

РЕШЕНИЕ

№ 11094

гр. София, 08.07.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 58 състав,
в публично заседание на 16.05.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Снежанка Кьосева

при участието на секретаря Зорница Димитрова, като разгледа дело номер **2394** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и следващи от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на Столична община /СО/ срещу Заповед № РД-14-1/20.01.2023г. на началника на Дирекция за национален строителен контрол /ДНСК/.

С жалбата се твърди, че заповедта е неправилна, постановена при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, в противоречие с материалноправните разпоредби и несъответствие с целта на закона. Оспорват се констатациите на органа за наличие на незаконен строеж и се сочи, че всички СМР дейности по текущия ремонт са в обхвата на съществуващата мрежа "Ниско напрежение", осигуряваща осветеност на алеите в тази част на парка в хипотезата на чл.151, ал.1, т.2 от Закона за териториалното устройство /ЗУТ/ във вр. с чл.64, ал.1 от ЗУТ. Соци се, че в хода на изпълнение на дейностите не са променяни местоположението на трасетата и техническите характеристики на процесното съоръжение. Излагат се и съображения за неопределеност на обекта, обявен за незаконен строеж със заповедта, поради това, че не е посочено кое алейно осветление следва да се премахне и каква част от него. Аргументира се твърдение, че без да е посочен срок за доброволно изпълнение, органът е записал какви са последиците от неспазването му. Искане за заповедта да бъде отменена и в полза на СО да бъдат присъдени направените по делото разноски.

В съдебно заседание жалбата се поддържа от процесуален

представител. Представени са и писмени бележки.

Ответникът - началникът на ДНСК чрез упълномощен представител оспорва жалбата като неоснователна. Представени са и писмени бележки.

Софийска градска прокуратура не участва в производството.

Съдът, като взе предвид събраните по делото доказателства, прие за установено следното:

Административното производство по чл.225, ал.1 от ЗУТ е започнало със съставяне на Констативен акт № С18-1661/01.10.2021г. /КА/ от служители на Регионална дирекция национален строителен контрол София /РДНСК/. КА е съставен за строеж: "Основен ремонт на алейно осветление на Южен парк", находящ се в УПИ II - за парк, кв.187А, м."Южен парк III част" по плана на [населено място], район Триадица - СО, имот с идентификатор 68134.1004.152 - публична общинска собственост - СО. Посочено е, че възложител на строежа е СО, а изпълнител - ДЗЗД "Улично осветление СМ", съгласно възлагателно писмо изх. № СОА18-ТД26.5036/17.04.2018г. на заместник-кмет на СО. В КА е посочено, че строежът представлява основен ремонт на алейно осветление на територията на Южен парк, изразяващ се в демонтиране на съществуващи стоманотръбни стълбове и изграждане на нови железотръбни стълбове до бм. /височина/ с трасиране и полагане на нова кабелна линия Н.Н., между тях и направа на нови кабелни шахти и попада в трета категория за номенклатурата на видовете строежи. Записано е, че строежът е изпълнен през 2018г. и за него не са представени разрешение за строеж, одобрен проект, протокол за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и заверена заповедна книга.

При съставяне на КА не е присъствал представител на СО. За изготвянето му СО е уведомена с писмо, получено на 04.10.2021г.

Срещу КА на 13.10.2021г. е постъпило възражение с приложени доказателства от СО, а на 23.08.2023г. е представено допълнение към възражението. Възражението и допълнението са обсъдени в оспорената заповед и са приети за неоснователни.

С възлагателно писмо изх. № СОА18-ТД26.5036/17.04.2018г. на заместник-кмет на СО на ДЗЗД "Улично осветление СМ" е възложено възстановяване на амортизирани съоръжения от улично осветление на р-н Триадица, обновление подхода на "Южен парк" откъм [улица] съгласно приложената количествена сметка, неразделна част от това възлагане".

С писмо от 26.05.2021г. главният архитект на СО е уведомил РДНСК - София, че за ремонтните работи в Южен парк откъм [улица] няма издадени разрешения за строеж и одобрени строителни книжа или други документи.

Упълномощени представители на СО, ДЗЗД "Улично осветление СМ" и район Триадица, е изготвен Протокол обр.19/07.08.2018г. за приемане на изпълнените СМР-демантиране на 53 бр. стоманотръбни стълбове с височина 5,00 м.; направа на изкоп 0,8/0,4м. със зариване и трамбоване - 2350м.; трасиране на кабелна линия с дължина около 2,35 км.; изградени кабелни шахти за алейно осветление с рамки и капак - 122 бр. и монтиране на железотръбни стълбове до бм. /височина/ - общо 107 бр.

