



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОДАРСКОГО КРАЯ
Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

г. Краснодар
17 мая 2012 года

Дело № А-32-9235/2012

Резолютивная часть решения объявлена 10 мая 2012 года
Решение в полном объеме изготовлено 17 мая 2012 года

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Шкира Д.М. при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Железновой З.В., рассмотрев в судебном заседании заявление Общества с ограниченной ответственностью «Стройподрядчик-Юг» (ИНН 2312025692, ОГРН 1032307165725) г. Краснодар к Управлению государственного строительного надзора Краснодарского края, г. Краснодар (ИНН 2308113667, ОГРН 1052303716772)

об оспаривании постановления административного органа о привлечении к административной ответственности от 26.03.2012 № 9-Ю-291м,

при участии в заседании:

от заявителя: не явился, извещен,

от заинтересованного лица: Федькина П.М. – доверенность от 10.01.2012 № 69. 90/12.01

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Стройподрядчик-Юг» (далее – заявитель, общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением признать незаконным и изменить постановление Управления государственного строительного надзора Краснодарского края, г. Краснодар (далее – административный орган) от 26.03.2012 № 9-Ю-1215м о привлечении к административной ответственности по части 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в части размера штрафа.

Представитель заявителя в судебное заседание не явился, о времени и месте судебного заседания извещен надлежащим образом. В заявлении указал, что административным органом вынесено постановление без учета смягчающих обстоятельств.

Представитель административного органа в судебном заседании против удовлетворения заявленных требований возражал, поддержал доводы, изложенные в отзыве. Так указал, что оспариваемое обществом постановление является законным и обоснованным, порядок привлечения к административной ответственности не нарушен.

Суд, выслушав представителя административного органа, исследовав материалы дела и оценив в совокупности все представленные доказательства, пришел к следующему выводу.

Общество является юридическим лицом, что подтверждается Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, осуществляет деятельность на основании Устава общества.

Из материалов дела следует, что административным органом проведена проверка соблюдения требований обязательных для исполнения нормативных документов в области строительства на объекте капитального строительства «Реконструкция квартала № 196 в центральной части г. Краснодара. Литер 1. 25 этажный многоквартирный жилой дом со встроено-пристроенными помещениями», расположенном по адресу: 350000, г. Краснодар, ул. Седина, 131.

В ходе проверки составлен акт проверки от 06.03.2012 № 09-532-Ю-180-СН, которым выявлены следующие нарушения:

Не устранены нарушения проектной документации:

Устройство свайных фундаментов не выполнено. Фундаменты выполнены в виде монолитной железобетонной плиты. Устройство свайных фундаментов не выполнено. Фундаменты выполнены в виде монолитной железобетонной плиты.

Снос существующих зданий и сооружений на строительной площадке не выполнен.

Отсутствует подъезд для пожарных машин со стороны ул. Коммунаров и дополнительные ворота для возможности проезда пожарных машин со стороны ул. Седина.

Стоянка башенного крана выполнена со стороны фасада по оси 1.

По результатам проверки административным органом составлен протокол об административном правонарушении от 06.03.2012 № 09-532-Ю-122-СН.

Определением от 15.03.2012 № 9-Ю-291м назначена дата рассмотрения дела на 26.03.2012

Рассмотрев материалы проверки, административный орган вынес постановление по делу об административном правонарушении в области строительства от 26.03.2012 № 9-Ю-291м, которым заявитель привлечен к ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в виде наложения штрафа в размере 100 000 руб.

Заявитель не согласился с указанным постановлением административного органа, что послужило основанием для обращения в арбитражный суд с настоящим заявлением.

При рассмотрении заявленных требований суд руководствовался следующим.

В соответствии с частью 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях продолжение работ до составления актов об устранении выявленных уполномоченными на осуществление государственного строительного надзора федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации недостатков при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до тридцати тысяч рублей; на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, - от десяти тысяч до сорока тысяч рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток.

Согласно пункту 16 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации застройщик - физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального ремонта.

Понятие заказчик раскрывается в части 3 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Согласно данной статье заказчиком является лицо, уполномоченное застройщиком (совершать какие-либо действия).

В силу части 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или технического заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия. Лицо, осуществляющее строительство, также обязано обеспечивать доступ на территорию, на которой осуществляются строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства, представителей застройщика или технического заказчика, органов государственного строительного надзора, предоставлять им необходимую документацию, проводить строительный контроль, обеспечивать ведение исполнительной документации, извещать застройщика или технического заказчика, представителей органов государственного строительного надзора о сроках завершения работ, которые подлежат проверке, обеспечивать устранение выявленных недостатков и не приступать к продолжению работ до составления актов об устранении выявленных недостатков, обеспечивать контроль за качеством применяемых строительных материалов.

В соответствии со статьей 58 Градостроительного кодекса Российской Федерации лица, виновные в нарушении законодательства о градостроительной деятельности, несут дисциплинарную, имущественную, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 4 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возлагается на административный орган, принявший оспариваемое решение.

Из материалов дела следует, что на основании договора генерального строительного подряда от 25.03.2009 № 1 общество осуществляет строительство объекта «Реконструкция квартала № 196 в центральной части г. Краснодара. Литер 1. 25-этажный многоквартирный жилой дом со встроенно-пристроенными помещениями», расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Седина, 131.

В ходе проверки административным органом установлено, что обществом осуществлена реконструкция указанного объекта с нарушениями, а именно: обществом продолжены работы на объекте «Реконструкция квартала № 196 в центральной части г. Краснодара. Литер 1. 25-этажный многоквартирный жилой дом со встроенно-пристроенными помещениями», расположенном по адресу: г. Краснодар, ул. Седина, 131, до устранения нарушений, указанных в акте проверки от 20 января 2012 года № 09- 532-Ю-26-СН. В период с 02.01.2012 по 06.03.2012 выполнено устройство монолитных железобетонных конструкций тринадцатого этажа здания.

Не устранены нарушения проектной документации:

Устройство свайных фундаментов не выполнено. Фундаменты выполнены в виде монолитной железобетонной плиты. Устройство свайных фундаментов не выполнено. Фундаменты выполнены в виде монолитной железобетонной плиты.

Снос существующих зданий и сооружений на строительной площадке не выполнен.

Отсутствует подъезд для пожарных машин со стороны ул. Коммунаров и дополнительные ворота для возможности проезда пожарных машин со стороны ул. Седина.

Стоянка башенного крана выполнена со стороны фасада по оси 1.

Нарушения подтверждаются материалами дела об административном правонарушении, в том числе фотоматериалами.

При изложенных обстоятельствах, материалами дела подтверждается, что в действиях общества имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, что обществом и не оспаривалось.

Порядок привлечения к административной ответственности обязателен для органов (должностных лиц), рассматривающих дело об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 1.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленном законом.

Согласно части 1 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях о совершении административного правонарушения составляется протокол, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 2 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имени, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела.

В соответствии с частью 3 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при составлении протокола об административном правонарушении физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также иным участникам производства по делу разъясняются их права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, о чем делается запись в протоколе.

В силу части 4 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

В случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми

материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с указанным Кодексом.

В силу части 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Из анализа указанных норм следует, что протокол об административном правонарушении составляется с участием законного представителя юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица протокол может быть составлен лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени его составления и если от него не поступило ходатайство об отложении данного процессуального действия либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения. В соответствии с пунктом 10 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при выявлении в ходе рассмотрения дела факта составления протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, суду надлежит выяснить, было ли данному лицу сообщено о дате и времени составления протокола.

В пункте 17 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 27.01.2003 № 2 указано, что положения статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, регламентирующие порядок составления протокола об административном правонарушении, предоставляют ряд гарантий защиты прав лицам, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении.

Более того, названным пунктом Постановления Пленума ВАС РФ указывалось, что суду при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности необходимо проверять соблюдение положений статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, направленных на защиту прав лиц, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, имея в виду, что их нарушение может являться основанием для признания незаконным и отмены оспариваемого решения административного органа (часть 2 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 26.07.2007 № 46 «О внесении дополнений в постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности судам следует проверить, были ли приняты административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В целях Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное

лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица (часть 2 статьи 25.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Указанный перечень законных представителей юридического лица является закрытым. В связи с этим судам необходимо учитывать, что представитель юридического лица, действующий на основании доверенности, в том числе руководитель его филиала или подразделения, законным представителем не является. Поэтому его извещение не может рассматриваться как извещение законного представителя.

Вместе с тем Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях допускает возможность участия в рассмотрении дела об административном правонарушении лица, действующего на основании доверенности, выданной надлежаще извещенным законным представителем, в качестве защитника. Такие лица допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении и пользуются всеми процессуальными правами лица, в отношении которого ведется такое производство, включая предусмотренное частью 4 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях право на представление объяснений и замечаний по содержанию протокола.

Из материалов дела следует, что вызовом от 28.02.2012 № 69-2731/12-01 законный представитель общества был извещен о времени и месте составления протокола об административном правонарушении на 06.03.2012.

Протокол об административном правонарушении от 06.03.2012 № 09-532-Ю-122-СН составлен в отсутствие представителя общества, извещенного надлежащим образом.

Определением от 15.03.2012 № 9-Ю-291м назначена дата рассмотрения дела на 26.03.2012. Указанное определение получено обществом по почте 19.03.2012, о чем свидетельствует почтовое уведомление.

Постановление от 26.03.2012 № 9-Ю-291м вынесено в отсутствие представителя общества, уведомленного надлежащим образом.

Определением от 15.03.2012 назначена дата и время рассмотрения материалов проверки на 26.03.2012. Телеграммой от 15.03.2012 законный представитель общества был извещен о времени и месте рассмотрения материалов проверки.

Постановление по делу об административном правонарушении от 26.03.2012 № 9-Ю-291м вынесено в присутствии представителя общества по доверенности Тараскина В.Н.

Судом установлено, что административным органом не нарушена процедура привлечения к административной ответственности.

Учитывая вышеизложенное, административный орган доказал суду обстоятельства, послужившие основанием для привлечения общества к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суду не представлено доказательств малозначительности совершенного правонарушения.

Введение процедуры наблюдения в отношении общества не может рассматриваться как обстоятельство, смягчающее вину.

Кроме того, из материалов дела следует, что постановлениями административного органа от 06.10.2011 № 9-Ю-999м, от 24.11.2011 № 9-Ю-1215м, от 23.01.2012 № 9-Ю-1461м общество было привлечено к административной ответственности по части 3 статьи 9.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, что свидетельствует об обстоятельствах, отягчающих административную ответственность.

При изложенных обстоятельствах, суд полагает постановление административного органа от 26.03.2012 № 9-Ю-291м является законным и обоснованным и не подлежащим изменению.

В силу пункта 4 статьи 210 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для привлечения к административной ответственности, возлагается на административный орган, принявший оспариваемое решение.

В силу пункта 3 статьи 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

В силу пункта 4 статьи 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагается.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявленных требований – отказать.

Решение может быть обжаловано в течение десяти дней с момента его вынесения в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Д.М. Шкира