|  |  |
| --- | --- |
| **TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO** **TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH** | **CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦNGHĨA VIỆT NAM****Độc lập –Tự do –Hạnhphúc** |

*Bản án số:54/2021/HC-PTNgày03tháng02năm 2021*

*V/v “Khiếu kiện quyết định hành chính về xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng”.*

**NHÂN DANH NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI THÀNH PHỐ HỒ CHÍ MINH**

-Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:Thẩm phán

 -Chủtọa phiên tòa:Bà Trần ThịThúy Hồng.

-Các thẩm phán:Bà Trần Thị Hòa Hiệp.Ông Lê Hoàng Tấn.

-Thư ký phiên tòa:Ông Phạm Quang Hiển-Thư ký Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh.

 -Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân cấpcao tại Thành phốHồChí Minhtham gia phiên tòa:Bà Phạm ThịÚt-Kiểm sát viêncao cấp.

Ngày 03 tháng 02 năm 2021tại trụ sở Tòa án nhân dân cấp cao tại Thành phố Hồ Chí Minh xét xử phúc thẩm công khai vụán hành chính thụ lý số408/2020/TLPT-HC ngày 04tháng 8 năm 2020 về việc “Khiếu kiện quyết định hành chính về xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng”.Do Bản án hành chínhsơ thẩm số: 05/2020/HC-ST ngày 12 tháng 6năm 2020của Tòa án nhân dân tỉnh Bbịkháng cáo.Theo Quyết định đưa vụán ra xét xửphúc thẩm số51/2021/QĐPT-HC ngày 18tháng 01 năm2021giữa các đương sự:1. Người khởi kiện: Bà Đoàn Bích T, sinh năm 1988.Nơi đăng ký hộkhẩu thường trú: đường L, phường P, thành phốT, tỉnh B.Nơi cư trú: khu phốC, phường M, thành phốT, tỉnh B, có mặt.2. Người bịkiện:Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốT, tỉnh B. Địa chỉ: đường Q, PhườngP, thànhphố, tỉnh B.Người đại diện hợp pháp của người bịkiện:Ông Trần Sĩ N-Phó Chủtịch Ủy ban nhân dânthành phốT(Theo Văn bản ủy quyền số154/QĐ-UBND Ngày 03/02/2020), vắng mặt.3. Người kháng cáo:Bà Đoàn Bích Tlà người khởi kiện.

**NỘI DUNG VỤ ÁN:**

 Người khởi kiện bà Đoàn Bích Ttrình bày:Bà Đoàn Bích T có quyền sử dụng đất thửa số 2190, tờ bản đồ số5, tọa lạc tại khu phố C, phường M, thành phốT, tỉnh B. Bà Tcó làm thủtục xin cấp phép xây dựng nhà ở nhưng không được các cơ quan có thẩm quyền chấp thuận vì đất nằm trong khuquy hoạch đường N3. Do không được phép xây dựng nhà ở nên bà T có mua 4 thùng container cũ vềxếp thành hai hàng để làm nơi chữa máy móc của khách hàng gửi sửa chữa. Trên nóc hai hàng thùng container bà T gác sắt, lợp tole làm có chỗ trú mưa, kết cấu không bắt cố định với nền bê tông.Ngày 07/11/2018 của Ủy ban nhân dân (Viết tắt UBND)phường M lập biên bản vi phạm hành chính nhưng không có mặt bà Tvà không có người chứng kiến. Đến ngày 23/11/2018 bà T mới nhận được Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số479/QĐ-XPVPHC ngày 13/11/2018của Chủtịch UBND thành phốT.Do đó, bà Tyêu cầu Tòa án xử hủy Quyết định số479/QĐ-XPVPHCngày 13/11/2018 (Viết tắt Quyết định 479) của Chủ tịch UBND thành phốT về xử phạt vi phạm hành chính đối với bà T.

