьку спортивну школу «Спартак» Черкаської міської ради за адресою: м. Черкаси, вул. В. Чорновола, 54/1.

У 2017 році Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради затвердив завдання на проектування по об'єкту перевірки з головним інженером проекту ОСОБА\_10

Відповідно до експертного звіту від 23.11.2017 № 24-0834-17 щодо розгляду проектної документації за робочим проектом «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ в м. Черкаси» (Коригування), замовник будівництва є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, генеральний проектувальник ФОП ОСОБА\_10

Згідно технічного паспорту па комплекс будівель по вул. В. Чорновола, 54/1, м.Черкаси від 28.09.2018 замовником є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради.

05.08.2016 між Департаментом економіки та розвитку Черкаської міської ради (Замовник 1), Департаментом освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради (Замовник 2) та Приватним підприємством «Сокол-5000» (Підрядник) укладено договір №282 на виконання робіт з капітального ремонту будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ.

27.12.2017 між Департаментом освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради (Замовник) та ПП «Сокол-5000» укладено договір підряду на виконання будівельних робіт №21т.

Відповідно до актів приймання виконаних будівельних робіт за червень - вересень 2018 року (форма №КБ-2в), довідок про вартість виконаних будівельних робіт та витрати (форма КБ-3) за червень - вересень 2018 року, замовником об'єкта «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, генпідрядник ПП «Сокол-5000» ( том 3 а.с. 80-95).

Допитаний в судовому засіданні 31.05.2019 свідок ОСОБА\_7 як уповноважена особа генпідрядника «Сокол 5000» підтвердив підписання вищезазначених актів із позивачем як замовником будівництва.

Допитаний в судовому засіданні 31.05.2019 свідок ОСОБА\_5 , який здійснював технічний нагляд на спірному об'єкті будівництва, підтвердив свої підписи на актах приймання виконаних будівельних робіт за червень - вересень 2018 року (форма №КБ-2в) та пояснив, що договірні зобов'язання виконувалися із позивачем як замовником будівництва.

Департаментом освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, як замовником, укладено:

- з КП «Черкасиводоканал» Черкаської міської ради договори № 105 та №105-1 від 30.01.2018 про закупівлю послуг з відведення стічних вод (центрального водовідведення) на об'єкт перевірки;
- з ПАТ «Черкасиобленерго» договір № 3 від 01.02.2018 про закупівлю товарів та послуг на об'єкт будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ»;
- з ПАТ «Черкасиобленерго» договір № 536-02/18-18 від 19.06.2018 про нестандартне приєднання до електричних мереж системи розподілу на об'єкт будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ»;
- з комунальним підприємством теплових мереж «Черкаситеплокомуненерго» додаткову угоду № 1 від 09.11.2018 до договору купівлі-продажу теплової енергії за державні кошти № 622 від 12.02.2018 на об'єкт будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ».

Рішенням Черкаської міської ради від 08.04.2019 №2-4278 визначено департамент архітектури та містобудування Черкаської міської ради замовником будівництва по об'єкту «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ»; зобов'язано департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради передати всі наявні документи, які засвідчують права замовника, проектну документацію, договірну документацію, документацію, пов'язану з проведенням процедур закупівель.

Таким чином, судом встановлено та підтверджується доказами у справі, що замовником будівництва «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ» є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради. Саме позивач, як замовник будівництва, має нести відповідальність за експлуатацію об'єкта без зареєстрованого сертифіката згідно з ч.10 ст. 39 Закону №3038-VI.

Позивачем як замовником будівництва не надано інформацію про зміну замовника до Управління державного архітектурно-будівельного контролю Черкаської міської ради.

Відсутність окремого рішення Черкаської міської ради про надання функцій замовника будівництва Департаменту освіти та гуманітарної політики не спростовує виконання останнім відповідних повноважень та підтверджується іншими доказами у справі.

Виконання позивачем функцій замовника підтверджує лист філії ДП «Укрдержбудекспертиза» № 30 від 21.03.2019 про відмову у зміні замовника будівництва, оскільки чинним законодавством у сфері містобудування не передбачено внесення змін до раніше погодженої документації та погодження будь-яких додаткових документів без внесення змін у вихідні дані ті відповідного коригування проектної документації ( том 3 а.с. 126).

