

ВОСЬМИЙ АПЕЛЯЦІЙНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД**ПОСТАНОВА****ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

29 травня 2024 року

Львів

Справа № 380/9671/23

пров. № А/857/5252/24

Восьмий апеляційний адміністративний суд в складі колегії суддів:

головуючого судді:

Запотічного І.І.,

суддів:

Глушка І.В., Довгої О.І.,

при секретарі судового засідання:

Пославському Д.Б.,

розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Львові апеляційну скаргу Львівської міської ради на рішення Львівського окружного адміністративного суду від 05 лютого 2024 року (суддя Лунь З.І., ухвален в м. Львові о 10:57, повний текст складено 06.02.2024) у справі № 380/9671/23 за адміністративним позовом Фізичної особи – підприємця Юр Віталія Ігоровича до Львівської міської ради про визнання протиправною та нечинною ухвали,-

ВСТАНОВИВ:

04 травня 2023 року Фізична особа-підприємець Юр Віталій Ігорович звернувся в суд з позовом до Львівської міської ради, в якому просив суд визнати протиправним та нечинним пункт 3 та 4 ухвал Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв’язку введенням воєнного стану”.

Рішенням Львівського окружного адміністративного суду від 05 лютого 2024 року позов задоволен повністю.

Зазначене рішенням суду в апеляційному порядку оскаржив відповідач- Львівська міська рада подавши апеляційну скаргу до Восьмого апеляційного адміністративного суду, та з наведених в ній підстав покликаючись на неправильне встановлення обставин справи судом першої інстанції, порушення норм процесуального права та неправильне застосування норм матеріального права, просить оскаржувані судові рішення скасувати та прийняти нове, яким відмовити в задоволенні позову з підстав наведених апеляційній скарзі.

В обґрунтування апеляційної скарги, зокрема, зазначає наступне.

Щодо задоволення судом позовної вимоги про визнання протиправним та нечинним пункту 3 ухвал Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку введенням воєнного стану», зазначає, що у зв'язку із введенням воєнного стану та з метою впорядкування тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності Львівською міською радою прийнята ухвала № 2679 від 06.12.2022р. «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану». Зазначає, що дана ухвала прийнята на підставі Законів України "Про затвердження Указу Президента України "Про введення воєнного стану в Україні", "Про правовий режим воєнного стану", "Про місцеве самоврядування в Україні", "Про регулювання містобудівної діяльності", "Про благоустрій населених пунктів", постановою Кабінету Міністрів України від 30.03.1994 № 198 "Про затвердження Єдиних правил ремонту і утримання автомобільних доріг, вулиць, залізничних переїздів правил користування ними та охорони", указу Президента України від 24.02.2022 № 64/2022 "Про введення воєнного стану в Україні", наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 "Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності", ухвал міської ради від 26.12.2019 № 6107 "Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова", від 21.04.2011 № 376 "Про Правила благоустрою Львівської міської територіальної громади" і від 08.07.202 № 1081 "Про розмежування повноважень між виконавчими органами Львівської міської ради".

Зазначає, що Пунктом 3 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 року «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану» передбачено внести зміни у додаток 1 до ухвали міської ради від 23.04.2015 № 4526 "Про затвердження Положення про порядок розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові та Комплексної схем розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові", виклавши пункт 2.14 у новій редакції: "2.14. У разі, коли тимчасова споруда перешкоджає проведенню будівництва реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги, будинків, споруд тощо, така тимчасова споруда переноситься в інше місце або, за відсутності погодженого нового місця встановлення демонтується. Управління архітектури та урбаністики департаменту містобудування надсилає не пізніше ніж за 1 місяць до запланованого перенесення (демонтажу) тимчасової споруди повідомлення визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенести тимчасову споруду. Таке повідомлення є підставою для перенесення або демонтажу суб'єктом господарювання тимчасової споруди у зв'язку з проведенням реконструкції або ремонту. Апелянт зазначає, що Львівська міська рада для забезпечення виконання належним чином своїх повноважень у сфері благоустрою населеного пункту та враховуючи наказ Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 "Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності" прийняла ухвалу Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку з введенням воєнного стану».

Щодо задоволення судом позовної вимоги про визнання протиправним та нечинним пункту 4 ухвал Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку введенням воєнного стану» в частині, що стосується ФОП Юр В.І., а саме п.5.2 Додатку 2 до цієї ухвали апелянт зазначає наступне.

Пунктом 4 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 року «Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану» передбачено затвердити перелік тимчасових споруд, які підлягають вилученню з додатка до ухвали міської ради від 26.12.2019 № 6107 "Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова" у зв'язку з тим, що тимчасові споруди перешкоджають проведенню реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги будинків і споруд тощо (додаток 2). Зокрема, додатком 2 ухвали передбачено вилучити тимчасову споруду Юр В.І. площею 48 кв.м. на вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю №6). Зазначає, що відповідно до листа ЛКП «Львіватордор» від 28.09.2023р. №4-2508-43370, управлінням архітектури та урбаністики було оголошено Всеукраїнський відкритий архітектурний конкурс на кращу проектну пропозицію

реконструкції вул. І. Миколайчука у м. Львові, за результатами якого переможцем визнано ЛКП «Інститут просторового розвитку». Зазначає, що з метою продовження трамвайної колії від вул. Промислова вулицею Миколайчука було прийнято рішення виконавчого комітету Львівської міської ради від 22.07.2022 № 573 продовжити ділянку проектування до вул. Липинського за новою назвою «Реконструкція вул. І. Миколайчука (від вул. В.Липинського до перетину вулиць проекрованої 1 з вул. І.Миколайчука-проектованою 2)». Також зазначає, що 19.04.2023 ЛКП «Львівавтодор» було підписано договір з ЛКП «Інститут просторового розвитку» на розробку ТЕО об'єкту «Реконструкція вул. І. Миколайчука (від вул. Полтв'яної до перетину вулиць проекрованої 1 з вул. І. Миколайчука проектованою 2)», яке передбачає чотири черги проектування. Третя черга включає ділянку вулиці І.Миколайчука від вул. Полтв'яної до вул. Липинського та ділянку вулиці Промислової від вул. Липинського до вул. Городоцької і передбачає влаштування трамвайної колії, велосипедної інфраструктури та громадських просторів у межах ділянки проектування. Згідно з листом управління архітектури та урбаністики від 04.10.2023р. №4-2401- 13282 павільйон ФОП Юр В.І. (кінцева зупинка трамваю №6, вул. Миколайчука) частково розташований в межах детального плану території у районі вул. Липинського, затвердженого рішенням виконавчого комітету Львівської міської ради від 21.09.2018 № 1025 «Про внесення змін до детального плану території у районі вулиці В. Липинського (зміна 1)» Відповідно до плану зонування території Шевченківського району в складі детального плану території павільйон ФОП Юр В.І. (кінцева зупинка трамваю № 6, вул. Миколайчука) розташований в межах функціональної зони ТР-2 – зона транспортної інфраструктури (вулична мережа). Вважає, що оскільки на ділянці вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю №6) буде здійснюватися нове будівництво трамвайної колії, відповідно тимчасову споруду Юр В.І. вилучено з додатка до ухвали міської ради від 26.12.2019р. № 6107 «Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова» оскільки на цій ділянці не передбачено розміщення таких.

Тому, вважає, що Львівською міською радою в межах наданих повноважень прийнято ухвалу №2679 від 06.12.2022р.«Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану».

В судовому засіданні представник апелянта надав пояснення аналогічні викладеним в апеляційній скарзі просив таку задовольнити.

В судовому засіданні представник позивача вимоги апеляційної скарги заперечив, просив таку залишити без задоволення а рішенням суду першої інстанції без змін.

Заслухавши суддю-доповідача, представників сторін, обговоривши доводи апеляційної скарги дослідивши матеріали справи, суд приходять до висновку, що апеляційну скаргу слід залишити без задоволення, виходячи з наступного.

Як вірно встановлено судом першої інстанції та підтверджено матеріалами справи, позивач, Юр Віталій Ігорович, провадить підприємницьку діяльність з 12.06.2000.

Між позивачем та Львівською міською радою укладено договір оренди землі № Ш-2668 від 23.10.2012 земельна ділянка, кадастровий номер 46101375:06:005:0103 площею 0,0048 га для розміщення малоповерхової архітектурної форми за адресою: м. Львів, вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю № 6).

З матеріалів справи вбачається, що після прийняття ухвали Львівської міської ради №4526 від 23.04.2012 «Про затвердження Положення про порядок розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові та Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові» між позивачем та Управлінням комунальної власності департаменту економічного розвитку Львівської міської ради укладено Договори на права тимчасового користування окремими конструктивними елементами благоустрою комунальної власності на умовах оренди для розміщення тимчасових споруд.

Як вірно встановлено судом першої інстанції, востаннє договір між Фізичною особою-підприємцем Юром В.І. та Управлінням комунальної власності Львівської міської ради укладено 27.04.2020 № Ш-281С 20 з терміном дії до 31.12.2022. На виконання умов зазначеного договору позивач отримав паспорт прив'язки 2-х зблокованих тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності реєстраційний № ТС -2020-1221-Ш з терміном дії до 31.12.2022.

Згідно ухвали Львівської міської ради “Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м.Львова” № 6107 від 26.12.2019 року належна позивачу тимчасова споруда з адресою м. Львів, вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю № 6) була включена до Комплексної схем розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у Шевченківському районі м.Львова (№ 111 Переліку по Шевченківському району).

14.11.2022 Фізична особа – підприємець Юр Віталій Ігорович звернувся до Львівської міської ради і заявою щодо винесення на чергове пленарне засідання сесії проекту ухвали “Про здійсненні підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м.Львова” та надання можливості здійснювати підприємницьку діяльність за вищезгаданою адресою терміном на п'ять років до 31.12.2027 року. Ця заява Львівською міською радою розглянута не була.

Як вбачається з матеріалів справи, Львівська міська рада 06.12.2022 прийняла ухвалу № 2679 “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану”.

Пунктами 3 та 4 оскаржуваної ухвали Львівської міської ради ухвалено: “ 3. Внести зміни у додаток 1 до ухвали міської ради від 23.04.2015 № 4526 “Про затвердження Положення про порядок розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові та Комплексної схем розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові”, виклавши пункт 2.14 у новій редакції: “ 2.14. У разі, коли тимчасова споруда перешкоджає проведенню будівництва реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги, будинків, споруд тощо, така тимчасова споруда переноситься в інше місце або, за відсутності погодженого нового місця встановлення демонтується. Управління архітектури та урбаністики департаменту містобудування надсилає не пізніше ніж за 1 місяць до запланованого перенесення (демонтажу) тимчасової споруди повідомлення визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенести тимчасову споруду. Таке повідомлення є підставою для перенесення або демонтажу суб'єктом господарювання тимчасової споруди у зв'язку з проведенням реконструкції або ремонту”. 4. Затвердити перелік тимчасових споруд які підлягають вилученню з додатка до ухвали міської ради від 26.12.2019 № 6107 “Про здійсненні підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова” у зв'язку з тим, що тимчасова споруда перешкоджають проведенню реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги будинків і споруд тощо (додаток 2)”.

Відтак, цією ухвалою внесено зміни в Порядок розміщення тимчасових споруд для здійсненні підприємницької діяльності у м. Львові, затверджений ухвалою Львівської міської ради від 23.04.2015 № 4526, а також вилучено належну Юру В.І. тимчасову споруду за адресою м. Львів, вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю № 6) з Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для здійсненні підприємницької діяльності у Шевченківському районі м.Львова у зв'язку із з тим, що належна для здійснення підприємницької діяльності Юру В.І. споруда перешкоджає реконструкції або ремонт інженерних мереж, вулиці тощо.

Фізична особа – підприємець Юр Віталій Ігорович вважає, що ухвала Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 року “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв'язку із введенням воєнного стану” в частині пунктів 3 та 4 є прийнятою всупереч чинному законодавству, а тому підлягає скасуванню в означеній частині, а тому вернувся в суд з даним позовом.

Перевіряючи законність та обґрунтованість оскаржуваного рішення суду першої інстанції, суд апеляційної інстанції виходить з наступного.

Частинами 2-4 статті 28 Закону України “Про регулювання містобудівної діяльності” № 3038-VI від 17.02.2011 (далі Закон № 3038-VI) визначено, що тимчасова споруда торговельного, побутового чи соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності одноповерхова споруда, що виготовляється з полегшених конструкцій з урахуванням основних вимог до споруд, визначених технічним регламентом будівельних виробів, будівель і споруд, і встановлюється тимчасово, без улаштування фундаменту. Тимчасова споруда для здійснення підприємницької діяльності може мати закриті приміщення для тимчасового перебування людей (павільйон площею не більше 3 квадратних метрів по зовнішньому контуру) або не мати такого приміщення. Розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому

центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

Наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарств України від 21.10.2011 року №244 затверджено Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, яким визначено механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності (далі також - Порядок), відповідно до пункту 2.2 якого замовник, який має намір встановити тимчасову споруду, звертається до відповідного виконавчого органу сільської селищної, міської ради або районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення тимчасової споруди. До заяви додаються: графічні матеріали із зазначення бажаного місця розташування тимчасової споруди, виконані замовником у довільній формі на топографічній геодезичній основі М 1 : 500 кресленнями контурів тимчасової споруди з прив'язкою до місцевості реквізити замовника (найменування/прізвище, ім'я та по батькові (за наявності)/місцезнаходження тимчасової споруди/контактна інформація) та напрям підприємницької діяльності.

Пунктами 2.1., 2.6, 2.7 Порядку визначено, що підставою для розміщення тимчасових споруд є паспорт прив'язки тимчасової споруди. Для оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди. Паспорт прив'язки тимчасової споруди надається органом з питань містобудування та архітектури протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви.

Відповідно до пункту 2.25 Порядку передбачено, що дія паспорта прив'язки тимчасової споруди призупиняється за таких умов: необхідність проведення планових ремонтних робіт на земельній ділянці на якій розміщена ТС, - з обов'язковим попередженням власника ТС за 1 місяць та наданням тимчасового місця для розміщення такої ТС; необхідність проведення аварійних ремонтних робіт на земельній ділянці на якій розміщена ТС, - без попередження.

Окрім цього, положеннями пункту 2.27, 2.28 вказаного Порядку передбачено, що у разі проведення балансоутримувачем планових ремонтних робіт або аварійних ремонтних робіт на інженерних мережах власнику тимчасової споруди надається тимчасове місце для розміщення тимчасової споруди перенесенням тимчасової споруди (у тому числі з перенесенням на попереднє місце) за рахунок балансоутримувача цих мереж у місячний строк (при аварійних роботах - тижневий строк) з дати прийняття рішення (розпорядження, наказу) виконавчим органом відповідної ради або районної державної адміністрації про призупинення дії паспорта прив'язки тимчасової споруди. На період надання замовнику тимчасового місця розташування тимчасової споруди така тимчасова споруда розташовується в межах місця проведення ремонтних робіт. Підставами для відновлення дії паспорта прив'язки ТС передбачено завершення планових ремонтних робіт або аварійних ремонтних робіт.

Здійснивши аналіз наведених норм суд першої інстанції вірно зазначив, що даним Порядком передбачено порядок дій органу місцевого самоврядування та власника тимчасової споруди у разі необхідності проведення планових та аварійних ремонтних робіт на земельній ділянці, на якій розташована така споруда при цьому, такий алгоритм не передбачає можливості остаточного демонтажу тимчасової споруди без її перенесення на час ремонтних робіт в інше місце. Більше того, таке місце має бути надано власнику тимчасової споруди у місячний строк з дати прийняття рішення (розпорядження, наказу) виконавчим органом відповідної ради або районної державної адміністрації про призупинення дії паспорта прив'язки тимчасової споруди.

Слід зазначити, що аналогічні за змістом норми були закріплені і в попередній редакції пункту 2.1 Порядку розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові затвердженого ухвалою Львівської міської ради від 23.04.2015 № 4526, яким передбачалося, що у разі коли тимчасова споруда перешкоджає проведенню реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиць, дороги, будинків і споруд, тимчасова споруда переноситься в інше місце без припинення рішення про розміщення або, за відсутності погодженого нового місця встановлення, демонтується на час реконструкції (ремонту). Управління архітектури та урбаністики департаменту містобудування надсилає не пізніше ніж за 1 місяць до запланованого перенесення (демонтажу) тимчасової споруди повідомлення з визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенести тимчасову споруду. Таке повідомлення є підставою для перенесення або демонтажу суб'єктом господарювання тимчасової споруди у зв'язку із проведенням реконструкції або ремонту.

Пунктом 3 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 року “Про окремі питання здійсненні підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальніс громади у зв'язку із введенням воєнного стану” внесено зміни до пункту 2.14 ухвали Львівської міськк ради від 23.04.2015 № 4526 і його зміст викладено так: у разі, коли тимчасова споруда перешкоджа проведенню будівництва, реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги, будинків, споруд тощо, така тимчасова споруда переноситься в інше місце або, за відсутності погодженого нового місц встановлення, демонтується. Управління архітектури та урбаністики департаменту містобудуванн надсилає не пізніше ніж за 1 місяць до запланованого перенесення (демонтажу) тимчасової споруд повідомлення з визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенест тимчасову споруду. Таке повідомлення є підставою для перенесення або демонтажу суб'єкто господарювання тимчасової споруди у зв'язку з проведенням реконструкції або ремонту.

Відтак як вірно зазначив суд першої інстанції, зміни до пункту 2.14 ухвали Львівської міської ради ві 23.04.2015 № 4526 виявилися у доповненні цього пункту умовою, - проведення будівництва, - за настанн якої тимчасова споруда може бути перенесена, а за відсутності можливості перенесення – демонтована.

Разом з тим як вірно зазначив суд першої інстанції, Порядок розміщення тимчасових споруд дл провадження підприємницької діяльності, яким визначено механізм розміщення тимчасових споруд дл провадження підприємницької діяльності, затверджений наказом Міністерства регіонального розвитку будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244 не передбача такої правової підстави для перенесення тимчасової споруди як проведення будівництва. Цей же порядо не передбачає і демонтажу тимчасової споруди у разі реконструкції або ремонту інженерних мереж вулиці, дороги, будинків, споруд тощо. Водночас відповідно до п.2.29 цього ж Порядку передбачено, щ тимчасова споруда підлягає демонтажу у таких випадках: разі закінчення строку дії паспорта прив'язки анулювання паспорта прив'язки ТС, самовільного встановлення ТС.

Як вже було зазначено, положення наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житловк комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244 “Про затвердження Порядку розміщенн тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності” передбачають окремий механізі призупинення дії паспорта прив'язки тимчасової споруди на час проведення ремонтних чи аварійни робіт на земельній ділянці на якій розміщена така споруда, при цьому вилучення тимчасової споруди і Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності н передбачено.

Зважаючи на наведене колегія суддів погоджується з судом першої інстанції, що п. 3 ухвали Львівськк міської ради № 2679 від 06.12.2022, яким викладено в новій редакції п. 2.14 ухвали Львівської міськк ради від 23.04.2015 № 4526 є таким, що суперечить ст. 28 Закону України “Про регулюванн містобудівної діяльності” та прийнятого на підставі цього Закону Порядку розміщення тимчасови споруд для провадження підприємницької діяльності, яким визначено механізм розміщення тимчасови споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджений наказом Міністерства регіональног розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року №244.

Щодо застосування щодо позивача оскаржуваної ухвали, слід зазначити, що відповідно до п. 1.3. Порядк розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України ві 21.10.2011 року № 244 (далі також Порядок № 244) тимчасова споруда торговельного, побутовогог соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності (далі - ТС) одноповерхова споруда, що виготовляється з полегшених конструкцій з урахуванням основних вимог д споруд, визначених технічним регламентом будівельних виробів, будівель і споруд, і встановлюєтьс тимчасово, без улаштування фундаменту.

Як вбачається з листа управління архітектури та урбаністики від 04.10.2023р. №4- 2401-13282 павільйо ФОП Юр В.І. (кінцева зупинка трамваю № 6, вул. Миколайчука) частково розташований в межа детального плану території у районі вул. Липинського, затвердженого рішенням виконавчого комітет Львівської міської ради від 21.09.2018 № 1025 “Про внесення змін до детального плану території у район вулиці В. Липинського (зміна 1)”. Відповідно до плану зонування території Шевченківського району складі детального плану території павільйон ФОП ЮР В.І. (кінцева зупинка трамваю № 6, вул Миколайчука) розташований в межах функціональної зони ТР-2 - зона транспортної інфраструктур (вулична мережа).

Як вбачається з матеріалів справи Львівська міська рада наголошує, що приймаючи оскаржувану ухвалу нею враховано саме згадані обставини, а саме: що ТС ФОП Юра В.І. розташована в межах функціональної зони ТР-2 - зона транспортної інфраструктури (вулична мережа). Далі відповідач доводить правомірність оскаржуваної Ухвали тим, що оскільки на ділянці вул. Промислова (кінцева зупинка трамваю № 6) буде здійснюватися нове будівництво трамвайної колії, відповідно тимчасово споруду Юра В.І. вилучено з додатка до ухвали міської ради від 26.12.2019р. № 6107 "Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова". А відповідно до п.3 Ухвали № 2679 від 06.12.2022, котрою внесено зміни до Ухвали Львівської міської ради від 23.04.2015 № 452 "Про затвердження Положення про порядок розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові та Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у м. Львові" така споруда, якщо вона перешкоджає проведенню будівництва, реконструкції або ремонту інженерних мереж, вулиці, дороги, будинків, споруд тощо, переноситься в інше місце або, за відсутності погодженого нового місця встановлення, демонтується. Управління архітектури та урбаністики департаменту містобудування надсилає не пізніше ніж за 1 місяць до запланованого перенесення (демонтажу) тимчасової споруди повідомлення з визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенести тимчасову споруду. Таке повідомлення підставою для перенесення або демонтажу суб'єктом господарювання тимчасової споруди у зв'язку проведенням реконструкції або ремонту.

Зважаючи на викладене колегія суддів погоджується з судом першої інстанції, що правовим наслідком застосування оскаржуваної ухвали у відповідній частині є не вилучення з переліку тимчасової споруди, визначення нового місця тимчасової споруди, його погодження, перенесення в нове місце або якщо такого місця нема, то повідомлення суб'єкта господарювання про відсутність можливості перенести тимчасову споруду. Така процедура передбачає інформування суб'єкта господарювання шляхом надсилання повідомлення з визначенням її нового місця або з інформацією про відсутність можливості перенести тимчасову споруду.

Колегія суддів погоджується з судом, що відповідач не дотримався такого порядку.

Слід зазначити, що пунктом 1.8 Порядку № 244 визначено, що при розміщенні ТС ураховуються всі наявні планувальні обмеження, передбачені будівельними нормами.

Як вже зазначалось, 26.12.2019 відповідач прийняв ухвалу № 6107 "Про здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території м. Львова", у додатку 2 "Перелік тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності у Шевченківському районі м. Львова" до якої під № 111 вказан позивача, Юра В.І.

Відтак, колегія суддів погоджується з судом першої інстанції, що позивач, тимчасова споруда, в якій він провадить свою підприємницьку діяльність, мав законні сподівання на провадження такої діяльності без перешкод від Львівської міської ради, зважаючи на те, що приймаючи відповідне рішення Львівська міська рада вже урахувала всі наявні планувальні обмеження, передбачені будівельними нормами.

Разом з тим слід зазначити, що станом на час прийняття ухвали № 6107 від 26.12.2019 з додатками, змін до детального плану території у районі вулиці В. Липинського вже були затверджені рішення виконавчого комітету Львівської міської ради від 21.09.2018 № 1025.

Відтак надаючи позивачу можливість провадити діяльність у тимчасовій споруді за вказаною адресою відповідач заздалегідь міг і повинен був передбачити негативні для позивача наслідки такого рішення.

Таким чином колегія суддів погоджується з судом першої інстанції, що покликання відповідача, на те, що відповідно до плану зонування території Шевченківського району в складі детального плану територій павільйон ФОП ЮР В.І. (кінцева зупинка трамваю № 6, вул. Миколайчука) є розташований в межах функціональної зони ТР-2 - зона транспортної інфраструктури (вулична мережа) є безпідставними.

Відповідно до статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Положеннями ч.3 ст. 24 Закону України “Про місцеве самоврядування” передбачено, що органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб передбачені Конституцією і законами України, та керуються у своїй діяльності Конституцією і законам України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим також нормативно-правовими актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим прийнятими у межах їхньої компетенції.

Статтею 25 Закону України “Про місцеве самоврядування” передбачено, що сільські, селищні, міські рад правомочні розглядати і вирішувати питання, віднесені Конституцією України, цим та іншими законам до їх відання.

Відповідно до ч.1 ст. 59 Закону України “Про місцеве самоврядування” рада в межах своїх повноважен приймає нормативні та інші акти у формі рішень.

Згідно з ч. 2 ст. 144 Конституції України та ч. 10 ст. 59 Закону України “Про місцеве самоврядування України” акти органів та посадових осіб місцевого самоврядування з мотивів їхньої невідповідності Конституції або законам України визнаються незаконними в судовому порядку.

З преамбули оскаржуваної ухвали №2679 від 06.12.2022 видно, що Львівська міська рада, приймаючи цю ухвалу керувалася, зокрема, наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року №244, яким затверджено Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, яким визначено механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

Колегія суддів погоджується з судом першої інстанції, що положення п.3 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв’язку з введенням воєнного стану” не відповідають вимогам наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року №244, яким затверджено Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, яким визначено механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, а відтак пункт 3 оскаржуваної ухвали протиправним.

З урахуванням викладеного, апеляційний суд погоджується з висновком суду першої інстанції про визнання п.3 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв’язку з введенням воєнного стану”, - нечинним.

Щодо пункту 4 ухвали Львівської міської ради №2679 від 06.12.2022 “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв’язку з введенням воєнного стану” слід зазначити наступне.

Як вже було зазначено, положення наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244 “Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності” передбачають окремий механізм призупинення дії паспорта прив’язки тимчасової споруди на час проведення ремонтних чи аварійних робіт на земельній ділянці, на якій розміщена така споруда, зокрема, павільйон, у якому провадити підприємницьку діяльність позивач.

Разом з тим, вилучення тимчасової споруди із Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності не передбачено, а відтак, положення пункту 4 ухвали Львівської міської ради № 2679 від 06.12.2022 року “Про окремі питання здійснення підприємницької діяльності у тимчасових спорудах на території Львівської міської територіальної громади у зв’язку із введенням воєнного стану” є протиправними та нечинними в частині, що стосується ФОП Юра Віталія Ігоровича, саме, п.5.2 Додадку 2 до цієї ухвали.

Зважаючи на все викладене, та з урахуванням наведених обставин, колегія суддів вважає вірним висновок суду першої інстанції, про підставність позовних вимог до задоволення.

Згідно ст.316 КАС України суд апеляційної інстанції залишає апеляційну скаргу без задоволення, рішення або ухвалу суду - без змін, якщо визнає, що суд першої інстанції правильно встановив обставини справи та ухвалив судові рішення з дотриманням норм матеріального і процесуального права.

Враховуючи викладене, доводи апеляційної скарги не спростовують висновків суду з наведених вищ мотивів, а тому колегія суддів не вбачає підстав для скасування рішення суду першої інстанції.

За правилами статті 139 КАС України, судом не вирішується питання про розподіл судових витрат.

Керуючись ст.ст. 308, 310, 315, 316, 321, 328 КАС України, суд,-

ПОСТАНОВИВ:

Апеляційну скаргу Львівської міської ради залишити без задоволення, а рішення Львівського окружного адміністративного суду від 05 лютого 2024 року у справі №380/9671/23 без змін.

Постанова набирає законної сили з дати її прийняття, оскарженню не підлягає, крім випадків передбачених пунктом 2 частини 5 статті 328 Кодексу адміністративного судочинства України.

Головуючий І. І.
суддя Запотічний

судді І. В.
 Глушко

О. І. Довга

Повне судові рішення складено 10.06.2024

