

РЕШЕНИЕ

№ 1000

гр. София, 14.02.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 32 състав,
в публично заседание на 15.11.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Красимира Милачкова

при участието на секретаря Спасина Иванова, като разгледа дело номер **10327** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.215, ал.3 от Закона за устройство на територията (ЗУТ) във вр. с чл.145-178 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по протест на прокурор от Софийска градска прокуратура против заповед № РА51-21/27.01.2021г. на главния архитект на Столична община (СО). Ответникът и заинтересованите страни (ЗС) „М“ ЕООД и „М“ ЕООД чрез процесуалните си представители изразяват становище за неоснователност на протеста и молят да бъде отхвърлен.

След като обсъди доводите на страните и приетите по делото доказателства, съдът в настоящия състав приема следното от фактическа и правна страна.

Протестът е допустим относно искането за обявяване нищожност на заповедта. Съгласно чл.147, ал.2 АПК, прокурорът може да подаде протест срещу акта в случаите по чл. 16 от същия кодекс. Тази възможност е ограничена със срока, установен в чл.149, ал.4 АПК, която гласи, че когато прокурорът не е участвал в административното производство, той може да оспори акта до един месец от издаването му. Процесната заповед е издадена на 27.01.2021г., а протестът е подаден на 16.07.2021г., след срока по чл.149, ал.4 АПК. Ето защо и тъй като прокурорът упражнява предоставените му от закона права съобразно правилата, установени за страните по делото – чл.16, ал.2 АПК, на основание чл.149, ал.5 АПК протестът следва да бъде разгледан само относно твърдяната нищожност на акта. Разгледано по същество, това искане е неоснователно.

С процесната заповед е допълнено Разрешение за строеж (РС) № 116/20.07.2020г., издадено от главния архитект на СО, като е допуснато съществено изменение в одобрения инвестиционен проект при условията на чл. 154, ал. 2, т. 5 от ЗУТ, в обхвата на всички отклонения, нанесени в одобрените и съгласувани инвестиционни проекти, въз основа на комплексен доклад за оценка на съответствието им със съществените изисквания към строежите, изготвен от „Сити Билд Консулт“ ООД по части „Конструкции“ и „Геодезия“ на 27.01.2021 г. Посоченото РС е издадено на дружествата - ЗС за строеж: „Укрепване на изкоп и изкопни работи” в урегулиран поземлен имот (УПИ) I-5448, 5449 "За жилищно строителство, спортен център, магазини, офиси, обществено обслужване, детски център, подземни гаражи и трафопост”, кв. № 170А, м. Студентски град, район Студентски, по плана на [населено място].

