

Bản án số: 177/2020/HCPT
Ngày 13/7/2020

NHÂN DANH

NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM

TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI

Với thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

Thẩm phán- Chủ tọa phiên tòa: Ông Nguyễn Vũ Đông;

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Văn Cường;

Ông Mai Anh Tài.

Thư ký ghi biên bản phiên tòa: Bà Đặng Thị Cẩm Ly, Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa:
Ông Nguyễn Huy Hoàng, Kiểm sát viên

Ngày 13 tháng 7 năm 2020, tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội xét xử công khai vụ án hành chính thụ lý số 21/2020/TLPT-HC ngày 10 tháng 01 năm 2020 về việc “Khiếu kiện hành vi hành chính”, do có kháng cáo của người khởi kiện đối với Bản án hành chính sơ thẩm số 11/2019/HC-ST ngày 05 tháng 11 năm 2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử số 4729/2020/QĐ-PT ngày 19 tháng 6 năm 2020 của Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội, giữa các đương sự sau:

* **Người khởi kiện:** Ông Triệu Quyết T, sinh năm 1975; địa chỉ: Tổ 1, phường Q, thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang; có mặt.

* **Người bị kiện:** Chủ tịch Ủy ban nhân dân thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang;

Địa chỉ: xã T, thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang.

Người đại diện theo ủy quyền: Ông Phạm Quốc C - Phó Chủ tịch; vắng mặt, có đơn xin xét xử vắng mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và bản án sơ thẩm, nội dung vụ án như sau:

Ông Triệu Quyết T trình bày: Gia đình ông được bố mẹ cho diện tích 108m² đất, năm 2012 ông đã được cấp giấy chứng nhận quyền sử dụng đất (GCNQSDĐ). Sau khi được cấp GCNQSDĐ, gia đình ông đã làm thủ tục xin Ủy ban nhân dân (UBND) thành phố cấp giấy phép xây dựng. Vào cuối tháng

11/2012 ông nhận được Giấy phép xây dựng số 501/2012 của UBND thành phố cấp cho gia đình ông. Gia đình ông tiến hành khởi công xây dựng nhà ở cấp 4 hết cả diện tích trong GCNQSDĐ (108m²) đến cuối tháng 12/2012 thì xong và đưa vào sử dụng. Đến giữa tháng 3/2017, gia đình ông nhận được Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 của UBND thành phố Q. Lúc này ông mới biết gia đình đã xây dựng vượt quá giấy phép xây dựng. Sau khi xem quyết định này, thấy không đúng pháp luật hành chính nên ông đã có đơn đề nghị UBND thành phố xem xét lại quyết định. Sau đó ông đã có đơn khiếu nại Quyết định số 125 này đến Chủ tịch UBND thành phố Q. Đến ngày 25/3/2018, gia đình ông nhận được Quyết định cưỡng chế số 570/QĐ-CCXP của Chủ tịch UBND thành phố Q về việc buộc ông thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả theo Quyết định số 125 nói trên, ông xác định ông có sai so với giấy phép xây dựng và đã có đơn đề nghị với UBND thành phố Q xin nộp phạt và cho ông chuyển đổi mục đích sử dụng đất nhưng UBND thành phố không giải quyết. Không nhất trí với Quyết định số 570/QĐ-CCXP của Chủ tịch UBND thành phố Q, ông đã nộp đơn khởi kiện và đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang giải quyết: Tuyên hủy Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang. Ông cũng xác định sau khi khởi kiện vụ án hành chính ra Tòa án ông không đi khiếu nại ở đâu nữa.

