

РЕШЕНИЕ

№ 2765

гр. София, 25.04.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 48 състав,
в публично заседание на 22.04.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Калина Пецова

при участието на секретаря Евгения Стоичкова, като разгледа дело номер **2711** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на Глава X от АПК във вр. с чл. 190а, ал. 1, т. 3 от Закона за водите.

Делото е образувано по жалба на Държавно предприятие „Управление и стопанисване на язовири“ /ДПУСЯ/, ЕИК[ЕИК], представлявано от изп. директор Ц. Б., чрез юриск. М. К., против Задължителни предписания по Констативен протокол № 01-01-201/11.11.2022 г. от проверка и контрол на язовирна стена и съоръженията към нея и документацията за експлоатацията, издадени от главни инспектори Л. Т. и А. И. при Регионален отдел „Надзор на язовирните стени и съоръженията към тях“ при Държавна агенция за метрологичен и технически надзор, с който са дадени задължителни предписания за яз. Глобочица / К. 34 Област: Б. Община: Г. Д., както следва:

1. По техническата документация:

1.1. Да се представи на ДАМТН протокол от преглед на техническото състояние на основния изпускател. Срок: 31.03.2023 г.;

2. По осъществяване на безопасна техническа експлоатация;

2.1. Да се премахне дървесната, храстовидната растителност и оградата по въздушния откос. Срок: 31.03.2023 г.;

2.2. Да се възстанови геометричния профил на въздушния откос. Срок: 31.03.2023 г.;

2.3. Да се възстанови геометричния профил на водния откос. Срок: 31.03.2023 г.;

2.4. Да се възстанови геометричния профил на короната. Срок: 31.03.2023 г.

2.5. Да се почистят земните наноси от преливника. Срок: 31.03.2023 г.;

2.6. Водното ниво в язовира да се поддържа до кота мъртъв обем. Срок: До възстановяване на експлоатационното състояние на преливника, короната, въздушния и водния откос.

Жалбоподателят сочи, че предписанията са нищожни, като дадени от комисия, в състава на която няма лица с необходимата професионална квалификация съгласно ЗВ и от орган без съответните правомощия. Твърдят се и съществени нарушения на административно - производствените правила при издаването им.

Първоначално по жалбата е образувано дело № 1296/2023г. по описа на АССГ, по което е постановено Решение № 4775/14.07.2023г., което е отменено от ВАС с Решение № 2883/12.03.2024г. по АД №9149/2023г. по описа на ВАС. В касационното производство не са споделени мотивите на първостепенния съд, че е налице нищожност на акта, поради некомпетентност на издателите му. Поради липса на произнасяне по съществуващото на спора, делото е върнато за ново разглеждане на АССГ, по повод което е образувано настоящото производство.

В проведеното съдебно заседание жалбоподателят, редовно призован, се представлява от юриск. В., който поддържа жалбата и изразява становище за обявяване на оспорения адм. акт за нищожен. Претендира присъждане на разноски по делото по представен списък по смисъла на чл. 80 от ГПК във вр. с чл. 144 от АПК.

Ответниците по оспорването – главни инспектори Л. Т. и А. И. при Регионален отдел „Надзор на язовирните стени и съоръженията към тях“ при Държавна агенция за метрологичен и технически надзор, редовно призовани, не се явяват. От процесуалния им представител ст. експерт юрист към ДАМТН [населено място] Е. З. е получено писмено становище за неоснователност на жалбата, присъждането на разноски и възражение за прекомерност на адв. възнаграждение на жалбоподателя.

Съдът като прецени допустимостта на жалбата, приема за установено следното:

Жалбата е подадена в срок, налице е правен интерес, поради което е процесуално допустима, а разгледана по същество последната е основателна при следните съображения:

В предписанията са изложени следните факти:

Име на язовира: Глобочица / К. 34 Област: Б. Община: Г. Д. Номер на имота: 38666.28.34 (стар № 028034 по КВС) и частично в № 38666.28.16; № 38666.28.29; № 38666.28.57; и № 38666.28.66. Акт за собственост: АПДС 3836/21,08.2020b Землище на [населено място]. Собственик: Публична държавна собственост с предоставени права за управление и стопанисване на Държавно предприятие "Управление и стопанисване на язовири", ЕИК:[ЕИК] представляващ инж. Ц. Б. - изпълнителен директор Оператор на язовирна стена и съоръженията към нея: ДПУСЯ - инж. К. Падарски, ЕИК:[ЕИК], Договор с оператор: № РД-210 от 25.08.2022 г. - безсрочен.