Посочва се в мотивите на процесната заповед, че възложители по чл. 181 от ЗУТ и заинтересовани лица по чл. 149, ал. 2 от ЗУТ са дружествата – ЗС, съгласно нотариален акт за окончателен договор по чл. 15 от ЗУТ № 147, том IV, рег. № 8325, дело № 533/27.03.2019г. За строежа е съставен Протокол за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и ниво на строежа /Образец 2/ на 29.12.2020г. Със заповед № ДК-13-С-1/13.01.2021г. на началника на РДНСК С. е назначена Техническа експертна комисия (ТЕК) във връзка с възникнала авария на строежа „Укрепване на изкоп и изкопни работи", находящ се в горепосочения УПИ I-5448, 5449 и строеж „Укрепване на изкоп и изкопни работи", находящ се в УПИ II-5448 „За жилищно строителство, магазини, офиси, обществено обслужване, медицински център, учебен център, подземни гаражи и трафопост“ в същия кв.170А. Със заповед № ДК-09-С-1/13.012021г. на началника на РДНСК С. е спряно незабавно изпълнението на всички видове строително-монтажни работи на строеж „Укрепване на изкоп и изкопни работи", находящ се в УПИ I-5448,5449 и строеж „Укрепване на изкоп и изкопни работи", находящ се в УПИ II-5448 „За жилищно строителство, магазини, офиси, обществено обслужване, медицински център, учебен център, подземни гаражи и трафопост", кв. 170А, м. „Студентски град" по плана на [населено място], с изключение на мерките за незабавно обезопасяване на строежа и укрепителни мерки, предписани от квалифицирано правоспособно техническо лице. Възложителите са поискали допускане на изменение в одобрения инвестиционен проект към издаденото РС № 116/20.07.2020г. на главния архитект на СО, което е в обхвата на съществените отклонения по смисъла на чл. 154, ал. 2, т. 5 от ЗУТ. Промените са нанесени в одобрените и съгласувани инвестиционни проекти; част от тях са описани в мотивите на процесната заповед, както следва. Предвижда се етапност в технологията на укрепването. Първият етап се състои в изкопаване на откос с наклон 3:1 от кота 593,50 до кота 590,75, оформяне на берма с дължина 1,30м, направа на втори откос от кота 590,75 до кота 585,75. Така осъщественият скат е нужно да бъде защитен от атмосферните условия посредством торкрет-бетон с дебелина един технологичен пласт, който е от 3 - 5 см. Във втория етап са проектирани стоманобетонни колони 80x30см, които ще бъдат изпълнени през 3,30м осово една от друга. Те ще бъдат фундирани на единични фундаменти от кота 580,33 до кота 578,23 и укрепени посредством стоманени профили IPE 200. Стоманените профили ще стъпват допълнително на втори стоманобетонен единичен фундамент от кота 580,33 до кота 579,23. Връзката между стоманобетонните колони, фундаменти и стоманените профили се осъществява посредством закладни части, предварително

вбетонирани в стоманобетонните елементи. В третия етап са проектирани стоманобетонни стени с дебелина 10см. Те ще бъдат изпълнявани на три етапа по височина от технологична гледна точка, като всяка една стоманобетонна стена е армирана с мрежа, която детайлно е разчертана на конструктивните чертежи.

Посочва се в обстоятелствената част на процесната заповед и, че цялостното укрепване е проектирано да се изпълни на кампади с цел да се следва последователността. Бетонирането на стоманобетонните елементи два броя колони с плоча между тях да се извършва през 6,60м (т. е. през две конструктивни полета). Започва се с изпълнение на две стоманобетонни колони с разстояние между тях 3,00м. Последващо изпълнение на стоманобетонна стена между тях от кота -5,75 до кота -8,22м. След това се изпълняват нова двойка колони, които са на отстояние 6,60м от предходната двойка колони. Изпълнение на стоманобетонна стена между новата двойка колони. Последващо изпълнение на Втори етап на стоманобетонните стени от кота -8,22 до кота -10,69м. Последващо изпълнение на трети етап на стоманобетонните стени от кота -10,69 до кота -13,17м. За укрепване на Вертикален откос до кота -5,75, където ще се оформят шарпи с берма, е приложен детайл в план 2. Проектната документация е придружена от комплексен доклад за оценка на съответствието ѝ със съществените изисквания към строежите, изготвен от „С. Б. Консулт“. Представено е становище за съответствието на проекта с изискванията на Наредба № Из-1971/29.10.2009г. за строително-техническите правила и норми за осигуряване на безопасност при пожар от консултант към „Сити Билд Консулт“ ООД. При условията на чл. 154, ал. 2, т. 5 от ЗУТ проектната документация е одобрена и съгласувана въз основа на комплексния доклад по части „Конструкции“ и „Геодезия“ на 27.01.2021 г. В изпълнение на изискванията на чл. 154, ал. 5 от ЗУТ възложителите са представили нотариално заверени декларации, в които са декларирали, че са единствени собственици на имота, че са съгласни с проекта за изменение на инвестиционните намерения, както и, че изменението не е реализирано и няма да бъде реализирано до разрешаването му по законоустановения ред. По тези съображения и на основание чл. 154, ал. 5 във връзка с чл. 154, ал. 2, т. 5 ЗУТ с процесната заповед е допълнено РС № 116/20.07.2020г., издадено от главния архитект на СО. Разпоредено е предварително изпълнение на заповедта, мотивирано с възникналата на 11.01.2021г. авария, изразяваща се в свличане на земна маса в изкопа с приблизителна дължина около 25-30м., заедно със строителната ограда и част от тротоара към ул. „8-ми декември“.

