

Bản án số: 38/2022/HC-PT

Ngày 25 - 02 - 2022

V/v: Khiếu kiện quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng; quyết định cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**

TÒA ÁN NHÂN DÂN CẤP CAO TẠI HÀ NỘI

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

Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa: Bà Phan Thị Vân Hương.

Các Thẩm phán: Ông Nguyễn Hải Thanh;
Ông Nguyễn Tiến Dũng.

- Thư ký phiên tòa: Bà Hà Lê Giang, Thư ký Tòa án.

- Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội: Bà Phạm Thị Minh Hải, Kiểm sát viên tham gia phiên tòa.

Ngày 25 tháng 02 năm 2022, tại trụ sở, Tòa án nhân dân cấp cao tại Hà Nội xét xử phúc thẩm công khai vụ án hành chính thụ lý số: 611/2020/TLPT-HC ngày 24 tháng 11 năm 2020 về việc “Khiếu kiện quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng; quyết định cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả”.

Do bản án hành chính sơ thẩm số 05/2020/HC-ST ngày 27 tháng 8 năm 2020 của Tòa án nhân dân tỉnh H bị kháng cáo.

Theo Quyết định đưa vụ án ra xét xử phúc thẩm số: 821/2022/QĐPT-HC ngày 09 tháng 02 năm 2022 giữa các đương sự:

* *Người khởi kiện:* Hợp tác xã Thương mại Dịch vụ ABC.

Địa chỉ: Tiểu khu 40, thị trấn Nông trường Z, huyện Z, tỉnh H.

Đại diện theo pháp luật: Bà Nguyễn Thị K, Giám đốc. Có mặt.

Đại diện theo ủy quyền của người khởi kiện (văn bản ngày 04/12/2019): Ông Phí Văn H, ông Phạm Văn L. Có mặt ông Phí Văn H tại phiên tòa phúc thẩm.

* *Người bị kiện:* Chủ tịch Ủy ban nhân dân huyện Z, tỉnh H.

Đại diện theo ủy quyền: Bà Phùng Thị T, Phó Chủ tịch UBND huyện Z. Có mặt tại phiên tòa.

* *Người có quyền lợi nghĩa vụ liên quan:* Chủ tịch Ủy ban nhân dân thị trấn Nông trường Z, huyện Z, tỉnh H.

Đại diện theo ủy quyền: Ông Nguyễn Đ, Phó Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z. Có mặt tại phiên tòa.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Nội dung đơn khởi kiện ngày 04/12/2019, bổ sung ngày 11/12/2019, đơn khởi kiện, các bản tự khai và trong quá trình giải quyết vụ án, đại diện theo pháp luật của người khởi kiện, người đại diện theo ủy quyền của người khởi kiện trình bày:

Ngày 25/10/1993 Hợp tác xã thương mại và dịch vụ ABC (sau đây viết tắt là HTX ABC) được Ủy ban nhân dân thị trấn Nông trường Z tạm cấp mặt bằng đất vào tại vị trí sát nghĩa trang của thị trấn Nông trường Z (nay là vị trí số nhà 158, tiểu khu X, thị trấn Nông trường Z, huyện Z, tỉnh H) để sử dụng cho sản xuất (thời điểm này làm lò vôi).

Năm 2009, HTX ABC tiến hành xây dựng và đưa vào sử dụng 01 nhà cấp 4, mái lợp tôn, tường xây gạch block trên diện tích đất được tạm giao (gọi tắt là công trình số 1).

Năm 2016, HTX ABC tiếp tục xây dựng và đưa vào sử dụng 01 nhà cấp 4, mái lợp tôn, thung tôn, tường xây gạch block trên diện tích đất được tạm giao (gọi tắt là công trình số 1).

Năm 2017, HTX ABC tiếp tục xây dựng 01 nhà cấp 4, tường xây gạch block, mái lợp tôn. Quá trình hoàn thiện công trình nêu trên, HTX ABC đã bị Tổ quy tắc thị trấn Nông trường Z lập biên bản vi phạm hành chính về trật tự xây dựng công trình không có giấy phép xây dựng nhưng sau đó Ủy ban nhân dân (UBND) thị trấn Nông trường Z không có các biện pháp cưỡng chế, không có quyết định xử phạt vi phạm hành chính nên công trình vẫn được hoàn thành và đưa vào sử dụng từ đầu năm 2017 đến nay (gọi tắt là công trình số 3).

Ngày 19/6/2019, HTX ABC nhận được Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ đề ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC. HTX ABC khiếu nại đối với Quyết định trên. Ngày 11/9/2019, Chủ tịch UBND huyện Z có Quyết định số 2088/QĐ-UBND về việc giải quyết khiếu nại của HTX ABC.

Không đồng ý với việc giải quyết của Chủ tịch UBND huyện Z, HTX ABC đề nghị Tòa án:

Tuyên hủy toàn bộ Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ đề ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC; Tuyên hủy toàn bộ Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z về việc sửa đổi Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ đề ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z; Tuyên hủy toàn bộ Quyết định số 2254/QĐ-CCXP ngày

01/10/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z quyết định Cường chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với HTX ABC.

Chủ tịch UBND huyện Z trình bày quan điểm đối với yêu cầu khởi kiện như sau:

Ngày 10/3/2017, Tổ quy tắc đô thị thị trấn Nông trường Z phát hiện và lập biên bản số 17/BB-VPHC đối với 01 công trình xây dựng không phép của HTX ABC.

Ngày 13/3/2017, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ban hành Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 71/QĐ-XPVPHC về việc xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 18/5/2019, Tổ quy tắc đô thị thị trấn Nông trường Z, huyện Z tiếp tục rà soát các công trình xây dựng trên địa bàn thị trấn, đã tiến hành lập biên bản vi phạm hành chính về trật tự xây dựng đối với 04 công trình xây dựng của HTX ABC do xây dựng không có giấy phép.

Ngày 20/5/2019, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ban hành tờ trình số 454/TTr-UBND về việc đề nghị Chủ tịch UBND huyện ban hành Quyết định yêu cầu buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 29/5/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 12/7/2019, UBND huyện Z nhận được Đơn khiếu nại của HTX ABC.

Quá trình giải quyết khiếu nại xác định có 02 công trình không phép xây dựng trong và trước năm 2016, 01 công trình đã bị xử phạt vi phạm hành chính năm 2017, 01 công trình không phải của HTX ABC.

Ngày 11/9/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 2088/QĐ-UBND về việc giải quyết khiếu nại của HTX ABC.

Ngày 01/10/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ về việc sửa đổi Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ đề ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z.

Ngày 29/7/2019, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ra thông báo số 717/TB-UBND về việc thực hiện biện pháp buộc tháo dỡ công trình, phần công trình vi phạm trật tự xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 26/8/2019, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ban hành tờ trình số 824/TTr-UBND về việc đề nghị Chủ tịch UBND huyện ban hành Quyết định yêu cầu buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 01/10/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 2254/QĐ-CCXP về việc cường chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả

đối với HTX ABC.

Chủ tịch UBND huyện Z xác định các Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019, Quyết định số 2254/QĐ-CCXP và Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019 được ban hành đúng quy định, do đó không nhất trí với yêu cầu khởi kiện của người khởi kiện HTX ABC.

Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z trình bày quan điểm đối với yêu cầu khởi kiện:

Do HTX ABC đã hành vi vi phạm trong lĩnh vực xây dựng và việc Chủ tịch UBND huyện Z ban hành các quyết định là đảm bảo theo quy định của pháp luật.

Tại Bản án Hành chính sơ thẩm số 05/2020/HC-ST ngày 27/8/2020, Tòa án nhân dân tỉnh H đã quyết định:

Căn cứ vào Điều 30, khoản 4 Điều 32, khoản 3 Điều 60, điểm a khoản 2 Điều 193, khoản 1 Điều 348, khoản 1 Điều 366 Luật tổ tụng hành chính 2015; điểm a khoản 1 Điều 87 Luật xử lý vi phạm hành chính 2012; Điều 62 Luật xây dựng 2003, khoản 2 Điều 89 Luật xây dựng 2014; Nghị định 121/2013/NĐ-CP ngày 10/10/2013 của Bộ xây dựng; Thông tư 02/2014/TT-BXD ngày 12/02/2014 của Chính phủ; Nghị định 139/2017/NĐ-CP ngày 27/11/2017 của Chính phủ; khoản 4 Điều 4, khoản 1 Điều 6, điểm b khoản 4 Điều 6 Thông tư 03/2018/TT-BXD ngày 24/4/2018 của Bộ Xây dựng; Khoản 1, khoản 6 Điều 32 Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội:

Tuyên xử:

1. Không chấp nhận yêu cầu khởi kiện của người khởi kiện Hợp tác xã ABC về việc hủy bỏ các Quyết định sau của Chủ tịch UBND huyện Z, tỉnh H: Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC; Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019 về việc sửa đổi Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z; Quyết định số 2254/QĐ-CCXP ngày 01/10/2019 quyết định Cường chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với HTX ABC.

2. Về chi phí tố tụng:

Người khởi kiện Hợp tác xã ABC phải chịu chi phí xem xét thẩm định, định giá tài sản là 8.318.000đ (Tám triệu ba trăm mười tám nghìn đồng). Người khởi kiện đã nộp đủ chi phí tố tụng.

3. Về án phí:

Người khởi kiện Hợp tác xã ABC phải chịu 300.000đ án phí hành chính sơ thẩm, được khấu trừ vào số tiền 300.000đ tạm ứng án phí đã nộp theo biên lai thu số AA/2016/0002796 ngày 19/12/2019 tại Cục Thi hành án dân sự tỉnh H. Người khởi kiện đã nộp đủ án phí hành chính sơ thẩm.

Ngày 05/9/2020, đại diện Hợp tác xã ABC có đơn kháng cáo toàn bộ bản án.

Tại phiên tòa phúc thẩm: Người khởi kiện xác định không rút đơn khởi kiện; người khởi kiện và người bị kiện xác định không thỏa thuận được với nhau về việc giải quyết vụ án.

Đại diện của HTX ABC (Bà Nguyễn Thị K và người đại diện theo ủy quyền là ông Phí Văn H) đề nghị Hội đồng xét xử phúc thẩm sửa toàn bộ bản án sơ thẩm, chấp nhận đơn khởi kiện của người khởi kiện (hủy Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC; Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019 về việc sửa đổi Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z; Quyết định số 2254/QĐ-CCXP ngày 01/10/2019 quyết định Cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với HTX ABC). Người khởi kiện cho rằng Chủ tịch UBND thị trấn nông trường Z không ban hành Quyết định số 71/QĐ-XPVPHC vào ngày 13/3/2017, mà sau này gian dối cho rằng đã ban hành nên căn cứ vào Quyết định này Chủ tịch UBND huyện Z ban hành các Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả, là trái pháp luật. HTX được tạm giao đất sử dụng từ 1993 đến nay, quá trình sản xuất kinh doanh có thay đổi ngành nghề và có tiến hành xây dựng các công trình tuy không xin phép nhưng không bị cơ quan nào phản đối, các công trình trên đất là tài sản của HTX xây dựng phục vụ cho sản xuất kinh doanh.

Đại diện UBND huyện Z trình bày quan điểm: Các Quyết định hành chính đã ban hành đúng trình tự, thủ tục; đúng về nội dung; đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của người khởi kiện.

Đại diện UBND thị trấn nông trường Z xác định ban hành Quyết định số 71/QĐ-XPVPHC vào ngày 13/3/2017 đúng quy định. HTX sử dụng đất không đúng mục đích, xây dựng công trình không có giấy phép. Đề nghị Tòa án cấp phúc thẩm giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại Hà Nội tham gia phiên tòa phát biểu ý kiến về việc giải quyết vụ án với phân tích: HTX chỉ được giao đất tạm thời để làm lò vôi từ năm 1993, đến nay cũng chưa có giấy tờ gì về quyền sử dụng đất. Quá trình sử dụng đất đã tự ý thay đổi mục đích sử dụng, xây nhà không xin phép cơ quan nhà nước có thẩm quyền,... Do đã quá thời hiệu xử lý nên Chủ tịch UBND huyện Z đã ban hành Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC (sửa đổi tại Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019) và Quyết định số 2254/QĐ-CCXP ngày 01/10/2019 quyết định Cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả, là có căn cứ, đúng thẩm quyền, trình tự, thủ tục. Đề nghị Hội đồng xét xử không chấp nhận kháng cáo của người khởi kiện, giữ nguyên bản án sơ thẩm.

Sau khi nghiên cứu các tài liệu có trong hồ sơ vụ án, nghe ý kiến trình bày của các bên; căn cứ kết quả thẩm tra chứng cứ và tranh tụng tại phiên tòa, quan điểm giải quyết vụ án của đại diện Viện kiểm sát nhân dân cấp cao tại phiên tòa; sau khi thảo luận và nghị án;

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

[1] Về thủ tục tố tụng:

Tòa án nhân dân tỉnh H thụ lý giải quyết vụ án hành chính đơn khởi kiện ngày 04/12/2019, 11/12/2019 của Hợp tác xã Thương mại dịch vụ ABC, yêu cầu hủy các Quyết định Chủ tịch UBND huyện Z, tỉnh H (Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ ngày 19/5/2019 về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC (sửa đổi tại Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ ngày 01/10/2019) và Quyết định số 2254/QĐ-CCXP ngày 01/10/2019 quyết định Cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả đối với HTX ABC, là đúng quy định tại khoản 1 Điều 30, Điều 32, khoản 1 Điều 115, Điều 116 Luật tố tụng hành chính.

[2] Xét kháng cáo của người khởi kiện:

[2.1] Về thẩm quyền: Chủ tịch UBND huyện Z ban hành các Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ, Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ và Quyết định số 2254/QĐ-CCXP theo thẩm quyền quy định tại Điều 62 Luật xây dựng 2003, khoản 2 Điều 89 Luật xây dựng 2014; điểm a khoản 1 Điều 87 Luật xử lý vi phạm hành chính năm 2012.

[2.2] Về trình tự, thủ tục:

Ngày 10/3/2017, Tổ quy tắc đô thị thị trấn Nông trường Z phát hiện và lập biên bản số 17/BB-VPHC đối với công trình số 3 xây dựng không phép (đang thi công) của HTX ABC. Ngày 13/3/2017, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ban hành Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 71/QĐ-XPVPHC đối với HTX ABC, buộc HTX ABC phải thực hiện việc tự tháo dỡ công trình vi phạm.

Ngày 18/5/2019, Tổ quy tắc đô thị thị trấn Nông trường Z, huyện Z tiếp tục rà soát các công trình xây dựng trên địa bàn thị trấn, đã tiến hành lập biên bản vi phạm hành chính về trật tự xây dựng đối với 04 công trình xây dựng của HTX ABC do xây dựng không có giấy phép. Do xác định các công trình đã hết thời hiệu xử phạt vi phạm hành chính, ngày 20/5/2019, Chủ tịch UBND thị trấn Nông trường Z ban hành tờ trình số 454/TTr-UBND về việc đề nghị Chủ tịch UBND huyện ban hành Quyết định yêu cầu buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC

Ngày 29/5/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng đối với HTX ABC.

Ngày 12/7/2019, UBND huyện Z nhận được Đơn khiếu nại của HTX ABC.

Quá trình giải quyết khiếu nại xác định có 02 công trình không phép xây dựng trong và trước năm 2016 (công trình số 1 và công trình số 2) – đã hết thời hiệu xử phạt vi phạm hành chính, 01 công trình đã bị xử phạt vi phạm hành chính năm 2017 (công trình số 3), 01 công trình không phải của HTX ABC.

Ngày 24/7/2019, UBND thị trấn Nông trường Z tiến hành kiểm tra xác định HTX ABC không thực hiện việc tháo dỡ công trình theo Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 71/QĐ-XPVPHC. Do đó ngày 29/7/2019, UBND thị trấn Nông trường Z đã ban hành Thông báo 717/TB-UBND về việc thực hiện biện pháp buộc tháo dỡ công trình, phần công trình vi phạm đối với HTX ABC. Ngày 26/8/2019, UBND thị trấn Nông trường Z đã có tờ trình số 824/TTr-UBND đề nghị Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định cưỡng chế đối với công trình nêu trên.

Căn cứ kết quả giải quyết khiếu nại, ngày 01/10/2019, Chủ tịch UBND huyện Z ban hành Quyết định số 2255/QĐ-SĐKPHQ về việc sửa đổi Quyết định số 1168/QĐ-KPHQ đề ngày 19/5/2019 của Chủ tịch UBND huyện Z và ban hành Quyết định 2254/QĐ-CCXP về việc cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả, là đảm bảo đúng trình tự, thủ tục quy định tại Nghị định 139/2017/NĐ-CP ngày 27/11/2017; điểm b khoản 4 Điều 6 Thông tư 03/2018/TT-BXD ngày 24/4/2018; Nghị định 121/2013/NĐ-CP ngày 10/10/2013; Thông tư 02/2014/TT-BXD ngày 12 tháng 02 năm 2014 của Bộ xây dựng cũng như quy định tại khoản 4 Điều 4 Thông tư 03/2018/TT-BXD ngày 24/4/2018.

[2.3] Về nội dung:

Tuy các công trình HTX đã xây dựng trước thời điểm Nghị định 139/2017/NĐ-CP ngày 27/11/2017 *quy định xử phạt vi phạm hành chính trong hoạt động đầu tư xây dựng,...* có hiệu lực, nhưng tại điểm b khoản 4 Điều 6 Thông tư 03/2018/TT-BXD ngày 24/4/2018 của Bộ xây dựng hướng dẫn nghị định 139/2017/NĐ-CP ngày 27/11/2017 đã quy định rất rõ: “*Hành vi vi phạm được người có thẩm quyền phát hiện kể từ ngày 15/01/2018 thì xử phạt theo quy định tại Điều 15 Nghị định số 139/2017/NĐ-CP. Trường hợp Điều 15 Nghị định số 139/2017/NĐ-CP có mức phạt đối với hành vi đó cao hơn mức phạt quy định tại Nghị định số 121/2013/NĐ-CP thì áp dụng mức phạt quy định tại Nghị định số 121/2013/NĐ-CP và áp dụng biện pháp buộc tháo dỡ công trình, phần công trình xây dựng vi phạm theo quy định tại điểm d khoản 11 Điều 15 Nghị định số 139/2017/NĐ-CP. Trường hợp hết thời hiệu xử phạt thì không ra quyết định xử phạt hành chính nhưng vẫn ra quyết định áp dụng biện pháp buộc tháo dỡ công trình, phần công trình xây dựng vi phạm*”. Do vậy, tòa án cấp sơ thẩm đã xác định Chủ tịch UBND huyện Z không ban hành quyết định xử phạt vi phạm hành chính đối với 2 công trình (HTX đã xây dựng năm 2009 và 2016) do đã hết thời hiệu xử phạt hành chính, chỉ ban hành Quyết định áp dụng buộc tháo dỡ công trình vi

phạm, là đúng quy định nêu trên.

Về việc xây dựng các công trình của HTX ABC: Năm 1993, HTX mua và bán (tiền thân của HTX ABC) được UBND thị trấn Nông trường Z tạm giao diện tích đất với mục đích sản xuất, làm lò vôi. Các công trình xây dựng của HTX ABC xây dựng bị buộc áp dụng biện pháp khắc phục, đều xây dựng sau này với mục đích kinh doanh hàng quán, là sử dụng không đúng với mục đích đất được tạm giao. Mặt khác, theo hồ sơ quản lý đất đai tại địa phương thì đất vẫn thuộc quyền quản lý của UBND thị trấn Nông trường Z và UBND tỉnh H đã có quy hoạch là khu dân cư. Tòa án cấp sơ thẩm đã xác định các công trình xây dựng không phù hợp với quy hoạch sử dụng đất đã được cấp có thẩm quyền phê duyệt, xây dựng không phép; quá trình xem xét thẩm định tại chỗ tại cấp sơ thẩm đã xác định các công trình nêu trên xây dựng vi phạm chỉ giới xây dựng, hành lang an toàn giao thông, nên không chấp nhận yêu cầu của người khởi kiện (áp dụng khoản 9 Điều 13 Nghị định 121/2013/NĐ-CP cũng như quy định tại khoản 1 Điều 6 Thông tư 03/2018/TT-BXD được phép tồn tại), là có cơ sở.

Do khi rà soát, kiểm tra, phát hiện thì HTX ABC không xuất trình được giấy phép xây dựng đối với 03 công trình trên thuộc trường hợp xây dựng phải có giấy phép xây dựng, Chủ tịch UBND huyện Z căn cứ Tờ trình của UBND thị trấn Nông Trường Z kèm theo các biên bản vi phạm hành chính về trật tự xây dựng đối với HTX ABC để ban hành các Quyết định áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực xây dựng; quyết định cưỡng chế buộc thực hiện biện pháp khắc phục hậu quả là có căn cứ nên Tòa án cấp sơ thẩm đã xét xử không chấp nhận yêu cầu của người khởi kiện.

[3] Đại diện HTX ABC kháng cáo nhưng không xuất trình được chứng cứ tài liệu chứng minh quyền và lợi ích hợp pháp bị xâm phạm, nên Hội đồng xét xử phúc thẩm không có cơ sở chấp nhận kháng cáo.

[4] Do kháng cáo không được chấp nhận nên người kháng cáo phải chịu án phí hành chính phúc thẩm.

Vì các lẽ trên,

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ vào Điều 220, khoản 1 Điều 241, khoản 1 Điều 349 Luật Tố tụng hành chính; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án:

1. Bác kháng cáo của người khởi kiện và giữ nguyên quyết định của Bản án hành chính sơ thẩm số 05/2020/HC-ST ngày 27/8/2020 của Tòa án nhân dân tỉnh H.

2. Án phí hành chính phúc thẩm: Hợp tác xã ABC phải chịu 300.000 đồng. Số tiền tạm ứng án phí 300.000 đồng tại biên lai số AA/2019/0000120 ngày

02/10/2020 của Cục Thi hành án dân sự tỉnh được đối trừ đi số tiền án phí phải nộp.

3. Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án 25/2/2022.

Nơi nhận:

- Các đương sự;
- VKSND cấp cao tại Hà Nội;
- TAND tỉnh H;
- VKSND tỉnh H;
- Cục THADS tỉnh H;
- Lưu hồ sơ vụ án, TANDCC.

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TÒA**

(đã ký)

Phan Thị Vân Hương

CÁC THẨM PHÁN

CHỦ TỌA

Phan Thị Vân Hương