

Приказ Минрегиона России от 23.03.2012 N 126 "Об утверждении «Порядка обжалования заключений экспертизы проектной документации и экспертизы результатов инженерных изысканий»

"Российская газета", N 124, 01.06.2012

(Зарегистрировано в Минюсте России 21.05.2012 N 24284)

Начало действия документа - 12.06.2012.

1. Содержание права на обжалование заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий

2. Документы, которые необходимо представить для обжалования заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий

3. Экспертная комиссия

4. Решение экспертной комиссии

Рассматриваемый нормативный правовой акт реализует одно из полномочий уполномоченного органа государственной власти Российской Федерации в области градостроительной деятельности (Минрегиона России), а именно - установление Порядка обжалования заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий (далее - Порядок). Он касается как государственной, так и негосударственной экспертизы.

Данный Порядок носит не судебный, а административный характер. Более того, ранее административный порядок обжалования названных заключений не был предусмотрен. Так, например, в п. 38 Порядка организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий (утв. Постановлением Правительства РФ от 05.03.2007 N 145) было указано лишь то, что отрицательное заключение государственной экспертизы проектной документации может быть оспорено застройщиком или техническим заказчиком в судебном порядке.

Установленный Порядок "разработан в целях урегулирования и разрешения споров, возникающих в случае несогласия застройщика или технического заказчика с заключением экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий".

1. Содержание права на обжалование заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий

Застройщик или технический заказчик (или их представитель) вправе обжаловать заключение экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий в течение трех лет со дня утверждения соответствующего заключения.

Следует отметить, что Порядком не определен характер заключения, которое может быть обжаловано, то есть данное заключение может быть как отрицательным, так и положительным, но с замечаниями.

Обратим внимание, что ч. 10 ст. 49 ГрК РФ отрицательное заключение экспертизы может быть оспорено застройщиком или техническим заказчиком в судебном порядке.

Эта норма вызвала неоднозначное толкование, и в судебной практике имеют место следующие подходы:

- приведенная норма устанавливает право обжалования в судебном порядке лишь отрицательного заключения государственной экспертизы, с определением исключительного перечня лиц, наделенных таким правом (Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.01.2010 N 18АП-11465/2009 по делу N А07-15580/2009);

- данная норма не устанавливает ограничений для оспаривания заключения государственной экспертизы (положительного или отрицательного) иными лицами (не являющимися застройщиком или техническим заказчиком), если таковое заключение не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает права и законные интересы указанных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.02.2012 N 17АП-1059/2012-АК по делу N А50-24384/2011);

- возможность обжалования положительного заключения государственной экспертизы Градостроительным кодексом РФ не предусмотрена, однако это не исключает возможности его обжалования в соответствии с действующим законодательством в общем порядке как ненормативного правового акта государственного органа (Постановления ФАС Уральского округа от 10.01.2012 N Ф09-8668/11 по делу N А50-14212/2011, Девятого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2009 N 09АП-1968/2009-АК по делу N А40-66290/08-92-560).

Представляется, что вероятность возникновения споров при применении Порядка очень мала, поскольку в нем четко определен круг лиц, имеющих право на административное обжалование - застройщик и технический заказчик. Кроме того, в соответствии с данным Порядком обжалованным может быть любое заключение экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий.

2. Документы, которые необходимо представить для обжалования заключений экспертизы проектной документации и (или) экспертизы результатов инженерных изысканий

Пункт 4 Порядка предусматривает, что для обжалования заключения экспертизы заявитель представляет в Минрегион России непосредственно или направляет по почте следующие документы:

- заявление об обжаловании заключения экспертизы с указанием сведений о заявителе и предмета обжалования,

- документ, подтверждающий полномочия представителя (в случае подачи заявления об обжаловании заключения экспертизы представителем застройщика или технического заказчика);

- шесть заверенных в установленном порядке копий обжалуемого заключения экспертизы;

- заверенная в установленном порядке копия договора на проведение экспертизы, в соответствии с которым выдано обжалуемое заключение экспертизы;

- возражения к обжалуемому заключению экспертизы в соответствии с предметом обжалования, содержащие сведения о нарушениях, допущенных при подготовке обжалуемого заключения экспертизы (с указанием требований нормативных правовых актов РФ, технических регламентов и документов в области стандартизации, которые нарушены), и подписанные экспертами, аттестованными на право подготовки заключений экспертизы по соответствующим направлениям деятельности с учетом характеристик объекта капитального строительства (далее - возражения к заключению экспертизы);

- копию документа, подтверждающего вручение государственному органу или организации, которые провели соответствующую экспертизу и выдали заключение

экспертизы (далее - организация экспертизы), заявления об обжаловании заключения экспертизы и возражений к обжалуемому заключению экспертизы (или их копий);

- сведения о кандидатурах двух экспертов для включения в состав экспертной комиссии (с приложением их письменного согласия).

Проверка комплектности документов, поступивших для обжалования заключения экспертизы, а также их соответствия требованиям, указанным в упомянутом выше п. 4 Порядка, осуществляется уполномоченным подразделением Минрегиона России (далее - департамент) в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов в данное министерство.

Если поступившие документы не соответствуют требованиям, то они возвращаются по почте заявителю с указанием причины возврата и с одновременным уведомлением о возврате документов организации экспертизы.

Если же документы требованиям соответствуют, то департамент направляет запрос в организацию экспертизы с просьбой представить в Минрегион России:

- отзыв на представленные заявление об обжаловании заключения экспертизы и возражения к заключению экспертизы;

- сведения о кандидатурах двух экспертов для включения в состав экспертной комиссии.

3. Экспертная комиссия

Порядок предусматривает формирование специального органа, рассматривающего заявления застройщика или технического заказчика об обжаловании заключений экспертизы. Таким органом согласно Порядку является экспертная комиссия.

Экспертная комиссия состоит из пяти экспертов, аттестованных на право подготовки заключений экспертизы проектной документации и (или) результатов инженерных изысканий с возможностью утверждения соответствующего заключения экспертизы (далее - эксперты). Комиссия формируется на основании предложений заявителя (два эксперта), организации экспертизы (два эксперта) и департамента (один эксперт).

Эксперты, участвовавшие в подготовке или утвердившие обжалуемое заключение экспертизы, а также подписавшие возражения к заключению экспертизы, не могут участвовать в работе экспертной комиссии (п. 8 Порядка).

Работой экспертной комиссии руководит председатель, который определяется приказом Минрегиона России (п. 9 Порядка).

4. Решение экспертной комиссии

В п. 13 Порядка установлено, что экспертная комиссия рассматривает обжалуемое заключение экспертизы только в рамках предмета обжалования, указанного в заявлении об обжаловании, а также возражений к заключению экспертизы.

По результатам рассмотрения ею принимается одно из следующих решений:

- о подтверждении заключения экспертизы;

- о неподтверждении заключения экспертизы.

Экспертная комиссия правомочна принимать решения, если на заседании экспертной комиссии присутствует не менее трех членов экспертной комиссии.

Если организация экспертизы не представила в установленный срок своих представителей в экспертную комиссию, то ее квота переходит департаменту. В этом случае экспертная комиссия правомочна принимать решения, если одновременно выполняются следующие условия:

- на заседании экспертной комиссии присутствует не менее трех членов экспертной комиссии;

- в числе присутствующих на заседании членов экспертной комиссии имеется представитель заявителя.

Решения экспертной комиссии принимаются простым большинством голосов лиц, входящих в состав экспертной комиссии. В случае равенства голосов голос председателя экспертной комиссии является решающим (абз. 8 п. 15 Порядка).

Решение экспертной комиссии оформляется протоколом с указанием выводов экспертного заключения, которые подтверждаются или не подтверждаются экспертной комиссией. Протокол должен быть составлен в трех экземплярах и подписан всеми лицами, входящими в состав экспертной комиссии.

Решение экспертной комиссии вступает в силу со дня его принятия. Вступление в силу указанного решения приостанавливается в случае обжалования его в суд (п. 18 Порядка).

Решение экспертной комиссии о подтверждении или неподтверждении заключения экспертизы является обязательным для организации экспертизы (п. 19 Порядка).