 Người đại diện hợp pháp của người bịkiện Chủtịch Ủy ban nhân dânthành phốTtrình bày:Ngày 13/7/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bản kiểmtra công trình xây dựng đối với hộbà Đoàn Bích T, qua kiểm tra hộbàTuyển đang tiến hành tráng nền bê tông xi măng trên thửa đất số2190 thuộc dựánmởrộng đường N3. Tổtrật tựđô thịphường Myêu cầu bà Tkhông được xây dựng bất kỳcông trình nào trên thửa đất số2190 thuộc dựánmởrộng đường N3.Ngày 05/11/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bản kiểmtra công trình xây dựng đối với hộbà Đoàn Bich T, qua kiểm tra hộbà Tcó tiến hành lắp dựngkhung sắt phía trên thùng container, một cột sắtchữI trên đất liên kết với khung sắt phía trên, máichưa lợp, hiện trạng lắp dựngvới diện tích 3,25m x 12,1m = 112m2. TổTrật tựđô thịphường Mcólập biên bản nhưng không có mặt bà Ttại hiện trường, trong biên bản cóghi yêu cầu bà Tngừng thi công lắp dựng công trình và yêu cầu cung cấp giấy phépviệc lắp dựng công trình.Ngày 07/11/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bản viphạm hành chính đối với bà Tthi công xây dựng công trình không có giấyphép xây dựng, tổng diện tích xây dựng là 112m2tại thửa đất số2190, tờbản đồsố03, phường M, không có một bà T, nhưng có sựchứng kiến của ông Nguyễn HoàngHlà Trưởng khu phốCvà bà Nguyễn Ngọc Tlà Nhân Viên Độiquản lý thịtrường thành phốT, đại diện UBND phường Mcó ông Phan Tấn Hlà cán bộđịa chính phường. Cùng ngày 07/11/2018, UBND phường Mcó Tờtrình số43/TTr-UBND vềviệc đềnghịxửphạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực hoạt độngxây dựng đối với bà Đoàn Bích T.Ngày 13/11/2018, UBND thành phốTban hành Quyết địnhsố479 xửphạt vi phạm hành chính đối với bà Đoàn Bích T.Ngày 23/11/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bảngiao Quyết định số479 vềxửphạt vi phạm hành chính cho bà Đoàn Bích T.Ngày 06/12/2018, bà Tcó làm đơn yêu cầu cứu xét được miễn giảmtiền phạt và cho phép được tồn tại công trình có diện tích xây dựng tạm 112m2và tự nguyện tháo dỡ, di dời khi tuyến đường N3 triển khai thi công mà khôngyêu cầu đền bù, hỗtrợdi dời công trình (mái che) nói trên.Ngày 06/3/2019, UBND phường Mcó lập biên bản đôn đốc bà Tnghiêm túc thực hiện Quyết định số479 vềxửphạt vi phạmhành chính trong lĩnh vực xây dựng nhưng bà Tkhông chấp hành.Từnhững cơ sởtrên, Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốTđềnghịbác đơn khởi kiện của bà Đoàn Bích T.-Tại Bản án hành chínhsơ thẩm số:05/2020/HC-ST ngày 12tháng 6 năm 2020của Tòa án nhân dân tỉnh Bđã quyết định:Căn cứcác Điều 30, 32, 55,98,115, 116, 134, Điều 164, điểm a khoản 2 Điều193 và Điều 194 Luật Tốtụng hành chính; Căn cứkhoản 1 Điều 32 Nghịquyết số326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụQuốc hội quy định vềmức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sửdụng án phí và lệphí Tòa án.Bác yêu cầu khởi kiện của bà Đoàn Bích Tđối với yêu cầu hủy Quyết định số479/QĐ XPVPHCngày 13/11/2018 của Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốTvềviệc xửphạt vi phạm bảnh chính trong hoạt động xây dựng đối với bà Đoàn Bích T.Ngoài ra Bản án sơ thẩm còn quyết định vềán phí hành chính sơ thẩm; vềquyền kháng cáo, kháng nghịtheo quy định của pháp luật.Ngày24/6/2020, người khởi kiện bà Đoàn Bích Tcó đơn kháng cáo sơ thẩmvới nội dung: Ngày 07/11/2018 Tổtrật tựphường Mtiếp tục lập biên bản nhưng không có mặt bà Tvà bà Tchưa nhận được biên bản vi phạm nên bà mất quyền được giải trình lên cơ quan cấp trên; việc áp dụng điểm b khoản 5 Điều 15 Nghịđịnh số139/2017 NĐ-CP Ngày 07/11/2017 của Chính phủchỉquy định mức phạt hành chính chứkhông phải là quy định làm mái che gáclên thùng container là vi phạm hành chính.Tại phiên tòa phúc thẩm hôm nay:-Người bịkiện bà Đoàn Bích Tgiữnguyên kháng cáoyêu cầu hủy Quyết định số479/QĐ XPVPHC ngày 13/11/2018 của Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốTvì ngày 07/11/2018 Tổtrật tựphường Mtiếp tục lập biên bản nhưng không có mặt bà Tvà bà Tchưa nhận được biên bản vi phạm nên bà mất quyền được giải trình lên cơ quan cấp trên; việc áp dụng điểm b khoản 5 Điều 15 Nghịđịnh số139/2017 NĐ-CP Ngày 07/11/2017 của Chính phủchỉquy định mức phạt hành chính chứkhông phải là quy định làm mái che gáclên thùng container là vi phạm hành chính.-Người bịkiện Ủy ban nhân dân thành phốTvắng mặt.Đại diện Viện kiểm sátnhân dân cấp cao tại Thành phốHồChí Minh phát biểu ý kiếnvềviệc tuân theo pháp luật trong quá trình giải quyết vụán ởgiai đoạn phúc thẩm: Những người tiến hành tốtụng và người tham gia tốtụng đã thực hiện đúng các quy định của Luật tốtụng hành chính.

Về nội dung: Xét yêu cầu kháng cáo của bà T là không có cơ sở bởi vì bà T mặc dù có giấy chứng nhận quyền sử dụng đất, nhưng khi xây dựng không có giấy phép xây dựng. Vì vậy Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốTban hành quyết địnhxửphạt vi phạm hành chính xửphạt hành chính và buộc tháo dỡcông trình xây dựng là có căn cứ, đúng pháp luật. Do đó đềnghịcăn cứkhoản 1 Điều 241 Luật tốtụng hành chính bác kháng cáo của người khởi kiện. Giữnguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

**NHẬN ĐỊNHCỦA TÒA ÁN:**

Căn cứ vào các tài liệu, chứng cứđã được xem xét tại phiên tòa, kết quảtranh tụng tại phiên tòa; Hội đồng xét xửnhận định:[1] Đơn kháng cáo của người khởi kiện bà Đoàn Bích Ttrong thời hạn luật địnhnên đủđiều kiện đểgiải quyết phúc thẩm.[2]Người bịkiện đã được triệu tập hợp lệđến lần thứhai nhưng vắng mặt không có lý do. Nên Tòa án tiến hành phiên tòa phúc thẩm xét xửvắng mặt người bịkiện theo quy định tại khoản 2Điều 225 Luật tốtụng hành chính.[3] Vềđối tượng khởi kiện, quan hệtranh chấp và thẩm quyền giải quyết: Tòa án cấp sơ thẩm đã xác định đúng quan hệtranh chấp và thụlý, giải quyết là đúng thẩm quyền theo quy định tại Điều 3, Điều 30, Điều 32, 116 Luật Tốtụng hành chính năm 2015.[4] Xét tính hợp pháp của Quyết định bịkhiếu kiện:[4.1]Vềthẩm quyền ban hành quyết định:Xét thấy Quyết định Quyết định số479/QĐ XPVPHC ngày 13/11/2018 của Chủtịch Ủy ban nhân dân thành phốTvềviệc xửphạt vi phạm bảnh chính trong hoạt động xây dựng đối với bà Đoàn Bích Tđúng theo quy định Luật xửlý vi phạm hành chính năm 2012 và Luật tổchức chính quyền địa phương năm 2015.[4.2] Vềtrình tự, thủtục và căn cứban hành quyết định:Bà Đoàn Bích Thiện đang là người trực tiếp quản lý, sửdụngthửa đất số2190, tờbản đồsố05 tọa lạc tại khu phốC, phường M, thành phốT, tỉnh B, diện tích sửdụng308,4m2, trong đó đất ởđô thị108m2, đất trồng cây lâu năm 200,4m2, bà Tđược SởTài nguyên và Môi trường tỉnh Bcấp giấy chứng nhậnquyền sửdụng đất vào ngày 28/6/2018.Ngày 13/7/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bảnkiểm tra công trình của hộbà Đoàn Bích T, qua kiểm tra, TổTrật tựphường Mghi nhận thực tếtại thửa đất số2190 bà Tđang tiếnhành tráng nền bê tông xi măng trên khu đất thuộc dựán mởrộng đường N3. TổTrật tựđô thịphường yêu cầu bà Tkhông được xây dựng bất kỳcông trình nào trên thửa đất thuộc dựán mởrộng đường N3và được bà Tthống nhấtnội dung do TổTrật tựđô thịphường ghi nhận trong biênbản đã lập. Sau đó, bà Đoàn Bích Ttiếp tục lắp dựng khung sắt phía trênthùng container, một cột sắt chữI trên đất liền kết với khung sắt phía trên, máichưa lợp, hiện trạng lắp dựng với diện tích 3,25m x 12,1m = 112m2tại