I. ДАННИ ЗА ЯЗОВИРНАТА СТЕНА и СЪОРЪЖЕНИЯТА КЪМ НЕЯ: Класификация на стената по чл.141а, ал.1 и 2 от Закона за водите. Малка Залята площ [dka]: 11. Завирен обем [ш3]: 33880. Водосборна област на язовира [kmI. 2]: Няма данни. Предназначение: Напояване.

Тип язовирна стена: Земнонасипна; височина: 8.3 [ш]. Дължина: 390 [т]. Обем при НВРВН: Няма данни [т3] Обем при ННРВН: 33880 [т3] Преливник с оразмерително водно количество Q_m^{**} : 1.06 [m3/s]. Основен изпускател с оразмерително водно количество Q_{max} : Няма данни [ш3 /s].

II. КОНСТАТАЦИИ НА СЪСТОЯНИЕТО: Характерни условия и обстоятелства при провеждане на инспекцията: Метеорологични: Д. Видимост: Добра Достъп: Само с

високопроходимо МПС. Обем на язовира в момента на проверката: около 3 м под кота преливен ръб [ш3]. Кота водно ниво: Няма данни [ш]. Други констатации установени при проверката: Язовир Глобочица" е класифициран в Първа висока степен на потенциална опасност, съгласно чл. 1416 от ЗВ. Корона - земна, променлива ширина от 0.20м до 3 м видима ерозия поради преминаване на животни, наличие на свличания. Воден откос - земен, нарушен геометричен профил, наличие на ерозия от преминаващи животни. Въздушен откос - земен, нарушен геометричен профил, наличие на ерозия, оформени свличания, изградена ограда, наличие на храстовидна и дървесна растителност. Преливник, челен, земен профил, наличие на земни наноси. Основен изпускател - стоманена тръба Ф250 в бетонова шахта; Затворен орган - спирателен кран 25Q, вграден в бетонова шахта, затлачен със земни наноси; Пълнене - довеждащ канал- дюкер от р. К..

Резултати и анализа от налични наблюдения и измервания с К.. Няма К..

Опис на представени документи, сведения, обяснения и други, събрани в хода на проверката:

III. ИЗПЪЛНЕНИЕ НА ПРЕДПИСАНИЯТА НА КОМИСИИТЕ, НАЗНАЧЕНИ СЪС ЗАПОВЕД НА ОБЛАСТНИТЕ УПРАВИТЕЛИ ПО ЧЛ. 138А, АЛ. 3 ОТ ЗАКОНА ЗА ВОДИТЕ:

През 2022 г. яз. „Глобочица / К. 34“ не е проверяван от комисии, назначени със заповед на областните управители по чл. 138а, ал. 3 от Закона за водите.

IV. ИЗПЪЛНЕНИЕ НА ПРЕДПИСАНИЯТА НА ГД НЯСС ПО КОНСТАТИВЕН ПРОТОКОЛ № 01-01-37/09.03.2022 Г. ЗА ТЕХНИЧЕСКОТО И ЕКСПЛОАТАЦИОННО СЪСТОЯНИЕ НА ЯЗОВИРНИТЕ СТЕНИ И СЪОРЪЖЕНИЯТА КЪМ ТЯХ:

Неизпълнени: Да се представи на ДАМТН протокол от преглед на техническото състояние на основния изпускател. Срок: 30.05.2022 г.

Водното ниво в язовира да се поддържа до кота мъртъв обем. Срок: До възстановяване на експлоатационното състояние на короната, водния, въздушния откос. Да се премахне дървесната, храстовидната растителност и оградата по въздушния откос. Срок: 30.05.2022 г. Да се възстанови геометричния профил на въздушния откос. Срок: 30.05.2022 г. Да се възстанови геометричния профил на водния откос. Срок: 30.05.2022 г. Да се възстанови геометричния профил на короната. Срок: 30.05.2022 г.