** Người đại diện theo ủy quyền của người bị kiện ông Phạm Quốc C - Phó Chủ tịch UBND thành phố Q trình bày:* Năm 2016 UBND thành phố Q nhận được đơn của bà Lê Thanh Được đề nghị xử lý vi phạm trật tự xây dựng đối với công trình xây dựng nhà ở của hộ ông Triệu Quyết T tại tổ 01, phường Q, thành phố Q. Qua kiểm tra, xác minh hiện trạng công trình nhà ở của ông Tâm tại thời điểm ngày 19/12/2016: Công trình nhà cấp IV, xây tường chịu lực 220 bằng gạch chỉ đỏ, mái lợp bằng tấm tôn sắt, nền lát gạch men, diện tích xây dựng là 90m², công trình được xây dựng năm 2012 và được đưa vào sử dụng để ở năm 2013. Công trình đã được UBND thành phố Tuyên Quang cấp Giấy phép xây dựng tạm thời số 501/2012-GPXD ngày 20/11/2012 với nội dung được xây dựng nhà cấp IV, 1 tầng và chống nóng, diện tích xây dựng 40m². Như vậy công trình đã xây dựng sai nội dung được cấp phép là 50m². Do ông Triệu Quyết T đã vi phạm quy định tại điểm b, khoản 5 Điều 13 Nghị định số 121/2013/NĐ-CP ngày 10/10/2013 của Chính phủ là xây dựng nhà ở sai nội dung Giấy phép xây dựng. Vì hết thời hiệu xử phạt vi phạm hành chính nên ngày 20/01/2017, UBND thành phố ban hành Quyết định số 125/QĐ-KPHQ đối với ông Triệu Quyết T, yêu cầu ông Tâm tháo dỡ phần công trình vi phạm và giao cho UBND phường Tân Quang tổ chức thực hiện. UBND phường Tân Quang đã có Thông báo số 05/TB-UBND ngày 20/02/2017, Thông báo số 14/TB-UBND ngày 02/3/2017, Thông báo số 37/TB-UBND ngày 26/7/2017 đôn đốc ông Triệu Quyết T thực hiện Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả số 125/QĐ-KPHQ ngày

20/01/2017. Sau đó UBND phường Tân Quang nhiều lần tuyên truyền, vận động ông Tâm thực hiện quyết định. Ngày 13/9/2017 UBND phường Tân Quang tiếp tục làm việc với ông Tâm và yêu cầu ông Tâm thực hiện Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 nhưng ông Tâm cố tình không thực hiện. Ngày 13/9/2017 UBND phường Tân Quang có Báo cáo số 114/BC-UBND về việc xử lý công trình xây dựng sai nội dung giấy phép của ông Triệu Quyết T. Ngày 30/11/2017 Phòng quản lý đô thị thành phố phối hợp với UBND phường Tân Quang cùng Tổ dân phố 01, phường Tân Quang tiến hành lập biên bản vận động ông Tâm thực hiện Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 của UBND thành phố Q, tự tháo dỡ phần công trình vi phạm. Do ông Tâm không nhất trí nên ngày 09/3/2018 UBND thành phố Q ban hành Quyết định số 570/QĐ-CCXP đối với ông Triệu Quyết T. UBND thành phố Q không đồng ý với yêu cầu khởi kiện của ông Triệu Quyết T vì UBND thành phố đã thực hiện đúng các quy định của Luật xử lý vi phạm hành chính đối với vi phạm của ông Triệu Quyết T. Đề nghị Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang bác yêu cầu khởi kiện của ông Triệu Quyết T.

Tòa án đã tiến hành tổ chức phiên họp kiểm tra việc giao nộp, tiếp cận, công khai chứng cứ và tiến hành đối thoại để các đương sự thống nhất với nhau về việc giải quyết vụ án, nhưng các bên đương sự đối thoại không thành.

Tại Bản án hành chính sơ thẩm số 11/2019/HC-ST ngày 05/11/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang quyết định: Căn cứ vào các Điều 29; Điều 30; Điều 32; Điều 116; Điều 183; điểm b khoản 1 Điều 168; điểm a khoản 2 Điều 193; Điều 194; Điều 206 Luật tổ tụng hành chính; Nghị định số 180/2007/NĐ-CP ngày 07/12/2007 quy định chi tiết và hướng dẫn thi hành một số điều của Luật xây dựng về xử lý vi phạm về trật tự xây dựng đô thị; Luật xử lý vi phạm hành chính năm 2012; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án; Bác yêu cầu khởi kiện của ông Triệu Quyết T về việc: TUYÊN HỦY Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch Ủy ban nhân dân thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với ông Triệu Quyết T.

Ngoài ra Tòa án cấp sơ thẩm còn quyết định về án phí và thông báo quyền kháng cáo theo quy định của pháp luật.

Ngày 18/11/2019, người khởi kiện là ông Triệu Quyết T có đơn kháng cáo đề nghị hủy bản án sơ thẩm.

Tại phiên tòa phúc thẩm, ông Triệu Quyết T giữ nguyên nội dung kháng cáo đề nghị hủy Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang; hủy bản án sơ thẩm. Lý do: theo khoản 1 Điều 28 Luật xử lý vi phạm hành chính thì công trình xây dựng của nhà ông xây sai

giấy phép nhưng không thuộc trường hợp phải tháo dỡ và khôi phục lại tình trạng ban đầu vì nằm trong khu dân cư, mọi người đều đã xây nhà ở. Theo Nghị quyết của Hội đồng nhân dân tỉnh Tuyên Quang thì diện tích tối thiểu là 60m² nhưng giấy phép xây dựng cấp cho ông chỉ có 40m² là không đúng. Tại biên bản kiểm tra vi phạm ghi diện tích xây dựng nhà của ông Tâm là 95m² nhưng theo biên bản thẩm định của tòa án tỉnh Tuyên Quang thì diện tích xây dựng là 107m²; do đó biên bản kiểm tra vi phạm là do phía cán bộ ủy ban ngày tạo ra. Do vậy việc tháo dỡ nhà thì gia đình ông sẽ không có chỗ ở trong khi cả hai vợ chồng đều là công nhân quốc phòng trong quân đội. Đề nghị hủy Quyết định số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 và Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang.

Đại diện Viện kiểm sát cấp cao tại Hà nội kết luận: kháng cáo của ông Triệu Quyết T trong hạn nên được chấp nhận để xét.

Về nội dung: Xét Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang về việc cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với ông Triệu Quyết T. Công trình xây dựng nhà của ông Tâm xây sai phép từ cuối năm 2012 đã được lập Biên bản số 07 ngày 09/12/2016 do xây vượt quá diện tích được cấp là 55m². Thời hạn xử lý vi phạm quy định là 02 năm; do đó UBND thành phố Q đã căn cứ Nghị định số 180/2017/NĐ-CP để buộc ông Tâm khắc phục hậu quả là đúng. Ông Tâm không chấp hành nên phải ra quyết định cưỡng chế thi hành là đúng quy định. Đồng thời khi ông Tâm có khiếu nại về việc ra Quyết định số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 thì đến tháng 8/2017 UBND thành phố Q đã có công văn trả lời ông Tâm là đất gia đình nhà ông Tâm đang có tranh chấp về chia thừa kế, đã được tòa án thụ lý vụ án, ông Tâm đã nhận được công văn này. Do vậy thời hạn giải quyết vẫn còn và việc ra Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang là đúng pháp luật. Đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của ông Tâm, giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN

Sau khi nghiên cứu các tài liệu, chứng cứ có trong hồ sơ vụ án được thẩm tra tại phiên tòa; căn cứ kết quả tranh tụng tại phiên tòa; lời trình bày của đương sự; ý kiến của đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa, Hội đồng xét xử xét thấy:

[1] Về tố tụng: Tại phiên tòa phúc thẩm, đại diện người bị kiện đều vắng mặt nhưng có đơn đề nghị xét xử vắng mặt. Ông Triệu Quyết T đề nghị hội đồng xét xử vì ông không có thời gian đi lại. Do vậy chấp nhận đơn đề nghị xét xử vắng mặt của người bị kiện và đề nghị xét xử của ông Tâm.

Ngày 16/11/2019 ông Triệu Quyết T kháng cáo đối với toàn bộ Bản án sơ thẩm số 11/2019/HCST ngày 05/11/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang; ông Tâm đã đóng tạm ứng án phí ngày 25/11/2019, vì vậy kháng cáo trong hạn nên được chấp nhận để xét.

Tại phiên tòa ông Tâm có yêu cầu hủy cả Quyết định số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 và Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang. Xét tại đơn khởi kiện và quá trình giải quyết vụ án tại tòa án cấp sơ thẩm thì ông Tâm chỉ có yêu cầu hủy Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q. Tòa án cấp sơ thẩm đã chỉ giải quyết và không chấp nhận yêu cầu khởi kiện của ông Tâm. Nay ông Tâm kháng cáo yêu cầu hủy thêm Quyết định số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 của Chủ tịch UBND thành phố Q là vượt quá phạm vi khởi kiện ban đầu nên không thuộc thẩm quyền giải quyết của Hội đồng xét xử phúc thẩm nên không xét.

[2] Về nội dung: Xét kháng cáo của ông Triệu Quyết T về tính hợp pháp của Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 của Chủ tịch UBND thành phố Q, tỉnh Tuyên Quang.

[2.1] Bản án sơ thẩm số 11/2019/HCST ngày 05/11/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang đã nhận định:

Việc gia đình ông Triệu Quyết T, bà Nguyễn Thị Lan được UBND thành phố Q cấp giấy phép xây dựng tạm thời, diện tích xây dựng là 40m², chiều cao công trình là 7,4m trên thửa đất số 135, tờ bản đồ 28 (đã được UBND thành phố cấp Giấy chứng nhận quyền sử dụng đất với tổng diện tích 108,2m² nhưng trong đó chỉ có 40m² đất ở, còn lại là đất trồng cây lâu năm).

Việc hộ gia đình ông Tâm đã tiến hành xây dựng nhà ở sai giấy phép xây dựng 55m² là xây trên cả phần đất không được cấp phép xây dựng là vi phạm hành chính cần được xử lý theo đúng quy định.

Ngày 19/12/2016 UBND phường Q, thành phố Q đã lập Biên bản số 07/BB-VPHC biên bản vi phạm hành chính và yêu cầu tự phá dỡ công trình xây dựng, bộ phận công trình xây dựng vi phạm đối với hộ gia đình ông Tâm, bà Lan. Chủ tịch UBND thành phố Q đã căn cứ biên bản này để ban hành Quyết định số 125/QĐ-KPHQ ngày 20/01/2017 áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả đối với hộ ông Triệu Quyết T, buộc ông Tâm phải phá dỡ phần công trình xây dựng sai nội dung giấy phép được cấp là đúng quy định. Do gia đình ông Tâm vẫn không tự nguyện thực hiện nên UBND thành phố Q đã ban hành Quyết định số 570/QĐ-CCXP ngày 09/3/2018 cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với hộ ông Triệu Quyết T là có căn cứ.

Bản án sơ thẩm đã xác định việc xây dựng sai phép trên đất chưa được xây dựng là vi phạm các quy định tại khoản 2 Điều 5 Nghị định số 180/2007/NĐ-CP ngày 07/12/2007; việc chủ tịch UBND thành phố Q đã áp

dụng biện pháp khắc phục hậu quả là đúng theo quy định tại Điều 28, Điều 30, Điều 65 Luật xử lý vi phạm hành chính; Điều 5 Nghị định số 121/2013/NĐ-CP ngày 10/10/2013 của Chính phủ và do hộ ông Tâm cố tình không thực hiện nên UBND thành phố Tuyên Quang ban hành quyết định cưỡng chế là đúng quy định tại khoản 3 Điều 4, khoản 1 Điều 18 Nghị định số 180/2007/NĐ-CP ngày 07/12/2007 của Chính phủ; Điều 30, điểm a khoản 1 Điều 87 Luật xử phạt vi phạm hành chính.

Từ những căn cứ trên, tại bản án sơ thẩm đã quyết định bác yêu cầu khởi kiện của ông Triệu Quyết T là có căn cứ, đúng quy định của pháp luật; nay ông kháng cáo nhưng không có tài liệu gì mới nên không có căn cứ chấp nhận. Do vậy cần bác yêu cầu kháng cáo của ông Triệu Quyết T như đề nghị của đại diện Viện kiểm sát tại phiên tòa là đúng quy định của pháp luật.

Về án phí: Ông Triệu Quyết T phải chịu án phí hành chính phúc thẩm theo quy định của pháp luật.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ khoản 1 Điều 241 Luật tổ tụng hành chính năm 2015.

1. Không chấp nhận kháng cáo của người khởi kiện ông Triệu Quyết T, giữ nguyên Bản án hành chính sơ thẩm số 11/2020/HC-ST ngày 05/11/2019 của Tòa án nhân dân tỉnh Tuyên Quang.

2. Về án phí: Ông Triệu Quyết T phải nộp 300.000 đồng án phí hành chính phúc thẩm, được trừ vào số tiền tạm ứng án phí đã nộp tại Biên lai số AA/2018/0000547 của Cục thi hành án dân sự tỉnh Tuyên Quang.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án.

Nơi nhận:

- VKSNDCC tại Hà Nội;
- TAND tỉnh Tuyên Quang;
- VKSND tỉnh Tuyên Quang;
- Cục THADS tỉnh Tuyên Quang;
- Các đương sự (theo địa chỉ);
- Lưu HS, HCTP.

**T/M HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN- CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

(Đã ký)

Nguyễn Vũ Đông