5thửa đấtsố2190, tờbản đồsố05 tọa lạc tại khu phốC, phường M, thành phốT, tỉnh B.Vào ngày 05/11/2018, TổTrật tựcủa phường Mlập biên bản viphạm không có mặt bà Tlà người chủsửdụng côngtrình, có mặt đại diện Ban Điều hành khu phốCvà nhân viên Độiquản lý trật tựđô thịthành phốTchứng kiến. Bà Ttiếp tục sửdụng công trình làm nơi sinh hoạt đểở.Ngày 07/11/2018, UBND phường Mtiếp tục đến tại thửa đất số2190, tờbản đồsố05 tọa lạc tại khu phốCphường M, thành phốT, tỉnh B, tiến hành lập biên bản vi phạm hành chính vềhoạt động xây dựng đối với bà Tđã có các hành vi vi phạm hành chính như: Thi công xây dựng công trình không có giấy phép xây dựng mà theo quy định phải có giấy phép xây dựng đối với trường hợp xây dựng, lắp dựng công trình nhà ởriêng lẻtại đô thị. Hiện trạng xây dựng: Ngang 3,25m x dài 12,1m = 112m2, kết cấu cột sắt, kèo sắt, mái chưa lợp, tại thửa đất số2190, tờbản đồsố05, tọa lạc tại khu phốC, phường M, thành phốT, tỉnh B. Cùng ngày 07/11/2018, UBND phường Mban hành Tờtrình số43/TTr-UBND vềviệc đềnghịUBND thành phốTban hành Quyết định xửphạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với bà Đoàn Bích Ttheo quy định. Ngày 13/11/2018Chủtịch UBND thành phốTcăn cứcác Điều 57, 68 Luật xửlý vi phạm hành chính; điểm b khoản 5 Điều 15 Nghịđịnh số139/2017/NĐ-CP ngày 07/11/2017 của Chính phủquy định xửphạt vi phạm hành chính trong hoạt động đầu tư xây dựng; khai thác, chếbiến, kinh doanh khoáng sản làm vật liệu xây dựng, sản xuất, kinh doanh vật liệu xây dựng; quản lý công trình hạtầng kỹthuật; kinh doanh bất động sản, phát triển nhà ở, quản lý sửdụng nhà và công sởđểban hành Quyết định số479/QĐ-XPVPHC vềxửphạt vi phạm hành chính trong hoạt động xây dựng đối với bà Đoàn Bích Tlà đúng quy định của pháp luật.[5] Bà Tkháng cáocho rằng 07/11/2018, UBND phường Mlập biên bản vi phạmhành chínhnhưng bà Tkhông có mặt và bà chưa nhận được biên bản, làm mất đi quyền được giải trình của bà T. Xét lời bà Tnại ra là chưa có căn cứ. Bởi vì,ngày 13/7/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bảnkiểm tra công trình của hộbà Đoàn Bích T, yêu cầu bà Tkhông được xây dựng bất kỳcông trình nào trên thửa đất thuộc dựán mởrộng đường N3và được bà Tthống nhất nội dung do TổTrật tựđô thịphường ghi nhận trong biênbản đã lập. Nhưng sau đó bà Ttiếp tục lắp dựng khung sắt phía trênthùng container, một cột sắt chữI trên đất liền kết với khung sắt phía trên, máichưa lợp, hiện trạng lắp dựng với diện tích 3,25m x 12,1m = 112m2tại thửa đấtsố2190. Vào ngày 05/11/2018, TổTrật tựcủa phường Mlập biên bản viphạm không có mặt bà Tlà người chủsửdụng côngtrình, có mặt đại diện Ban Điều hành khu phốC. Bà Ttiếp tục sửdụng công trình làm nơi sinh hoạt đểở.Ngày 07/11/2018, UBND phường Mtiếp tục đến tại thửa đất số2190, tiến hành lập biên bản vi phạm hành chính vềhoạt động xây dựng đối với bà Tđã có các hành vi vi phạm hành chính như: Thi công xây dựng công trình không có giấy phép xây dựng mà theo quy định phải có giấy phép xây dựng đối với trường hợp xây dựng, lắp dựng công trình nhà ởriêng lẻtại đô thị. Hiện trạng xây dựng: Ngang 3,25m x dài 12,1m = 112m2, kết

