

Решение Совета депутатов городского округа Химки МО от 02.12.2020 N 41/5"Об утверждении Положения об охране зеленых насаждений и выдаче разрешений на вырубку зеленых насаждений на территории городского округа Химки Московской области"

РЕШЕНИЕ

№ 04/10/18.1-9/2022 по результатам рассмотрения жалобы
ООО «АРИАН» о нарушении порядка осуществления процедур,
включенных
в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства

01 февраля 2022 г. г. Москва

Комиссия по рассмотрению жалоб в отношении уполномоченных органов в сфере градостроительных отношений и организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей в составе: <...> (далее — Комиссия ФАС России); при участии: представителя ООО «АРИАН» <...>, действующего на основании доверенности от 13.01.2022, представителя Администрации городского округа Химки Московской области <...>, действующей на основании доверенности от 12.01.2022 № 5, рассмотрев жалобу ООО «АРИАН» от 19.01.2022 б/н (вх. № 7312/22 от 19.01.2022) на акты и (или) действия (бездействие) органа местного самоуправления — Администрации городского округа Химки Московской области при осуществлении в отношении ООО «АРИАН» процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства, утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 6 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ), а именно: выдача разрешения на вырубку зеленых насаждений — порубочного билета, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «АРИАН» (далее — Заявитель) от 19.01.2022 б/н (вх. № 7312/22 от 19.01.2022) на акты и (или) действия (бездействие) органа местного самоуправления — Администрации городского округа Химки

Московской области (далее — Администрация) при осуществлении в отношении Заявителя процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в сфере строительства объектов капитального строительства нежилого назначения, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 28.03.2017 № 346 «Об исчерпывающем перечне процедур в сфере строительства нежилого назначения и о правилах ведения реестра описания процедур, указанных в исчерпывающем перечне процедур в сфере строительства объектов капитального строительства нежилого назначения» (далее — исчерпывающий перечень).

Согласно доводам Заявителя, Администрация неправомерно предъявляет требования, не установленные действующим законодательством Российской Федерации, к документам и информации при осуществлении процедуры: «Выдача разрешения на вырубку зеленых насаждений — порубочного билета».

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на акты и (или) действия (бездействие), в том числе органа местного самоуправления при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, предусмотренных статьей 5.2 ГрК РФ, в части:

- нарушения установленных сроков осуществления мероприятий по реализации проекта по строительству;
- предъявления требований осуществить мероприятия при реализации проекта по строительству, не предусмотренных статьей 5.2 ГрК РФ, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий при реализации проекта по строительству;
- незаконного отказа в приеме документов, заявлений;
- предъявления к лицу, подавшему жалобу, документам и информации требований, не установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, в случае осуществления мероприятий по реализации проекта по

строительству объекта капитального строительства, предусмотренных статьей 5.2 ГрК РФ.

Согласно частям 2, 3 статьи 6 Федерального закона от 01.07.2021 № 275 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Федеральный закон № 275) до вступления в силу утвержденного Правительством Российской Федерации исчерпывающего перечня документов, сведений, материалов, согласований, предусмотренного частью 9 статьи 5.2 ГрК РФ (в редакции Федерального закона № 275), федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы осуществляют полномочия, предусмотренные подпунктами «б» и «в» пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (в редакции, действовавшей до 01.09.2021), в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции (в редакции, действовавшей до 01.09.2021).

На основании изложенного, Комиссия ФАС России рассматривает жалобу на акты и (или) действия (бездействие) Администрации при осуществлении в отношении Заявителя процедуры, предусмотренной пунктом 124 исчерпывающего перечня, в части предъявления к лицу, подавшему жалобу, документам и информации требований, не установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными актами субъектов Российской Федерации.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие), в том числе уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Рассмотрев представленные документы, а также выслушав пояснения

представителей Заявителя и Администрации, Комиссия ФАС России установила следующее.

05.12.2021 Заявителем в Администрацию было подано заявление № Р001-9883238697-52751364 о предоставлении муниципальной услуги: «Выдача разрешения на вырубку зеленых насаждений — порубочного билета»

(далее — порубочный билет). Зеленые насаждения, планируемые к вырубке, расположены по адресу: Московская область, г. Химки, ул. Панфилова, вблизи НПГС «Панфилово», кадастровый номер земельного участка: 50:10:0010121:58.

27.12.2021 Администрация в адрес Заявителя направила уведомление № 21

об отказе в предоставлении порубочного билета на основании пункта 13.1.2 Административного регламента предоставления муниципальной услуги

«Выдача разрешения на вырубку зеленых насаждений — порубочного билета Администрацией городского округа Химки Московской области», утвержденного постановлением Администрации городского округа Химки от 22.09.2017 № 940 (далее — Регламент), в котором указано следующее: «Установление в ходе выездного осмотра отсутствия целесообразности в вырубке зеленых насаждений». Описание нарушения: «Не все зеленые насаждения, расположенные на участке, мешают производству работ, так как не входят в зону капитального строительства здания».

В уведомлении об отказе Администрации также указано следующее: «В зону строительства здания под вырубку попадают зеленые насаждения

под № 151 и 152 согласно предоставленного дендроплана (совмещенного

со стройгенпланом), соответственно 156 шт. деревьев, расположенных на земельном участке, подлежат сохранению», что также отражено в акте от 21.12.2021, подготовленном Администрацией в результате выездного осмотра земельного участка по адресу г.о. Химки, ул. Панфилова вблизи НПГС «Панфилова», кадастровый номер 50:10:0010121:58.

В соответствии с исчерпывающим перечнем процедур в сфере строительства объектов капитального строительства нежилого назначения предусмотрена выдача порубочного билета.

Услуга по выдаче порубочного билета включена в Перечень типовых

государственных и муниципальных услуг, предоставляемых исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, государственными учреждениями субъектов Российской Федерации и муниципальными учреждениями, а также органами местного самоуправления, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 18.09.2019 № 2113-р (пункт 197 «Выдача разрешений на право вырубki зеленых насаждений»).

Согласно пункту 10.2 Регламента, в случае обращения за получением порубочного билета, предоставляются следующие документы: дендроплан; перечетная ведомость; копии разделов проектной документации (в случае осуществления строительства, реконструкции объектов капитального строительства, инженерных коммуникаций и отсутствия проектной документации в ИСОГД Московской области).

Пунктом 13.1 Регламента установлено, что основанием для отказа в предоставлении порубочного билета является, в том числе установление в ходе выездного осмотра отсутствия целесообразности в вырубке зеленых насаждений.

В соответствии с пунктом 1.3.3 Приказа Госстроя Российской Федерации от 15.12.1999 № 153 «Об утверждении Правил создания, охраны и содержания зеленых насаждения в городах Российской Федерации» (далее — Приказ № 153) дендроплан и перечетная ведомость на вырубаемые и пересаживаемые деревья и кустарники выполняются на строительном генеральном плане.

Стройгенплан является частью проектной документации и представляет собой графическую часть раздела 6 «Проекта организации строительства».

В соответствии с пунктом 1.3.3 Приказа № 153 на стройгенплан наносятся все деревья и кустарники, которые попадают под пятно застройки и по трассам инженерных сетей и нуждаются в удалении, при этом проектной организацией определяются, исходя из возраста и состояния насаждений, возможность их пересадки или необходимость вырубki. Все эти данные записываются в перечетную ведомость. На основе дендроплана и перечетной ведомости строительная организация помечает деревья, предназначенные к вырубке и пересадке.

Таким образом, дендроплан — особый вид изысканий, при котором

объектом исследований становятся зеленые насаждения. На план наносят все зелёные насаждения и будущие постройки. С помощью условных обозначений все деревья, кустарники и газоны делятся на те, что нужно вырубить, пересадить, сохранить в процессе строительства.

На стройгенплане, являющемся частью проектной документации планируемого к строительству объекта «Комплекс Автомойки с кафе», в отношении которого Заявителем получено разрешение на строительство от 26.08.2021

№ RU50-10-19266-2021, отмечены, в том числе, проектируемое здание (включая надземную часть вне пятна застройки), проектируемая сеть канализации, временные инвентарные здания, временные дороги и др.

В соответствии с подпунктом 1.2.1 пункта 1.2 Регламента вырубка, пересадка зеленых насаждений также осуществляется в случае строительства, реконструкции объектов капитального строительства, сетей инженерно-технического обеспечения в соответствии с утвержденной проектной документацией.

Также в соответствии с пунктом 3.2 Положения об охране зеленых насаждений и выдаче разрешений на рубку зеленых насаждений на территории городского округа Химки Московской области, утвержденного решением Совета депутатов городского округа Химки Московской области от 02.12.2020 № 41/5, рубка деревьев и кустарников может быть разрешена, в том числе в случаях строительства, реконструкции объектов капитального строительства, сетей инженерно-технического обеспечения в соответствии с утвержденной проектной документацией; размещения, установки объектов, не являющихся объектами капитального строительства, за исключением нестационарных торговых объектов.

В соответствии с ГрК РФ проектная документация, утвержденная застройщиком, направляется в уполномоченный орган для получения разрешения на строительство.

