



**УПОЛНОМОЧЕННЫЙ
ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ
В ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ул. Свободы, д. 62, г. Ярославль, 150014
Телефон (4852) 78-56-03, факс (4852) 78-56-00
e-mail: ombudsmanyar@yandex.ru

Главе администрации
Некоузского муниципального
округа Ярославской области

Петрову Г.Г.

viktoria-t-nekouz@yandex.ru

от 26.05.2016 № 464/01-08
на № _____ от _____

О рассмотрении проекта
нормативного правового акта

Уважаемый Григорий Геннадьевич!

В ответ на уведомление о проведении публичного обсуждения проекта постановления администрации Некоузского муниципального округа Ярославской области «Об утверждении Порядка производства земляных работ на территории Некоузского муниципального округа Ярославской области» (далее – Проект, Порядок) сообщая следующее.

По результатам проведенного анализа отмечены положения Проекта, требующие доработки:

Структурный элемент Проекта	Замечание, предложение
абз. 2 п.1.1 «Порядок распространяется на всю территорию муниципального образования, за исключением случаев производства земляных работ в границах земельных участков, принадлежащих гражданам и организациям на праве частной собственности на вещных или иных правах (кроме дворовых территорий и территорий общего пользования)».	В данном пункте содержится неопределенность относительно того, распространяется ли Порядок на дворовые территории и территории общего пользования. С одной стороны, указано, что Порядок не распространяется на земельные участки, принадлежащие гражданам и организациям на праве частной собственности, за исключением дворовых территорий и территорий общего пользования. Однако из текста не ясно, как трактовать эти исключения:

	Означает ли это, что если частная собственность включает в себя дворовую территорию или территорию общего пользования, то на такие участки Порядок всё равно распространяется? Или же речь идёт о том, что дворовые территории и территории общего пользования, даже если они находятся в частной собственности, выводятся из-под действия Порядка? В целях исключения различного толкования данной нормы в ходе правоприменения рекомендуется сформулировать ее более определенно.
абз. 3 п.1.1 «Получение разрешения на право производства земляных работ обязательно, в том числе, при производстве следующих работ, требующих проведения земляных работ:»	Перечень видов работ, для выполнения которых обязательно получение разрешения на право производства земляных работ, является закрытым и исчерпывающим. В связи с этим использование выражения «в том числе» является некорректным и юридически неуместным, поскольку данный оборот предполагает, что приведённый список не является полным и может быть дополнен иными, не указанными в нём работами. В целях соблюдения принципа правовой определённости и исключения возможности расширительного толкования фразу «в том числе» необходимо исключить.
п. 2.15. «Действие ордера может быть приостановлено. Под приостановлением действия ордера понимается временное запрещение производства работ на объекте на период устранения выявленных нарушений.»	Имеется неопределенность в части срока приостановления действия ордера, в том числе максимального. Предлагается формулировка: «действие ордера на осуществление земляных работ может быть приостановлено на срок, необходимый для устранения выявленных нарушений, но не превышающий _____ месяцев, за исключением случаев _____».
п. 2.18. «После устранения нарушений,	Не регламентированы следующие действия:

послуживших причиной приостановления действия ордера, его действие возобновляется (ордер возвращается заказчику). При этом в ордере ставится отметка о сроках приостановления его действия, которые не засчитываются в общий срок производства работ по ордеру. Заказчик подтверждает устранение нарушений и гарантирует соблюдение правил при дальнейшем производстве работ.»	- каким способом заказчик должен уведомить об устранении нарушений; - в какой срок после уведомления об устранении нарушений возвращается заказчику ордер; - каким способом заказчик подтверждает устранение нарушений и гарантирует соблюдение правил при дальнейшем производстве работ.
п. 2.20. «Наравне с заказчиком должностные лица, под чьим руководством осуществляется производство земляных работ, несут ответственность за производство таких работ в нарушение требований, установленных правилами благоустройства территории _____.» п. 3.8. «Наравне с заказчиком должностные лица, под чьим руководством осуществляется производство земляных работ по ликвидации аварии, несут ответственность за производство таких работ в нарушение требований, установленных правилами благоустройства территории _____.»	Пункты противоречат действующему законодательству при решении вопроса о привлечении к административной ответственности, предусмотренной статьей 25<10> Закона ЯО от 03.12.2007 № 100-з «Об административных правонарушениях». Частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ предусмотрено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Существует вероятность, что договор, заключенный между заказчиком и подрядчиком, возлагает соблюдение требований, установленных правилами благоустройства при проведении земляных работ, исключительно на подрядчика. В таком случае заказчиком были приняты все зависящие от него меры для предотвращения совершения административного правонарушения, что свидетельствует об отсутствии вины. Следуя принципу аналогии закона, предлагается принять во внимание статью 2.6.2 КоАП РФ, согласно которой к административной ответственности за нарушение правил благоустройства может быть привлечен один субъект: собственник

	или иное лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил благоустройства.
п. 3.1. «Производство земляных работ в случае проведения срочных аварийно-восстановительных работ, при ликвидации последствий аварий и чрезвычайных ситуаций осуществляется без предварительного оформления ордера, но после обязательного уведомления _____, до начала производства работ.»	Не указан способ направления заказчиком уведомления.
абз. 1 п. 4.5. «Организации, выполняющие работы по благоустройству, в течение 3 лет с даты подписания в установленном порядке акта приемки восстановленного благоустройства после производства земляных работ несут ответственность за качество обратной засыпки, устройство основания, асфальтового покрытия проезжих частей и тротуаров, восстановление газонов и в случае появления нарушений покрытия проезжей части дороги, тротуаров и газонов обязаны произвести ремонт в сроки, установленные ГОСТ Р 50597-2017.» п. 8 Приложения 1 к Порядку производства земляных работ «Заказчик в течение 3 лет несет гарантийные обязательства по восстановлению благоустройства, нарушенного в процессе производства земляных работ.»	В силу неоднородности причин возникновения нарушений необходимо дифференцировать гарантийный срок ответственности заказчика. Например, за качество обратной засыпки, устройство основания, асфальтового покрытия проезжих частей и тротуаров – 3 года, восстановление газонов – 1 год. Предложение обусловлено тем, что газон не так устойчив к повреждениям, как асфальтовое покрытие (его могут повредить (вытоптать) пешеходы, третьи лица).
абз. 2 п. 4.5 «_____ направляет в адрес ответственного лица уведомление о необходимости устранения недостатков, указанных в абзаце первом данного пункта, в срок не более 30 дней со дня получения	Абзац 2 Не указан способ направления уведомления о необходимости устранения недостатков. С учетом того, что информация, указанная в данном пункте, является юридически значимым сообщением (ст. 165.1 ГК

уведомления. В случае не устранения ответственным лицом выявленных недостатков в установленный срок, _____ обязывает ответственное лицо провести необходимые работы по устранению выявленных недостатков в судебном порядке.»	РФ), предлагается ее направлять, в том числе заказным почтовым отправлением.
абз. 2 п. 2.13 «Производство земляных работ приостанавливается в период с 05 ноября по 10 апреля (далее – зимний период), за исключением случаев, предусмотренных разделом 3 Порядка, исполнения государственных (муниципальных) контрактов, наступления благоприятных погодных условий в указанный период при ожидаемой среднесуточной температуре наружного воздуха выше 5°C и минимальной суточной температуре выше 0°C.»	В указанной норме присутствует коррупциогенный фактор, поскольку не определён порядок фиксации и подтверждения ожидаемой среднесуточной и минимальной суточной температуры наружного воздуха. Не указано, на основании каких данных, каким способом и кем будет устанавливаться температура, а также как будет обеспечиваться прозрачность и объективность этого процесса. Такая неопределённость создаёт условия для субъективного принятия решений о возможности проведения земляных работ в зимний период, что может привести к злоупотреблениям и коррупционным проявлениям.

Помимо вышеизложенных недостатков следует обратить внимание, что согласно пункту 4 Проекта постановление вступает в силу с момента подписания, что в данном случае может не соответствовать действующему законодательству по следующим основаниям.

В соответствии с Федеральным законом от 31.07.2020 № 247-ФЗ «Об обязательных требованиях в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 247-ФЗ) положения нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, должны вступать в силу либо с 1 марта, либо с 1 сентября соответствующего года, но не ранее чем по истечении девяноста дней после дня официального опубликования соответствующего нормативного правового акта, если иное не установлено федеральным законом, Указом Президента Российской Федерации или международным договором Российской Федерации, предусматривающими установление обязательных требований (ч.1 ст. 3). Указанное ограничение применяется к требованиям, которые связаны с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности и оценка соблюдения которых осуществляется в рамках государственного контроля (надзора), муниципального контроля, привлечения к административной ответственности, предоставления лицензий и иных

разрешений, аккредитации, оценки соответствия продукции, иных форм оценки и экспертизы (ч. 1 ст. 1).

Проверка соблюдения порядка проведения земляных работ на территории муниципального образования осуществляется в рамках муниципального контроля, за несоблюдение требований порядка предусмотрена административная ответственность в соответствии со статьей 25<10> Закона Ярославской области от 03.12.2007 № 100-з «Об административных правонарушениях».

Таким образом, требования, изложенные в Проекте, являются обязательными и должны вступать в силу в порядке части 1 статьи 3 Федерального закона № 247-ФЗ.

Дополнительно отмечу, что ввиду отсутствия в аппарате Уполномоченного специалистов соответствующего профиля, а также жалоб в сфере данного правового регулирования дать достоверную оценку наличию или отсутствию в проекте иных положений, вводящих избыточные обязанности, запреты и ограничения для субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности или способствующих их введению, а также положений, способствующих возникновению необоснованных расходов субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности и бюджетов субъектов Российской Федерации, не представляется возможным.

В целях эффективности и достижения цели процедуры оценки регулирующего воздействия Проекта считаю необходимым привлекать к обсуждению лиц, на которых распространяется данное правовое регулирование, в том числе координационный совет по малому и среднему предпринимательству при главе муниципального образования, а также общественные объединения предпринимателей и управляющие организации, осуществляющие деятельность по управлению многоквартирными домами.

Уполномоченный



А.Ф. Бакиров