6cấu cột sắt, kèo sắt, mái chưa lợp, tại thửa đất số2190, tờbản đồsố05, tọa lạc tại khu phốC, phường M, thành phốT, tỉnh B. Đến ngày 23/11/2018, UBND phường Mtiến hành lập biên bản giao Quyết định số479 ngày 13/11/2018 của UBND thành phốTcho bà Tvềxửphạt vi phạm hành chính. Bà Tđã nhận quyết định và có làm đơn xin cứu xét đềngày 06/12/2018, trong cứu xét bà Tthừa nhận không xin được giấy phép xây dựng vì đất của bà Tnằm trongdựán quy hoạch đường N3, bà Txin UBND thành phốTchomiễn giảm tiền nộp phạt và cho phép tồn tại mái che đã xây dựng, bà Ttựnguyệntháo dỡcông trình khi tuyến đường N3 tiến hành thi công. Như vậy có căn cứxác định bà Đoàn Bích Txây dựng công trình không có giấy phép xây dựngmà theo quy định phải có giấy phép xây dựng đối với xây dựng nhà ởriêng lẻtạiđô thị, đã vi phạm vào điểm b khoản5 Điều 15 của Nghịđịnh số139/2017/NĐ-CPngày 07/11/2017 của Chính phủ.Vì vậyChủtịch UBND thành phốTban hành quyết định xửphạt hành chính đối với bà Đoàn Bích Tđãáp dụng hình thức xửphạt,biện pháp khắc phục hậu quảlà có căn cứđúngquy định tại điểm b khoản 5 bà điểm d khoản 11 Điều15 Nghịđịnh số139/2017/NĐ-CP ngày 07/11/2017 của Chính phủ.Tại phiên tòa phúc thẩm, bà Tgiữnguyên yêu cầu kháng cáo yêu cầu hủy Quyết định số479 ngày 13/11/2018 của UBND thành phốT, nhưng bà không xuất trình được chứng cứnào mới đểchứng minh cho yêu cầu kháng cáo của mình. Nên không có căn cứđểchấp nhận kháng cáo của bà.Vì vậy,chấp nhận đềnghịcủa đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Thành phốHồChí Minh, không chấp nhận kháng cáo của bà T, giữquyết định củabản án sơ thẩm.[6] Vềán phí hành chính phúc thẩm: Do kháng cáokhông được chấp nhận nên bà Tphải chịu án phí hành chínhphúc thẩm theo quy định tại khoản 1Điều 34 Nghịquyết số326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụQuốc hội quy định vềmức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sửdụng án phí và lệphí Tòa án.[7] Quyếtđịnh khác của Bản án sơ thẩm vềánphí hành chính sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghịđã có hiệu lực pháp luật kểtừngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Vì các lẽ trên;

**QUYẾT ĐỊNH**

Căn cứ khoản 1 Điều 241 của Luật Tốtụng Hành chính; Khoản 1 Điều 34 Nghịquyết số326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụQuốc hội quy định vềmức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sửdụng án phí và lệphí Tòa án.Không chấp nhận kháng cáo của bà Đoàn Bích Tvà giữnguyên quyết định của Bản án hành chính sơ thẩm số05/2020/HC-ST ngày 12/6/2020của Tòa án nhân dân tỉnh B.

7Căn cứcác Điều 30, 32, 55,98, 115, 116, 134, Điều 164, điểm a khoản 2 Điều 193 và Điều 194 Luật Tốtụng hành chính; Căn cứkhoản 1 Điều 32 Nghịquyết sốNghịquyết số326/2016/UBTVQH14 ngày30/12/2016 Ủy ban thường vụQuốc hội.

1. Không chấp nhậnyêu cầu khởi kiện của bà Đoàn Bích Tđối vớiyêu cầu hủy Quyết định số479/QĐ-XPVPHCngày 13/11/2018 của Chủtịch UBND thành phốTvềxửphạt viphạm hành chínhtrong lĩnh vực xây dựng.

2. Vềán phí hành chính phúc thẩm: Bà Đoàn Bích Tphải nộp 300.000 đồng (ba trăm ngàn đồng)án phí hành chính phúc thẩm. Được khấu trừvào sốtiền đã tạm ứng án phí theo biên lai thu số0044645ngày 30/6/2020của Cục Thi hành án dân sựtỉnh B.Bà Tđã nộp đủán phí hành chính phúc thẩm.

3. Quyết định khác của Bản án sơ thẩm vềán phí hành chính sơ thẩmkhông có kháng cáo, kháng nghịđã có hiệu lực pháp luật kểtừngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

4. Bản án phúc thẩmcó hiệu lực pháp luật kểtừngày tuyên án.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬPHÚC THẨMTHẨM PHÁN –CHỦTỌA PHIÊN TÒA**

(Đã ký)

Trần ThịThúy Hồng