V. ПРЕДПИСАНИЯ: 1. По техническата документация:

1.1. Да се представи на ДАМТН протокол от преглед на техническото състояние на основния изпускател. Срок: 31.03.2023 г.;

2. По осъществяване на безопасна техническа експлоатация;

2.1. Да се премахне дървесната, храстовидната растителност и оградата по въздушния откос. Срок: 31.03.2023 г.

2.2. Да се възстанови геометричния профил на въздушния откос. Срок: 31.03.2023 г.;

2.3. Да се възстанови геометричния профил на водния откос. Срок: 31.03.2023 г.

2.4. Да се възстанови геометричния профил на короната. Срок: 31.03.2023 г.

2.5. Да се почистят земните наноси от преливника. Срок: 31.03.2023 г. 2.6. Водното ниво в язовира да се поддържа до кота мъртъв обем. Срок: До възстановяване на експлоатационното състояние на преливника, короната, въздушния и водния откос.

Сочи се, че на основание чл. 190а, ал. 2 от Закона за водите за изпълнението на всички предписания е отговорен Собственикът на язовирната стена и съоръженията към нея.

За изпълнението на дадените задължителни предписания собствениците уведомяват писмено председателя на Държавната агенция за метрологичен и технически надзор чрез регионален отдел „Надзор на язовирните стени и съоръженията към тях“ - РО НЯ^С "Югозападна България", с адрес в [населено място], [улица], ет. 2 в срок: 7 дни.

При тази фактическа обстановка съдът направи следните правни изводи:

Оспореният констативен протокол в частта, в която е дадено горепосоченото предписание, представлява индивидуален административен акт по смисъла на чл. 21, ал. 1 АПК. Актът е издаден от административен орган и съдържа разпоредителна част, с която на жалбоподателя е разпоредено да извърши конкретни дейности по техническата документация и по осъществяване на безопасна техническа експлоатация на язовира със срок – 31.03.2023г.

Актът е издаден от компетентен орган на основание чл. 140, ал.2, т.1 от ЗВ и чл. 190а, ал.1, т.3 от ЗВ, който въпрос е разрешен със сила на пресъдено нещо между страните с касационното решение.

Волеизявлението е с властнически характер и създава конкретни задължения за адресата.

Съгласно чл. 10, ал. 4 от ЗВ политиката, свързана с контрола върху техническото състояние и безопасната експлоатация на язовирните стени и на съоръженията към тях, се осъществява от председателя на Държавната агенция за метрологичен и технически надзор. Съгласно чл. 116 от Наредбата за условията и реда за осъществяване на техническата и безопасната експлоатация на язовирните стени и на съоръженията към тях и за осъществяване на контрол за техническото им състояние (Наредбата), председателят на ДАМТН или оправомощени от него длъжностни лица контролират изпълнението на 1. предписанията на комисиите по чл. 138а, ал. 3 от Закона за водите; 2. мерките за осигуряване на изправното техническо състояние на язовирните стени и на съоръженията към тях и безопасната им експлоатация; 3. дейности по извеждане от експлоатация или ликвидация; 4. наличие на оператор и притежаваната от него квалификация; 5. вписването на данни в информационната система, предоставена от Държавната агенция за метрологичен и технически надзор; 6. спазването на изискванията на тази наредба. Съгласно чл. 117, т. 3 от Наредбата, при изпълнението на правомощията по чл. 116 контролните органи от ДАМТН имат право да дават предписания на собствениците на язовирни стени и/или съоръженията към тях съобразно правомощията си по Закона за водите и тази наредба, включително да предписват на собственика/оператора предприемане на мерки и действия за изясняване на техническото състояние и на условията за експлоатация на контролираните обекти, намаляване на водните обеми /с изключение на язовирите по приложение № 1 към чл. 13, ал. 1, т. 1 от Закона за водите/, както и да определят срок за тяхното изпълнение. С обжалваните предписания контролните органи именно в съответствие с правомощията им, предоставени съгласно Заповед № А-776/22.12.2021 г. на председателя на ДАМТН и в съответствие с чл. 117, т. 3 от Наредбата са указали на ДПУСЯ предприемането на мерки за осигуряване на изправното техническо състояние на язовира. В тази връзка не се споделя твърдението в жалбата, че липсва компетентност на органа, издал акта.

Оспореният акт е издаден в писмена форма и съдържа нормативно установените в чл. 59, ал. 2 от АПК реквизити. Посочени са обективно и пълно фактическите основания за неговото постановяване. Изложените в акта факти съответстват на приложените по

делото писмени доказателства.

Настоящият състав приема, че редът за издаване на процесния констативен протокол, предвиден в Закона за водите, е спазен, защото представител на собственика на язовира, е присъствал на проверката и се е запознал с направените предписания, като не е направил и възражения по установеното. Съобразно служебното начало в административния процес, административният орган е събрал всички необходими доказателства, извършил е надлежна проверка на същите, а окончателният правен резултат е в съответствие с приетите фактически установявания. Не са допуснати съществени процесуални нарушения, които да са довели до неправилно приложение на материалния закон, тъй като фактите вярно са подведени под съответните материалноправни разпоредби. Не е нарушено и накърнено правото на защита на жалбоподателя в хода на производството.

На следващо място не са допуснати нарушения на материалния закон.

Съгласно чл. 190а, ал. 1, т. 3 ЗВ председателят на Държавната агенция за метрологичен и технически надзор или оправомощените от него длъжностни лица имат право да дават предписания на собствениците на язовирни стени и/или на съоръженията към тях съобразно правомощията си по този закон и Наредбата, както и да определят срок за тяхното изпълнение. В чл. 4, ал. 1 от Наредбата е предвидено задължение за собственика на язовира да стопанисва, поддържа, организира, провежда, ръководи и осъществява техническата и безопасната му експлоатация и опазването на околната среда. Съгласно чл. 7 от Наредбата собственикът отговаря за изпълнението на всички изисквания по Закона за водите и за осигуряването на безопасна експлоатация на язовирите. В случая ДПУСЯ е адресат на посочените норми, тъй като според чл. 139д ЗВ при осъществяването на своята дейност има правата и задълженията на собственик на язовирните стени и съоръженията към тях. В Глава втора, Раздел I от Наредбата са регламентирани изисквания за гарантиране сигурността на язовирите, язовирните стени и съоръженията към тях в условията на експлоатация. Несъмнено констатираните неизправности в техническото състояние на язовира представляват отклонение от изискванията за конструктивната сигурност и технологична сигурност на язовирните стени и съоръженията към тях, регламентирани в Наредбата.

Следва да бъде отбелязано, че жалбоподателят не оспорва техническите констатации, дали повод за направените предписания, а само компетентността на проверяващите, по който въпрос вече беше изложено становище. Ето защо възприетите в констативния протокол фактически констатации относно техническото състояние на язовира, респ. установената неизправност не се опровергават в настоящото производство.

Предписанията съответстват на целта на закона. Законодателят е преценил, че е от особено важно обществено значение спазването на изискванията за гарантиране сигурността на язовирите, язовирните стени и съоръженията към тях. Целта на ЗВ е да се предотвратят или намалят вредните последици за човешкия живот и здраве и околната среда, като тази цел се постига именно чрез извършване на контрол за техническото състояние и безопасната експлоатация на язовирните стени и съоръженията към тях.

Въз основа изложеното, съдът намира жалбата на ДПУСЯ срещу оспорения с нея Констативен протокол за неоснователна и като такава следва да бъде отхвърлена.

При този изход на спора, в полза на ДАМГН следва да бъдат присъдени

претендираните с писменото становище на ответника разноскив размер на 100 лева юрисконсултско възнаграждение.

Мотивиран от горното и на основание чл. 172, ал. 2, от АПК и чл. 143 от АПК Административен съд София-град, 48-ми състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на Държавно предприятие „Управление и стопанисване на язовири“ /ДПУСЯ/, ЕИК[ЕИК] против Задължителни предписания по Констативен протокол № 01-01-201/11.11.2022 г. от проверка и контрол на язовирна стена и съоръженията към нея и документацията за експлоатацията, издадени от главни инспектори Л. Т. и А. И. при Регионален отдел „Надзор на язовирните стени и съоръженията към тях“ при Държавна агенция за метрологичен и технически надзор, с които са дадени задължителни предписания за яз. Глобочица / К. 34 Област: Б. Община: Г. Д..

ОСЪЖДА Държавно предприятие „Управление и стопанисване на язовири“ /ДПУСЯ/, ЕИК[ЕИК] да заплати в полза на ДАМТН сумата от 100 / сто/ лева, представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховен административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Преписи от решението да се изпратят на страните.

СЪДИЯ: