



ВИЩИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД УКРАЇНИ
УХВАЛА

27.11.2013 р.

N К/800/8705/13

Вищий адміністративний суд України в складі колегії суддів - Сороки М. О., Мироненка О. В., Чумаченко Т. А., провівши попередній розгляд адміністративної справи за позовом заступника прокурора міста Києва до Київської міської ради, треті особи - Міністерство культури і туризму України, Обслуговуючий житлово-будівельний кооператив індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки", Головне управління земельних ресурсів виконавчого органу Київської міської ради, Державне управління охорони навколишнього природного середовища в м. Києві, Товариство з обмеженою відповідальністю "Будівельна компанія "Макрос", Товариство з обмеженою відповідальністю "Рекреаційно-оздоровчий центр "Зелений порт", про визнання протиправним та скасування рішення N 788/4226 від 29.04.2010, за касаційною скаргою заступника прокурора міста Києва на постанову Київського апеляційного адміністративного суду від 16 січня 2013 року, **встановив:**

У квітні 2011 року заступник прокурора міста Києва звернувся в суд з вказаним позовом, у якому просив визнати протиправним та скасувати рішення Київської міської ради N 788/4226 від 29.04.2010 "Про передачу земельних ділянок Обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури на вулиці Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва".

В обґрунтування позовних вимог посилався на те, що земельна ділянка, передана спірним рішенням Обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури, відповідно до Генерального плану міста Києва віднесена до території лісів та лісопарків, тобто не може бути використана під житлову забудову. Вимоги, викладені у висновках органів архітектури та земельних ресурсів кооперативом не виконані, тому в порушення вимог статті 123 Земельного кодексу України проект відведення земельної ділянки вважається непогодженим. Крім того, відведена земельна ділянка частково знаходиться у прибережній захисній смузі річки Дніпро та її затоки, що є порушенням вимог статті 61 вказаного Кодексу, та розташована в зоні охоронюваного ландшафту, що за відсутності дозволу відповідного органу охорони культурної спадщини згідно з вимогами статті 32 Закону України "Про охорону культурної спадщини" є протиправним. До проекту відведення не додано перелік членів кооперативу та відсутнє обґрунтування необхідності надання йому земельної ділянки саме площею 15,7371 га. До того ж, у спірному рішенні міститься посилання на судові рішення, яке було скасовано.

Постановою Окружного адміністративного суду міста Києва від 12 жовтня 2012 року позов задоволено. Визнано протиправним та скасовано рішення Київської міської ради N 788/4226 від 29.04.2010 "Про передачу земельних ділянок обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури на вулиці Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва".

Постановою Київського апеляційного адміністративного суду від 16 січня 2013 року постанову суду першої інстанції скасовано та ухвалено нове судові рішення про відмову у задоволенні позову.

Не погоджуючись із рішенням суду апеляційної інстанції, заступник прокурора міста Києва звернувся з касаційною скаргою до Вищого адміністративного суду України, у якій просить його скасувати та залишити в силі постанову суду першої інстанції.

У запереченні на касаційну скаргу Обслуговуючий житлово-будівельний кооператив індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки", посилаючись на законність рішення суду апеляційної інстанції, просить залишити його без змін.

З'ясувавши обставини справи в межах, передбачених статтею 220 Кодексу адміністративного

судочинства України (далі - КАС України), колегія суддів приходять до висновку про залишення касаційної скарги без задоволення з таких підстав.

Встановлено, що 29.04.2010 Київською міською радою прийнято рішення N 788/4226 "Про передачу земельних ділянок обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури на вулиці Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва", зокрема, пунктами 1 - 4, 6 якого:

1. Затверджено містобудівне обґрунтування змін до містобудівної документації, та визначення параметрів об'єкта містобудування - житлового будівництва, облаштування транспортної інфраструктури та благоустрою прибережної зони на вул. Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва;

2. Внесено зміни до Генерального плану міста Києва та проекту планування його приміської зони, на період до 2020 року, затверджених рішенням Київської міської ради від 28.03.2002 року N 370/1804, відповідно до якого територію в межах, визначених містобудівним обґрунтуванням, переведено за функціональним призначенням до зони малоповерхової житлової забудови.

3. Внесено зміни до Програми розвитку зеленої зони міста Києва до 2010 року та концепції формування зелених насаджень в центральній частині міста, які затверджені рішенням Київської міської ради від 19.07.2005 року N 806/3381, виключено земельну ділянку, площею 3,38 га з переліку територій лісів та лісопарків.

4. Затверджено проект землеустрою щодо відведення земельних ділянок обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури на вул. Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі м. Києва;

6. Встановлено обмеження на використання обслуговуючим житлово-будівельним кооперативом індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" частини земельної ділянки N 3 на вул. Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва, та зобов'язано обслуговуючий житлово-будівельний кооператив індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" здійснити будівництво і утримання ділянки дороги (проїзду). Обмеження встановлено на використання частини земельної ділянки площею 0,72 га.

Задовольняючи позов та визнаючи протиправним і скасовуючи спірне рішення, суд першої інстанції виходив з того, що воно прийнято без проведення експертизи земельпорядної документації, проект відведення земельної ділянки не має усіх необхідних погоджень, визначених чинним законодавством України, в резолютивній частині здійснено посилання на не чинне рішення господарського суду м. Києва від 24.07.2008 у справі N 18/248 та на згоду неналежного землекористувача.

Скасовуючи постанову суду першої інстанції та ухвалюючи нове судове рішення про відмову у задоволенні позову, апеляційний суд виходив з наступних обставин.

У відповідності до пунктів "а", "б", "м" статті 9 Земельного кодексу України до повноважень, зокрема, Київської міської ради, у галузі земельних відносин на їх території належить: розпорядження землями територіальної громади міста; передача земельних ділянок комунальної власності у власність громадян та юридичних осіб відповідно до цього Кодексу; вирішення інших питань у галузі земельних відносин відповідно до закону.

Згідно з частиною 1 статті 59 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень.

Як визначено у частині 1 статті 116 Земельного кодексу, громадяни та юридичні особи набувають права власності та права користування земельними ділянками із земель державної або комунальної власності за рішенням органів виконавчої влади або органів місцевого самоврядування в межах їх повноважень, визначених цим Кодексом або за результатами аукціону.

Віднесення земель до тієї чи іншої категорії здійснюється на підставі рішень органів державної влади та органів місцевого самоврядування відповідно до їх повноважень (частина 1 статті 20 цього ж Кодексу, у редакції на час спірних правовідносин).

У відповідності до цих умов відповідачем вирішено зазначене питання, про що вказано у пункті 2 спірного рішення.

22.08.2007 Київською міською радою прийнято рішення N 162/1996 "Про питання створення ландшафтного заказника місцевого значення "Жуків острів", яким схвалено схему меж ландшафтного заказника місцевого значення "Жуків Острів"; доручено Головному управлінню містобудування, архітектури та дизайну міського середовища виконавчого органу Київради (Київської міської державної адміністрації) винести на розгляд Київської міської ради детальний план території Острова Жуків; доручено Державному управлінню охорони навколишнього природного середовища в місті Києві забезпечити розробку проекту створення ландшафтного заказника місцевого значення "Жуків острів"; доручено Головному управлінню

земельних ресурсів виконавчого органу Київради (Київської міської державної адміністрації) на підставі детального плану території острова Жуків та проекту створення ландшафтного заказника місцевого значення "Жуків острів", після їх затвердження в установленому порядку, забезпечити організацію виконання робіт щодо встановлення меж заказника тощо.

Встановлено, що цим рішенням визначені напрямки діяльності відповідних структур, реалізація яких може бути покладена в основу вирішення питань про створення ландшафтного заказника місцевого значення "Острів Жуків". Однак детальний план території Острова Жуків та межі ландшафтного заказника місцевого значення "Жуків острів" не встановлені.

Згідно з [пунктом 9 рішення Київської міської ради N 806/3381 від 19.07.2005 "Про затвердження Програми розвитку зеленої зони міста Києва до 2010 року та концепції формування зелених насаджень в центральній частині міста"](#) регламентовано утриматись до встановлення меж ландшафтного заказника місцевого значення Жуків острів від розгляду питань відведення земельних ділянок, які відповідно до [рішення N 147/649](#) можуть бути включені до складу заказника. Тобто, межі заказника не встановлені.

Вказаним спростовуються доводи відносно необхідності внесення змін до Детального плану території острова Жуків, на якому розташовані земельні ділянки, що передавались позивачу спірним рішенням.

[Рішення Київської міської ради від 19.07.2005 року N 806/3381 "Про затвердження Програми розвитку зеленої зони м. Києва до 2010 року та концепції формування зелених насаджень в центральній частині міста"](#) регламентовано утриматись до встановлення меж ландшафтного заказника місцевого значення Жуків Острів від розгляду питань відведення земельних ділянок, які відповідно до [рішення N 147/649](#) можуть бути включені до складу заказника. Тобто, межі заказника не встановлено.

Відповідно до абзацу 5 [статті 9 Закону України "Про державну експертизу землепорядної документації"](#) обов'язкової державній експертизі підлягають проекти землеустрою щодо організації і встановлення меж територій природно-заповідного фонду та іншого природоохоронного призначення, оздоровчого, рекреаційного та історико-культурного призначення.

Оскільки належність спірних земельних ділянок до земель рекреаційного призначення не встановлена, і їх виключено із переліку територій лісів і лісопарків та переведено за функціональним призначенням до зони малоповерхової житлової забудови, відсутні підстави для проведення відносно них обов'язкової державної експертизи.

Безпідставними є посилання на відкликання 31.03.2011 Державним управлінням охорони навколишнього природного середовища в місті Києві Міністерства охорони навколишнього природного середовища України Висновку N 05/22 від 29.01.2010 про погодження проекту землеустрою щодо відведення земельної ділянки, оскільки на час прийняття відповідачем спірного рішення він був чинним.

За змістом частини 2 [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.

Враховуючи викладене, суд апеляційної інстанції дійшов висновку про відсутність підстав для визнання протиправним та скасування [рішення Київської міської ради N 788/4226 від 29.04.2010 "Про передачу земельних ділянок Обслуговуючому житлово-будівельному кооперативу індивідуальних забудовників приватних житлових будинків "Совські ставки" для житлового будівництва та облаштування лінійних об'єктів транспортної інфраструктури на вулиці Лютневій, 58-а, 58-в у Голосіївському районі міста Києва"](#), оскільки воно прийнято відповідачем на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені [Конституцією](#) та законами України.

З таким висновком погоджується колегія суддів Вищого адміністративного суду України і доводи касаційної скарги його не спростовують.

Відповідно до [частини 3 статті 220¹ Кодексу адміністративного судочинства України](#) суд касаційної інстанції відхиляє касаційну скаргу і залишає рішення без змін, якщо відсутні підстави для скасування судового рішення.

Керуючись [ст. ст. 220, 220¹, 223, 230, 231 КАС України](#), суд **ухвалив**:

Касаційну скаргу заступника прокурора міста Києва відхилити, а [постанову Київського апеляційного адміністративного суду від 16 січня 2013 року](#) - залишити без змін.

Ухвала набирає законної з моменту проголошення і може бути переглянута з підстав, у строк та у порядку, визначених [ст. ст. 235 - 244² КАС України](#).

Судді:

© ТОВ "Інформаційно-аналітичний центр "ЛІГА", 2019
© ТОВ "ЛІГА ЗАКОН", 2019



КИЄВ^VЛАСТЬ