Також під час судового розгляду справи встановлено, що ТОВ «Моноліт Люкс» відмовився від здійснення авторського нагляду на об'єкті будівництва у зв'язку з неможливістю здійснювати авторський нагляд та коригування робочого проекту на об'єкті будівництва (лист від 18.02.2016 № 092); ФОП ОСОБА\_8 передав права на здійснення авторського нагляду та коригування робочого проекту ФОП ОСОБА\_10, згідно з листом від 13.09.2016. У 2017 році позивач в особі директора Волошина І.В. затвердив завдання на проектування по об'єкту перевірки головним інженером проекту ОСОБА\_10 та був укладений договір № 282-П від 11.12.2017 на проектні роботи між третьою особою та позивачем та ФОП ОСОБА\_10

Відповідно до експертного звіту від 23.11.2017 № 24-0834-17 щодо розгляду проектної документації за робочим проектом «Капітальний ремонт будівлі по вул. В. Чорновола, 54, для проведення навчально-тренувальних занять відділень ДЮСШ в м. Черкаси», замовник будівництва є Департамент освіти та гуманітарної політики Черкаської міської ради, генеральний проектувальник ФОП ОСОБА\_10

Відповідно до наказу № 76.01.16 від 06.12.2016, виданого ФОП ОСОБА\_10, головним інженером об'єкту перевірки призначено ФОП ОСОБА\_10 Згідно з наказом № 76.0116-АН від 06.12.2016, виданого ФОП ОСОБА\_10, відповідальним за здійснення авторського нагляду об'єкту перевірки призначено ОСОБА\_10.

Позивач як замовник будівництва несвоєчасно подав інформацію про зміну особи відповідальної за проведення авторського нагляду та про коригування проектної документації.

Відповідно до п.п. 4, 7 ч. 2 ст. 2 Закону України від 14.10.1994 №208/94-ВР "Про відповідальність за правопорушення у сфері містобудівної діяльності" (далі - Закон № 208/94-ВР) суб'єкти містобудування, які є замовниками будівництва об'єктів (у разі провадження містобудівної діяльності), або ті, що виконують функції замовника і підрядника одночасно, несуть відповідальність у вигляді штрафу за такі правопорушення:

- експлуатація або використання об'єктів будівництва, не прийнятих в експлуатацію, а також наведення недостовірних даних у декларації про готовність об'єкта до експлуатації чи в акті готовності об'єкта до експлуатації, вчинені щодо: об'єктів, що за класом наслідків (відповідальності) належать до об'єктів з середніми наслідками (СС2), - у розмірі трьохсот сімдесяти прожиткових мінімумів для працездатних осіб;

- неподання чи несвоєчасне подання замовником інформації про передачу права на будівництво об'єкта іншому замовнику, зміну генерального підрядника чи підрядника, осіб, відповідальних за проведення авторського і технічного нагляду, відповідальних виконавців робіт, а також про коригування проектної документації у випадках, коли подання такої інформації є обов'язковим згідно із законодавством, - у розмірі двадцяти прожиткових мінімумів для працездатних осіб.

Частина друга статті 41 Закону №3038-VI визначає, що орган державного архітектурно-будівельного контролю розглядає відповідно до закону справи про адміністративні правопорушення та справи про правопорушення у сфері містобудівної діяльності.

Суб'єкт господарювання має право звернутися до суду щодо оскарження рішень, дій чи бездіяльності посадових осіб органу державного архітектурно-будівельного контролю (ч. 9 ст. 41 Закону №3038-VI).

Враховуючи наявність в діяннях позивача правопорушень у сфері містобудівної діяльності, суд дійшов висновку, що дії відповідача по проведенню позапланової перевірки є правомірними, а оскаржувані постанови відповідача від 30.11.2018 про накладення штрафу та припис про усунення порушення вимог законодавства від 20.11.2018 прийняті на підставі, у межах повноважень та у спосіб, визначений законом.

Згідно ч. 2 ст. 77 Кодексу адміністративного судочинства України в адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб'єктів владних повноважень обов'язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії чи бездіяльності покладається на відповідача. У таких справах суб'єкт владних повноважень не може посылатись на докази, які не були покладені в основу

оскаржуваного рішення, за винятком випадків, коли він доведе, що ним було вжито всіх можливих заходів для їх отримання до прийняття оскаржуваного рішення, але вони не були отримані з незалежних причин.

За вказаних обставин, виходячи з меж заявлених позовних вимог, системного аналізу положень чинного законодавства України та матеріалів справи, суд дійшов висновку, що викладені в позовній заяві доводи позивача є необґрунтованими, а вимоги такими, у задоволенні яких необхідно відмовити.

У зв'язку з відмовою у задоволенні позову розподіл судових відповідно до статті 139 Кодексу адміністративного судочинства не здійснюється.

Керуючись ст.ст. 6, 9, 14, 241-246, 255, 295, Кодексу адміністративного судочинства України, суд

### **ВИРІШИВ:**

У задоволенні позову відмовити повністю.

Рішення набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, яка може бути подана до Шостого апеляційного адміністративного суду через Черкаський окружний адміністративний суд протягом тридцяти днів з дня проголошення рішення суду. Якщо в судовому засіданні оголошено лише вступну та резолютивну частини рішення суду, зазначений строк обчислюється з дня складення повного судового рішення.

Повний текст рішення складено 10.06.2019.

Суддя

**В.П. Тимошенко**