В производството пред съда не бяха представени доказателства за съществуването на обстоятелства, годни да обосноват изводи, различни от формираните от административния орган. Прието е заключение на съдебно-техническа експертиза, което съдът в настоящия състав възприема като обективно, компетентно и съответно на обстоятелствата по делото, извън правните становища, изложени от вещото лице. Посочва се в заключението, че процесният обект представлява подземна бетонова постройка, изпълнявана на секции, която ще служи за укрепване на изкопните работи и която е част от конструкцията на проектираната за изпълнение сграда в обекта. Предвид описанието на обекта, той е подземна постройка, с която ще се извършат укрепителни работи. Това описание отговаря на определението за „строеж“ в § 5, т.38 от Допълнителните разпоредби (ДР) на ЗУТ. Видно от проектната документация и изпълненото на място, всички изкопни работи са направени за осигуряване на възможност за полагане на фундаменти и конструкция на подземните нива в

съответствие с предвиденото застрояване в подробния устройствен план (ПУП), издадена виза за проектиране и одобрен силуетен план на сграда с 3/4/ подземни нива и височина от 74,75 метра, състояща се от партерен етаж с магазини и 24 жилищни етажа. Към момента изкопите са направени в съответствие с проектирани строително-монтажни работи (СМР) по укрепване на изкопа към ул. „8-ми декември“, съгласно одобрената преработка в проектната документация на 27.01.2021г. по чл.154 от ЗУТ, за което е издадена Заповед № РА51-21/27.01.2021г. и видоизменено РС. Изпълнената стоманобетонова конструкция е съгласно одобрената проектна документация и представлява част от конструкцията на проектираната за изпълнение сграда в обекта. Всички СМР до кота +/-0,00м са съобразени с проекта по ПБЗ, както са съобразени и с полагането на кофраж изцяло от вътрешната страна на кофрирането посредством кулокранове съгласно одобрения проект по ПБЗ. Забранено по презумция е технологично/то присъствието на работници и строители между процесния скат и външния околоръст на кофраж за сутеренните стоманобетонни стени при последователно изграждане. Много внимателно са описани всички действия по извършването на кофражните, армировъчните и бетоновите работи със специални технически средства, метални кофражи, които гарантират сигурността на работниците от вътрешната страна на поставянето им. Оценени са методите /последователен или поточен метод/ при Организация и управление на строителството, за да няма злополуки и произшествия на строежа с жива сила и техника по време на водене и изпълнение на строителството. Към момента изкопните работи и укрепването на изкопа е променено и изпълнено, съгласно одобрената преработка в проектната документация на 27.01.2021г. по чл.154 от ЗУТ, за което е издадена процесната заповед, с която се допълва издаденото РС. Частичното свличане на земни маси се явява частен случай при преовлажняване на процесния скат и земните маси за прекалено дълъг период от време. Укрепването на изкопа е предвидено да се изпълни бързо при непрекъснат режим на СМР /поточно/, като не се спира строителството по всяко време. Укрепването на изкопа е предвидено за изпълнение по различен начин, като към ул. „8-ми декември“ се приема за изпълнено изцяло, съгласно тази проектна документация със стоманобетонова конструкция. Изпълнената конструкция от стоманобетон е част от конструкцията на проектираната сграда за изпълнение. Изкопът е одобрен за строителството на сградата на основание РС № 116/20.07.2020 г. на главния архитект на СО, допълнено с процесната заповед. Ако сега се направят каквито и да е промени по конструкцията на сградата, ще доведат до необратими последици, застрашаващи здравето и живота на хората впоследствие. Недопустимо е да се правят каквито да е промени в основите на сградата - единствено само мероприятията, свързани с неотложното отводняване на изкопа и отвеждане на дъждовните и от снеготопенето води на правилното място. Укрепването е първият етап от изпълнението на цялата сграда. Може да се продължи строителството, като предвиденото и изпълнено укрепване се вгражда в останалата конструкция на сградата, съгласно проектната документация.

Протестът срещу РС № 116/20.07.2020г., издадено от главния архитект на СО, е отхвърлен с решение № 4097/17.06.2022г. по адм. д. № 7048/2021г. на 27 състав на съда, оставено в сила с решение № 2097/27.02.2023г. по адм. д. № 9533/2022г. на Върховния административен съд, Второ отделение. Процесната заповед за допълване на посоченото РС е постановена от издателя на последното, в съответствие с чл.148, ал.2 ЗУТ. Следователно, не е налице нищожност на заповедта поради липса на

компетентност на нейния издател. Нищожен се явява само този акт, който е засегнат от толкова съществен порок, че изначално не е в състояние да породи правните последици, към които е насочен. Освен липса на компетентност на органа, постановил акта, други възможни хипотези на нищожност са случаите, когато порокът във формата на акта е толкова сериозен, че практически се приравнява на липса на форма и оттам - на липса на волеизявление; нарушения на административнопроизводствените правила в степен, довела до такава липса. Нищожен би бил и акт, който изцяло е лишен от законова опора, т. е. не е издаден въз основа на нито една правна норма и същевременно засяга по отрицателен начин своя адресат. Поради това единствено пълната липса на предвидените в приложимата материалноправна норма предпоставки за издаване на акта би довела до нищожност на посоченото основание. Превратното упражняване на власт също е порок, водещ до нищожност, ако преследваната цел не може да се постигне с никакъв административен акт. Никое от изброените основания не е налице в случая. Заповедта съответства на предвидената от закона форма, доколкото съдържа подробни мотиви и следващ се от тях диспозитив, като липсват предвидени специални реквизити от специалния закон. Не се установяват съществени нарушения на административнопроизводствените правила, нито нарушения на материалния закон и несъответствие с целта му, които да обусловят нищожност на процесната заповед. Налице е валидно материалноправно основание за издаване на акта. Несъмнено, изкопът, за който е издадено РС, допълнено с посочената заповед, надхвърля обема, посочен в чл. 151, ал. 1, т. 5 от ЗУТ. Същият изкоп с оглед мащабите и предназначението си представлява строеж по определението на §5, т.38 от ДР на ЗУТ. С процесната заповед е отстранена именно установената непълнота на строителните книжа по смисъла на § 5, т. 36, от ДР на ЗУТ – цитиран в тях предходен проект, чиято липса е установена при извършената проверка по повод настъпила авария.

С оглед изхода на делото следва да бъдат уважени исканията на ответника и ЗС за юрисконсултско възнаграждение и възстановяване на разноски. Юрисконсултското възнаграждение съдът определя в размер на 100 лева съобразно чл.24 от Наредбата за заплащането на правната помощ, издадена на основание чл.37, ал.1 от Закона за правната помощ. Сумата е дължима на СО, която е юридическо лице съгласно чл.14 от Закона за местното самоуправление и местната администрация.

Установява се общ размер на разноските, направени от ЗС „М“ ЕООД: 2380 лв., от които 780 лв. – възнаграждение за вещо лице и 1600 лв. – хонорар за адвокат, платен съгласно отбелязването в представения договор за правна защита и съдействие.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал.2 АПК, съдът

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ протеста на прокурор от Софийска градска прокуратура с искане за обявяване на нищожността на заповед № РА51-21/27.01.2021г. на главния архитект на Столична община.

ОСЪЖДА Софийска градска прокуратура да заплати на „М“ ЕООД, с ЕИК[ЕИК], сумата от 2380 /две хиляди триста и осемдесет/ лева – разноски по делото.

Решението подлежи на касационно оспорване в 14-дневен срок от съобщаването му, пред Върховния административен съд.

Съдия:

