|  |  |
| --- | --- |
| UBND TỈNH LÂM ĐỒNG  **SỞ TƯ PHÁP**  Số: 217 /STP-TTr  V/v ý kiến liên quan nội dung đơn kiến nghị của Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL | **CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM**  **Độc lập – Tự do – Hạnh phúc**  *Lâm Đồng, ngày 22 tháng 02 năm 2024* |

Kính gửi: Sở Xây dựng

Sở Tư pháp nhận Văn bản số 307/SXD-TTr ngày 16/02/2024 của Sở Xây dựng về việc đề nghị có ý kiến liên quan nội dung đơn kiến nghị của Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL, trong đó đề nghị xem xét, rà soát nội dung kiến nghị của Công ty cổ phần Hoàng Gia ĐL theo nội dung đơn ngày 24/01/2024 và đơn ngày 29/01/2024.

Sau khi xem xét nội dung các đơn kiến nghị và các tài liệu kèm theo, căn cứ các quy định của pháp luật về xử lý vi phạm hành chính, Sở Tư pháp có một số ý kiến như sau:

**1. Đối với nội dung Đơn kiến nghị ngày 24/01/2024 của Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL**

Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi xây dựng công trình không có giấy phép xây dựng và thiết kế được phê duyệt theo quy định tại điểm c khoản 7 Điều 16 Nghị định số 16/2022/NĐ-CP ngày 28/01/2022 của Chính phủ quy định xử phạt vi phạm hành chính về xây dựng (Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 30/QĐ-XPVPHC ngày 04/01/2024 của Chủ tịch UBND thành phố Đà Lạt) và hành vi xây dựng công trình sai nội dung giấy phép xây dựng được cấp và bản vẽ thiết kế được phê duyệt theo quy định tại điểm c khoản 6 Điều 16 Nghị định số 16/2022/NĐ-CP (Quyết định xử phạt vi phạm hành chính số 31/QĐ-XPVPHC ngày 04/01/2024 của Chủ tịch UBND thành phố Đà Lạt). Ngoài hình thức xử phạt tiền, đối với hành vi quy định tại khoản 6, 7 mà đang thi công xây dựng thì còn phải tuân theo trình tự, thủ tục quy định tại Điều 81 Nghị định số 16/2022/NĐ-CP.

Theo đó, Điều 81 Nghị định số 16/2022/NĐ-CP quy định:

“*Điều 81. Trình tự thủ tục thực hiện quy định tại khoản 16 Điều 16 Nghị định này*

*Các hành vi quy định tại khoản 4, khoản 6, khoản 7 và khoản 8 Điều 16 Nghị định này thuộc trường hợp đủ điều kiện cấp phép xây dựng hoặc điều chỉnh giấy phép xây dựng hoặc điều chỉnh thiết kế xây dựng mà đang thi công thì xử lý như sau:*

*1. … Trong thời hạn 90 ngày đối với dự án đầu tư xây dựng kể từ ngày ban hành quyết định xử phạt vi phạm hành chính, tổ chức, cá nhân có hành vi vi phạm phải hoàn thành hồ sơ đề nghị cơ quan có thẩm quyền cấp giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh và có giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh...*

*Cơ quan nhà nước có thẩm quyền có trách nhiệm cấp giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh, cơ quan chuyên môn về xây dựng có trách nhiệm thẩm định thiết kế xây dựng điều chỉnh theo quy định của pháp luật.*

*2. Hết thời hạn quy định tại khoản 1 Điều này, tổ chức, cá nhân vi phạm không xuất trình giấy phép xây dựng được cấp hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định thì người có thẩm quyền xử phạt ra văn bản thông báo yêu cầu tổ chức, cá nhân vi phạm tự phá dỡ công trình, phần công trình xây dựng vi phạm.*

*Trong thời hạn tối đa 15 ngày kể từ ngày gửi văn bản thông báo (tính theo dấu bưu điện) hoặc từ ngày có biên bản bàn giao thông báo, tổ chức, cá nhân có hành vi vi phạm có trách nhiệm thực hiện biện pháp buộc tự phá dỡ công trình, phần công trình xây dựng vi phạm.*

*3. Trong thời hạn tối đa 05 ngày kể từ ngày tổ chức, cá nhân có hành vi vi phạm xuất trình giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định, người có thẩm quyền xử phạt có trách nhiệm tổ chức kiểm tra hiện trạng công trình xây dựng, lập biên bản ghi nhận sự phù hợp của hiện trạng công trình với giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định.*

*4. Tổ chức, cá nhân có hành vi vi phạm chỉ được tiếp tục thi công xây dựng nếu biên bản kiểm tra, ghi nhận hiện trạng công trình xác nhận hiện trạng công trình phù hợp với giấy phép xây dựng được cấp, giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định.*

*Trường hợp hiện trạng công trình không phù hợp với giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định thì trong thời hạn tối đa 15 ngày kể từ ngày lập biên bản kiểm tra, ghi nhận hiện trạng công trình, tổ chức, cá nhân có hành vi vi phạm buộc phá dỡ công trình, phần công trình không phù hợp với giấy phép xây dựng hoặc giấy phép xây dựng điều chỉnh hoặc thiết kế xây dựng điều chỉnh đã được thẩm định.*

*5. … Tổ chức, cá nhân* ***không thực hiện biện pháp buộc phá dỡ quy định tại khoản 2 và khoản 4 Điều này thì bị cưỡng chế thi hành theo quy định của pháp luật về xử lý vi phạm hành chính****”.*

**2. Đối với nội dung Đơn kiến nghị ngày 29/01/2024 của Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL**

Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL bị xử phạt vi phạm hành chính về hành vi chuyển đất rừng phòng hộ là rừng trồng sang đất phi nông nghiệp với diện tích 4.629,9m2 theo quy định tại điểm d khoản 2 Điều 10 Nghị định số 91/2019/NĐ-CP ngày 19/11/2019 của Chính phủ quy định xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực đất đai. Ngoài hình thức xử phạt tiền, hành vi vi phạm này còn bị áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả quy định tại điểm b khoản 4 Điều 10 Nghị định số 91/2019/NĐ-CP (đã được sửa đổi, bổ sung tại khoản 3 Điều 1 Nghị định số 04/2022/NĐ-CP ngày 06/01/2022 của Chính phủ sửa đổi, bổ sung một số điều của các nghị định về xử phạt vi phạm hành chính trong lĩnh vực đất đai; tài nguyên nước và khoáng sản; khí tượng thủy văn; đo đạc và bản đồ) như sau:

*“b) Buộc đăng ký đất đai theo quy định đối với trường hợp có đủ điều kiện được công nhận quyền sử dụng đất và các trường hợp người đang sử dụng đất vi phạm được tạm thời sử dụng cho đến khi Nhà nước thu hồi đất theo quy định tại* *Điều 22 Nghị định số 43/2014/NĐ-CP;”.*

**3. Các nguyên tắc áp dụng pháp luật về xử lý vi phạm hành chính**

**3.1 Về những hành vi bị nghiêm cấm trong xử lý vi phạm hành chính**

Điều 12 Luật xử lý vi phạm hành chính quy định những hành vi bị nghiêm cấm như sau:

+ Khoản 3: “*3. Ban hành trái thẩm quyền văn bản quy định về hành vi vi phạm hành chính, thẩm quyền, hình thức xử phạt,* ***biện pháp khắc phục hậu quả*** *đối với từng hành vi vi phạm hành chính trong lĩnh vực quản lý nhà nước và biện pháp xử lý hành chính.”*

+ Khoản 6 (đã được sửa đổi, bổ sung tại khoản 5 Điều 1 Luật sửa đổi, bổ sung một số điều của Luật Xử lý vi phạm hành chính 2020): “*6. Xác định hành vi vi phạm hành chính không đúng; áp dụng hình thức xử phạt, mức xử phạt,* ***biện pháp khắc phục hậu quả không đúng, không đầy đủ*** *đối với hành vi vi phạm hành chính*.”;

**3.2 Về việc áp dụng biện pháp khắc phục hậu quả trong xử lý vi phạm hành chính**

Khoản 2 Điều 8 Nghị định số 118/2021/NĐ-CP ngày 23/12/2021 của Chính phủ quy định chi tiết một số điều và biện pháp thi hành Luật Xử lý vi phạm hành chính quy định:

*“2. Các hình thức xử phạt vi phạm hành chính và* ***biện pháp khắc phục hậu quả chỉ được áp dụng khi nghị định quy định về xử phạt vi phạm hành chính trong các lĩnh vực quản lý nhà nước có quy định*** *các hình thức xử phạt, biện pháp khắc phục hậu quả này đối với hành vi vi phạm hành chính cụ thể,…”*

**3.3 Về cưỡng chế trong xử lý vi phạm hành chính**

- Khoản 1 Điều 86 Luật Xử lý vi phạm hành chính (sửa đổi, bổ sung tại khoản 43 Điều 1 Luật sửa đổi, bổ sung một số điều của Luật Xử lý vi phạm hành chính 2020) quy định:

*“1. Cưỡng chế thi hành quyết định xử phạt được áp dụng trong các trường hợp sau đây:a) Cá nhân, tổ chức bị xử phạt vi phạm hành chính* ***không tự nguyện*** *chấp hành quyết định xử phạt...;”*

- Khoản 1 Điều 3 Nghị định số 166/2013/NĐ-CP ngày 12/11/2013 của Chính phủ quy định về cưỡng chế thi hành quyết định xử phạt vi phạm hành chính:

*“1. Việc cưỡng chế* ***chỉ được thực hiện khi có quyết định cưỡng chế bằng văn bản của người có thẩm quyền****”*

Qua nội dung các đơn kiến nghị ngày 24/01/2024 và ngày 29/01/2024 của Công ty Cổ phần Hoàng Gia ĐL và các tài liệu kèm theo Văn bản số 307/SXD-TTr của Sở Xây dựng, Sở Tư pháp có một số ý kiến liên quan đến việc áp dụng pháp luật về xử lý vi phạm hành chính như trên gửi Sở Xây dựng nghiên cứu, tổng hợp chung. Đối với việc rà soát, xem xét xác định các hành vi vi phạm hành chính và xử lý vi phạm hành chính, đề nghị Sở Xây dựng và các sở ngành có liên quan căn cứ các quy định của pháp luật chuyên ngành và pháp luật về xử lý vi phạm hành chính để áp dụng thực hiện./.

|  |  |
| --- | --- |
| ***Nơi nhận:***  - Như trên;  - Giám đốc;  - PGĐ Vũ Văn Thúc;  - Lưu: VT, TTr. | **KT. GIÁM ĐỐC**  **PHÓ GIÁM ĐỐC**  **Vũ Văn Thúc** |