В соответствии с пунктом 1 статьи 51 ГрК РФ разрешение на строительство представляет собой документ, подтверждающий соответствие проектной документации требованиям, установленным градостроительным регламентом, проектом планировки территории и проектом межевания территории.

Согласно подпункту 2 пункта 11 статьи 51 ГрК РФ уполномоченные органы на выдачу разрешений на строительство проводят проверку соответствия проектной документации требованиям к строительству,

реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, допустимости размещения объекта капитального строительства в соответствии

с разрешенным использованием земельного участка и ограничениями, установленными в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации и действующими на дату выдачи разрешения на строительство, а также требованиям, установленным в разрешении на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции,

и принимают решение о выдаче разрешения на строительство, либо отказывают в выдаче разрешения.

Разрешение на строительство дает застройщику право осуществлять строительство, реконструкцию объекта капитального строительства в соответствии с проектной документацией.

26.08.2021 Заявителем было получено разрешение на строительство № RU50-10-19266-2021 объекта капитального строительства «Комплекс Автомойки с кафе». Кадастровый номер земельного участка, в пределах которого планируется расположение объекта капитального строительства: 50:10:0010121:58.

Согласно пояснениям Администрации, направленным в адрес антимонопольного органа (вх. № 12287-ЭП/22 от 27.01.2022), при рассмотрении дендроплана, совмещенного со стройгенпланом, в зону строительства здания под вырубку попадают зеленые насаждения под № 151 и 152, соответственно 156 шт. деревьев, расположенных на данном земельном участке, подлежат сохранению.

При рассмотрении жалобы Администрация пояснила, что вдоль пешеходной зоны, ориентировочно посередине участка между деревьями, имеется свободная узкая зона. По мнению Администрации, на этой свободной от деревьев зоне имеется возможность осуществить прокладку инженерных сетей.

Вместе с тем, документов, подтверждающих отсутствие целесообразности вырубки большего количества деревьев, помимо зеленых насаждений № 151 и 152, которые указаны в уведомлении об

отказе, а также письменных пояснений о том, каким образом Заявитель сможет реализовать проект по строительству при сохранении на указанном земельном участке 156 шт. деревьев, Администрацией представлено не было.

Кроме того, согласно представленному дендроплану, совмещенному со стройгенпланом, зеленые насаждения под № 151 и 152 попадают в зону строительства надземной части проектируемого здания вне пятна застройки. В пятно застройки (в зону строительства здания) попадают иные зеленые насаждения.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям Заявителя, направленным в адрес антимонопольного органа (вх. № 13008-ЭП/22 от 28.01.2022), строительство объекта «Комплекс Автомойки с кафе» осуществляется в соответствии с проектной документацией, и, в частности, со стройгенпланом, на котором отражены, помимо строящихся зданий и сооружений, инженерные коммуникации, временные и постоянные дороги, и другие объекты.

Таким образом, принятие застройщиком решения о сохранности или вырубке зеленых насаждений основывалось на совокупности факторов, а не только по непосредственному пятну застройки.

В соответствии с пунктом 1.4 Регламента вырубка зеленых насаждений без порубочного билета на территории городского округа Химки Московской области не допускается, соответственно строительство без порубочного билета на рассматриваемом земельном участке не допускается.

Таким образом, застройщик не может начать строительство в соответствии с полученным разрешением на строительство и осуществить строительство в соответствии с проектной документацией.

Вместе с тем разрешение на строительство дает застройщику право строительства объекта капитального строительства в соответствии с проектной документацией.

Таким образом, решение органа местного самоуправления при предоставлении порубочного билета не может блокировать строительство в соответствии с выданным разрешением на строительство.

При этом в соответствии с подпунктами 3 пункта 1 статьи 7 Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» органы, предоставляющие государственные услуги, и органы, предоставляющие муниципальные услуги, не вправе требовать от заявителя осуществления действий, в том числе согласований, необходимых для получения государственных и муниципальных услуг и связанных с обращением в иные государственные органы, органы местного самоуправления, организации.

При этом бремя доказывания целесообразности вырубки конкретного зеленого насаждения не может быть возложено на Заявителя.

Таким образом, фактически отказом в предоставлении порубочного билета, выданным Администрацией, к Заявителю предъявлены требования, не предусмотренные законодательством.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АРИАН» (вх. № 7312/22 от 19.01.2022) на акты и (или) действия (бездействие) органа местного самоуправления — Администрации городского округа Химки Московской области при осуществлении в отношении ООО «АРИАН» процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в сфере строительства нежилого назначения, обоснованной.
2. Выдать уполномоченному органу местного самоуправления — Администрации городского округа Химки Московской области обязательное для исполнения предписание в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного

органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.