Със Заповед № РД-14-1/20.01.2023г. на началника на ДНСК, на основание чл.225, ал.1 от ЗУТ е наредено да бъде премахнат незаконен строеж "Основен ремонт на алейно осветление на Южен парк", находящ се в УПИ II - за парк, кв.187А, м."Южен парк III част" по плана на [населено място], район Триадица - СО, имот с идентификатор 68134.1004.152, от възложителя Столична община.

Заповедта е регистрирана в СО на 16.02.2023г. Жалбата е подадена на 28.02.2023г.

Съдът прие съдебно-техническа експертиза, изпълнена от вещото лице инж. С. С.. В заключението е посочено, че тръбната мрежа на алейното осветление преди извършения ремонт е отразена в кадастрален план „Местност част от Южния Парк” - Кадастрални листове 474, 497, 521. и че картите на поземления кадастър доказват по безспорен начин, че е извършено възстановяване на амортизирани съоръжения на алейно осветление в паркова среда, без изместване на трасето и/или замяна на конструктивни елементи, което е видно и от съдържанието на количествената сметка, че не са заменени конструктивни елементи, с които да се подобрява или удължава срока на тяхната експлоатация или експлоатационната годност на трасето. Подменени са само и единствено метален тръбен елемент на стълбовото тяло и осветително тяло LED с цел икономия на електрическа енергия. Изпълнени са дейности по възстановяване на тръбната мрежа и са възстановени всички шахти по трасето и са поставени нови обезопасителни капаци, които са подменени и металните стълбове с осветителни тела, поради високата степен на корозия, като са използвани и съществуващите фундаменти без да са извършени конструктивни намеси. Не са променени техническите характеристики при ремонта „Местност Южен Парк” на алейното осветление.

Вещото лице сочи, че е извършено единствено възстановяване на тръбната мрежа чрез демонтиране и монтиране на годни тръби, които не променят трасето, местоположението и диаметъра си, запазен е техният брой преди началото на ремонта. Възстановени са всички описани в КП шахти, подзидани са до първоначалната височина и са монтирани нови капаци и рамки, без да се променят трасето, техническата конструкция и габарит. Демонтирани са чрез развиване на 4 броя специални гайки за метални стълбове, на тяхно място са монтирани нови стълбове (стомано-тръбни). Един стълб е заменен с друг при същите техническите характеристики, като замяната се извършва чрез развиване и завиване на болтовите връзки в съществуващите фундаменти. Демонтирането на компрометиран метален стълб чрез болтова връзка и при монтажа на същата болтова връзка не води до промяна на техническите характеристики на съоръженията при упоменатият обект. При извършването на ремонта съществуващото съоръжение е подобро до степен, която да бъде изправно и да не създава риск за живота и здравето на гражданите ползващи парковата територия.

Съдът прие и заключението на съдебно-техническа експертиза, изпълнена от вещото лице Р. К.. Вещото лице е извършило оглед на място и след съпоставяне е данните от геодезическо заснемане и кадастралните данни от цифровия подземния кадастър, е установило следното: Подменени са осветителни стълбове с осветителни тела, шахти и свързващото ги окабеляване основно по алеите покрай [улица], [улица]и [улица]- между входовете в парка при [улица], [улица]и [улица]- II участък, и между входа при [улица]и алея "Р. Р." (бул. Витоша) - I участък. В графичния кадастрален план и в кадастралния план на подземните проводни и съоръжения, кадастрални листове 474, 497 и 521, от 1978 г. - 1982 г., предоставени от Направление Архитектура и градоустройство на Столична община, отдел Геодезически и кадастрални дейности, са нанесени с условни знаци електропроводни, електрически лампи, шахти, трансформаторен пост и други елементи на силнотоква ел. мрежа и алейно осветление в Южния парк. След съпоставяне на информацията от

извършените огледи, геодезическо заснемане и цифрови данни от подземния кадастър с информацията от кадастралните листове в графичен (растерен) вид, се установява, че процесното алейно осветление е изпълнено по трасето на нанесеното в кадастъра алейно осветление и осветява същите алеи и площадки.

Съдът кредитира всички доказателства по делото, вкл. заключенията на двете експертизи. Експертизата, изпълнена от вещото лице Р. К. не е оспорена от страните. По отношение на заключението на вещото лице С. С. представителят на ответника изрази становище, че не е обективно и не отговаря в пълнота на зададените въпроси. Съдът намира, че с това заключение са дадени точни и изчерпателни отговори на зададените въпроси, обосновани с наличните по делото документи и специални знания на експерта.

ПРАВНА СТРАНА

Жалбата е процесуално допустима. Подадена е в законоустановения срок, от адресат на заповедта и срещу подлежащ на оспорване административен акт.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Оспорената заповед е издадена от компетентен орган. Съгласно чл.225, ал.1 от ЗУТ началникът на ДНСК издава заповед за премахване на незаконни строежи от първа, втора и трета категория или на части от тях. В случая органът е приел, че процесният строеж е трета категория.

Заповедта е издадена в писмена форма. Посочени са фактически и правни основания. Обсъдени са възраженията на жалбоподателя. Събрани са относими доказателства.

Съгласно §5, т.42 от ДР на ЗУТ "Основен ремонт" на строеж е частично възстановяване и/или частична замяна на конструктивни елементи, основни части, съоръжения или инсталации на строежа, както и строително-монтажните работи, с които първоначално вложени, но износени материали, конструкции и конструктивни елементи се заменят с други видове или се извършват нови видове работи, с които се възстановява експлоатационната им годност, подобрява се или се удължава срокът на тяхната експлоатация. Основният ремонт е строеж по смисъла на §5, т.38 от ДР на ЗУТ и за него е необходимо издаване на разрешение за строеж.

"Текущ ремонт" на строеж е подобряването и поддържането в изправност на сградите, постройките, съоръженията и инсталациите, както и вътрешни преустройства, при които не се: а) засяга конструкцията на сградата; б) извършват дейности като премахване, преместване на съществуващи зидове и направа на отвори в тях, когато засягат конструкцията на сградата; в) променя предназначението на помещенията и натоварванията в тях. Текущ ремонт на строеж е и подобряването и поддържането в изправност на елементите на техническата инфраструктура по [чл. 64, ал. 1](#), при които не се променят трасето и техническите характеристики. Съгласно чл.64, ал.1 от ЗУТ, според който елементи на техническата инфраструктура са: преносните (довеждащите и отвеждащите) проводни (мрежи) и съоръженията към тях в урегулирана територия.

Предвид събраните по делото доказателства следва да се приеме, че не се касае за основен ремонт, както е посочено в оспорената заповед, а за текущ ремонт. С извършените СМР е възстановена тръбната мрежа чрез демонтиране и монтиране на годни тръби, които не променят трасето, местоположението и диаметъра си, и са

възстановени всички шахти, подзидани са до първоначалната височина и са монтирани нови капаци и рамки, без да се променят трасето, техническата конструкция и габарит. Алейното осветление е изпълнено по трасето на нанесеното в кадастъра алейно осветление и осветява същите алеи и площадки. За текущият ремонт не са необходими строителни книжа. Следователно процесните СМР не са незаконен строеж.

Предвид изложеното жалбата е основателна. Неправилно е приложен материалният закон. Основателно е и възражението относно липсата на прецизно индивидуализиране на обявения за незаконен обект. Не е уточнено коя част от алейното осветление на Южен парк има предвид органът. Заповедта не съответства и на целта на закона.

За пълнота на изложението следва да се посочи, че административното производство е започнало със съставянето на Констативен акт № С18-1661/01.10.2021г., а не с Констативен протокол № С18-1661/05.06.2018г., както се сочи в писмените бележки на жалбоподателя. Разлика в описанието на строежа в Констативен акт № С18-1661/01.10.2021г. и в оспорената заповед няма.

При този изход на спора основателна е претенцията на жалбоподателя за присъждане на разноски за държавна такса в размер на 50,00 лв., за възнаграждения на вещи лица в размер на 1690, 50 лв. и за процесуална защита от юрисконсулт в размер на 150,00 лв. /общо 1890,50 лв./.

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

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Заповед № РД-14-1/20.01.2023г. на началника на Дирекция за национален строителен контрол, с адрес в [населено място].

ОСЪЖДА Дирекция за национален строителен контрол, с адрес в [населено място] да заплати на Столична община сумата 1890,50 лв., разноски по делото.

Решението може да се обжалва пред Върховен административен съд в 14-дневен срок, от съобщаването му.

СЪДИЯ: