

Чрез

Община Ямбол

Гр.Ямбол

До

Административен съд

Гр.Ямбол

ЖАЛБАОт

Сдружение с нестопанска цел "Бъдеще за Ямбол", създадено в обществена полза, със седалище и адрес на управление: гр. Ямбол, Област Ямбол, ул. "Граф Игнатиев" №44, ет.5, ап.21, с ЕИК по Булстат: 206994401, представлявано от Г. Славов, ЕГН:

Против:

Мълчалив отказ на Кмета на Община Ямбол да издаде заповед за премахване на незаконно строителство, който отказ е във връзка с Констативен протокол №155/24.08.2023 г., връчен на сдружението на 12.09.2023 год., касаещи изпълнени строителни дейности по 55 - метров пилон със знаме на хълм „Боровец“, изграден върху ПИ с идентификатор 87374.524.6 по КК на гр. Ямбол, публична общинска собственост, представляващи строеж по смисъла на § 5, т.38 от „Допълнителните разпоредби“ на Закона за устройство на територията, като заключението на комисията, по отношение на обект „55- метров метален пилон на хълм Боровец“, че не са налице основания за предприемане на действия по реда на чл.57а от ЗУТ или по чл.225а от ЗУТ.

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ПРЕДСЕДАТЕЛ,

На 12.04.2023 г. в РДНСК - Ямбол е подаден сигнал вх.№ Я-329-00-585/12.04.2023 г. от СНЦ „Бъдеще за Ямбол“, съдържащ твърдения за започнало строителство на територията на парк Боровец, което създава опасност да бъде засегната съществуваща телевизионна кула, намираща се в непосредствена близост до извършващите се строително-монтажни работи.

С писмо изх.№ Я-329-00-140/24.04.2023 г. на началника на РДНСК - Ямбол до кмета на община Ямбол е изискано да бъдат представени необходимите документи за изясняване на фактическите обстоятелства по случая.

На 26.04.2023 г. е извършена проверка от служители на РДНСК - Ямбол в парк Боровец, в ПИ с идентификатор 87374.524.6 по КК на гр. Ямбол, при която е установено следното:

Изпълнен е строеж представляващ надземен бетонен фундамент на две нива, източно от съществуваща телевизионна кула на приблизително отстояние 50 (петдесет) метра. Становището на РДНСК - Ямбол след извършената проверка е че е изпълнен надземен бетонов фундамент с размери 7/7/2 м, подробно описан в Констативен протокол от 26.04.2023 г. Налице е строеж по смисъла на § 5, т.38 от Допълнителните разпоредби (ДР) на ЗУТ, който не попада в хипотезата на преместваем обект, тъй като не може да бъде отделен от повърхността и преместван в пространството. Предвид обстоятелството, че строежът е категория, която не е от компетентността на ДНСК, с писмо изх.№ Я-329-00-161/15.05.2023 г. на началника на РДНСК - Ямбол, постъпилите сигнали са изпратени на кмета на община Ямбол за предприемане на последващи действия.

С писмо вх.№ Я-329-00-971/16.06.2023 г. в РДНСК - Ямбол е изпратен Констативен протокол № 114/13.06.2023 г. за резултатите от извършена проверка на място от служители на общинската администрация. При проверката е установено, че ПИ с идентификатор 87374.524.6 по КК на гр. Ямбол е публична общинска собственост. За съоръжение „55-метров пилон на хълм Боровец“ е издадено Разрешение за поставяне на преместваемо съоръжение № 21045/05.01.2023 г. от главния архитект на община Ямбол, на основание чл.56, ал.1 от ЗУТ. Конструкцията на съоръжението представлява сглобяема стоманена мачта с височина 55 метра, която се доставя като готово изделие. Същата се сглобява на място върху фундамент, който е неразделна част от преместваемия обект и гарантира конструктивната и пространствена устойчивост на обекта. Становището на община Ямбол е че съоръжението няма характеристиките на строеж съгласно § 5, т.38 от ДР на ЗУТ. Същото представлява преместваем обект по смисъла на § 5, т.80 от ДР на ЗУТ и чл.7, ал.1, т.7 от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на община Ямбол. С оглед на това е направен извод, че не са налице основания за предприемане на действия по реда на чл.57а или чл.225а от ЗУТ.

На 14.07.2023 г. в МРРБ е постъпил пореден сигнал вх.№ 92-00-114(8)14.07.2023 г., който е насочен към ДНСК на 19.07.2023 г. през деловодната система на МРРБ от ресорния заместник-министър на регионалното развитие и благоустройството.

С писмо вх.№ 92-00-366(2)/03.08.2023 г. на началника на ДНСК СНЦ „Бъдеще за Ямбол“ е уведомено, че ДНСК подкрепя становището на РДНСК - Ямбол, изразено в писмо изх.№ Я-329-00-161/15.05.2023 г., а именно, че установените на място при проверката строителни дейности представляват строеж по смисъла на §5, т.38 от ДР на ЗУТ.

С писмото отново се разпорежда на кмета на община Ямбол да бъде извършена проверка от служители на общинската администрация на законността на изпълнения строеж.

С Констативен протокол №155/24.08.2023 г., връчен на сдружението на 12.09.2023 год., касаещи изпълнени строителни дейности по 55 - метров пилон със знаме на хълм „Боровец“, изграден върху публична общинска собственост, представляващи строеж по смисъла на § 5, т.38 от „Допълнителните разпоредби“ на Закона за устройство на територията, като заключението на комисията, по отношение на обект „55-метров метален пилон на хълм Боровец“, **че не са налице основания за предприемане на действия по реда на чл.57а от ЗУТ или по чл.225а от ЗУТ, който е основанието за мълчалив отказ от страна на Кмета на Община Ямбол да издаде заповед за премахване на извършеното незаконно строителство.**

Сдружение с нестопанска цел „Бъдеще за Ямбол“, създадено в обществена полза на гражданите в гр.Ямбол.Целите на сдружението са :

- обединение на положителната енергия на гражданите на Ямбол чрез привличане на широк кръг личности, граждански формации и обществени слоеве от населението с цел решаване на актуалните проблеми на града и търсене на най-добрите решения за бъдещото му развитие;
- оказване на реален и ефективен граждански контрол върху работата и решенията на общинските и държавни органи на властта;
- участие при формирането и прилагането на управленски решения, отнасящи се до развитието на Ямбол;
- прозрачност и информираност на гражданите относно действията на общинските и държавни органи на властта;
- разобличаване на случаи за нередности и злоупотреба с власт, сезиране на компетентните органи и даване на гласност с цел тяхното предотвратяване, прекратяване и неповторение;
- ясно разделение между публичен и частен интерес при упражняване на местната и държавната власт в града;
- прекратяване на съществуващия в момента порочен модел на местното управление, базиран на сливане на икономическа, политическа общинска и медийна власт;
- развитие на гражданското общество и активното му участие в обществените отношения и местното самоуправление на Ямбол;

Съгласно чл. 61 от Закона за устройство на територията (ЗУТ) в територията на общините се устройват озеленени площи (зелена система) като средство, *inter alia*, за подобряване на микроклимата и хигиенните условия. Основа на зелената система са озеленените площи за широко обществено ползване, предназначени за трайно задоволяване на обществени потребности като паркове, градини, улично озеленяване. А предназначението на публичната общинска собственост е да задоволява трайно обществени (не лични) потребности от местно значение, определени от общинския съвет – чл. 3 от Закона за общинската собственост (ЗОС).

Изработването и приемането на Подобен Устройствен План (ПУП) на парк "Боровец" е изключително важен въпрос засягащ широки обществени интереси, защото това е планът който урежда по изцяло нов начин територията на парка - какво е нейното предназначение, какви имоти се обособяват, какво може да се строи там. Към момента за парка няма такъв ПУП. По съществуващите документи това е залесена горска територия, предвидена изцяло за озеленяване, за отдих, спорт и други подобни дейности. Единствените други имоти са съществуващите в момента сгради и съоръжения като телевизионната кула, сеизмичната станция, водохранилището, сграда на хотел с ресторант .

Територията на парк Боровец Ямбол представлява публична общинска собственост и се ползва за парк в продължение на едно столетие, като цялостното устройствено планиране цели запазване на парка и при възможност разширяването му, като допускането на строителство ще компрометира мерките за опазване и благоустройство.

По документ за собственост - Акт за публична общинска собственост №1156/22.02.2005 год., "Парк Боровец", с идентификатор по кадастралната карта, № 8374.524.006, е възстановен съгласно чл.2, ал.1, т.2 от Закона за възстановяване на собствеността върху горите и земите от горски фонд и представлява залесена горска територия, предвидена по ОУП изцяло за озеленяване, за отдих, спорт и други подобни дейности. Единствените други имоти са съществуващите в момента сгради и съоръжения като телевизионната кула, сеизмичната станция, водохранилището, сграда на хотел с ресторант.

Цитираният по горе и оспорен от нас протокол, който е основание за мълчалив отказ на кмета да издаде заповед за премахване на незаконното строителство съдържа Неверни и подвеждащи твърдения:

Невярно е твърдението, че Комисията е установила, че „... че изграденият обект представлява преместваемо съоръжение“. В писмо на РДНСК Ямбол до Кмета на община Ямбол става известно, че комисия служители на РДНСК Ямбол, констатира, че е Изпълнен строеж представляващ надземен бетонен фундамент на две нива, източно от съществуваща телевизионна кула на приблизително отстояние 50 (петдесет) метра. Становището на РДНСК - Ямбол след извършената проверка е че е изпълнен надземен бетонов фундамент с размери 7/7/2 м, подробно описан в Констативен протокол от 26.04.2023 г. Налице е строеж по смисъла на § 5, т.38 от Допълнителните разпоредби (ДР) на ЗУТ, който не попада в хипотезата на преместваем обект, тъй като не може да бъде отделен от повърхността и преместван в пространството. Предвид обстоятелството, че строежът е категория, която не е от компетентността на ДНСК, с писмо изх.№ Я-329-00-161/15.05.2023 г. на началника на РДНСК - Ямбол, постъпилите сигнали са изпратени на кмета на община Ямбол за предприемане на последващи действия.

Законовото определение по §5, т.80 от ЗУТ не предвижда измисленото от Комисията "сглобяване и разглобяване" на преместваемия обект, а "отделянето му от повърхността и от мрежите на техническата инфраструктура да бъде преместван в пространството, без да губи своята индивидуализация", т.е. в неговата цялост, каквито са преместваемите обекти за обществено обслужване, като каравани, контейнери и пр. Чл.56, ал.1 от ЗУТ описва "преместваеми" обекти, обекти, които в своята цялост могат да бъдат преместени от едно място на друго.

За да няма двусмислие или подвеждащо тълкуване, каквото прави Комисията в Протокола, определението по §5, т.80 от ЗУТ конкретизира, че "Преместваемият обект може да се закрепва временно върху терена, като при необходимост се допуска отнемане на повърхностния слой, чрез сглобяем или монолитен конструктивен елемент, който е неразделна част от преместваемия обект и е предназначен да гарантира конструктивната и пространствена устойчивост на обекта и не може да служи за основа за изграждане на строеж". Процесният Обект не отговаря на това определение. Монолитната основа, върху която той е изграден е неразделна част от него за да бъде той ПО.

Освен това, противно на твърдението в Протокола, че "Поставянето на обекта не изменя трайно субстанцията или начина на ползване на земята", основата върху която е изграден, е фундамент, "стоманобетонена площадка, излята върху подложен бетон и под него чакълена подложка, и други СМР", което е противно на изискването наложено с определението по §5, т.80 от ЗУТ - поставянето и/или премахването на преместваемия обект да не изменя трайно субстанцията или начина на ползване на земята, както и на обекта, върху който се поставя или от който се отделя той.

Нарушения и пропуски и неотразени в Протокола на Комисията:

Съгласно действащия Общ устройствен план на Община Ямбол, територията на хълм Боровец, имот с ид. 87374.524.6, е със статут на парк - Парк "Боровец". Разпоредбата на чл.56, ал.8 от ЗУТ налага "В паркове и градини поставянето на преместваеми обекти се извършва по ред, определен с Наредбата по ал.2, съгласно план-схема, одобрена от ОбС по реда на чл.62, ал.9". Такава план-схема, одобрена от ОбС за разполагане на ПО в парк "Боровец" няма. Нещо повече: с Решение №3 взето по т.5 от дневния ред в 42-то заседание ОбС Ямбол (проведено на

28.02.2019 г.), ОбС Ямбол налага забрана за поставяне на ПО по чл.56. от ЗУТ до изработване на Подробен устройствен план на парк Боровец. Видно от оспорвания Протокол, в нарушение на ЗУТ и на Забраната наложена с Решение на ОбС Ямбол, Гл. архитект на община Ямбол е издал ново разрешение за поставяне на "преместваем обект".

Съгласно разпоредбата на чл.8 от АПК, административният орган следва да третира сходните случаи при еднакви обстоятелства, еднакво, а в съответствие с чл.13 от АПК основният принцип на законодателя е този за последователност и предвидимост, който прогласява, че действията на административните органи в хода на административното производство трябва да бъдат предвидими и съобразени с досегашната практика на администрацията". Какъв е изводът от гореизнесеното, че Комисията (административният орган) следва да третира сходните случаи на нарушения и злоупотреби при еднакви обстоятелства, еднакво .

Нарушени са конституционния принцип на правовата държава - "власт възпира властта", както и принципът на "доброто управление", които са закони, и следва да се спазват безусловно в обществена полза, а не в полза на интереси, които са във вреда на обществен интерес.

Комисията извършила Проверката на 24.08.2023 г. е съставена от длъжностни лица, служители на Община Ямбол определена със заповеди на кмета на община Ямбол. Т.е. тази комисия пряко е зависима от волята и заповедите на Кмета, факт който отхвърля принципа "власт възпира властта". В тази връзка съдържанието на изготвения от Комисията, Констативен протокол №155 е зависимо също от Кмета, или най-малко съобразено с него. Факт, който противоречи на принципа за "доброто управление".

Административният орган, в лицето на Кмета на Община Ямбол, необосновано приема, че с така изготвения от Комисията и оспорван от нас Протокол не се установява изграден незаконен строеж по смисъла на чл.225, ал.2, т.1 и т.2 от ЗУТ. Този строеж не е съответен на действащия ПУП - няма такъв. За него няма издадени инвестиционни проекти и разрешение за строеж, нито същият може да бъде определен като търпим и узаконим ,изграден е в нарушение на Решение №3 взето по т.5 от дневния ред в 42-то заседание ОбС Ямбол (проведено на 28.02.2019 г.), ОбС Ямбол налага забрана за поставяне на ПО по чл.56. от ЗУТ до изработване на Подробен устройствен план на парк Боровец. Следователно се доказва, че са налице законово регламентирани материално-правни предпоставки Кметът да издаде заповед, разпореждане на неговото премахване,който той не издава.

Съдът, при проверка на посочения акт, е длъжен да проследи факта, че въз основа на този Констативен протокол, че Кметът на Община Ямбол мълчаливо отказва да издаде заповед по чл.225а, ал.1, във вр. с чл.225, ал.2, т.1 и т.2 от ЗУТ, да разпорежи премахване на строеж, изграден без строителни книжа и в несъответствие с предвижданията на действащия ПУП.

От гореизложеното, е видно че Кметът на Община Ямбол отказва да издаде заповед за премахване на незаконен строеж по смисъла на чл.225, ал.2, т.1 и т.2 от ЗУТ, позовавайки се на оспорения от нас Протокол, който съдържа недопустими пороци: повеждащи твърдения, нарушения, преднамерени пропуски и неистини. Нарушени са основни принципи от Административнопроцесуален кодекс (АПК).

Нарушен е принципът на Истинност: "Административните актове се основават на действителните факти от значение за случая" чл.7, ал.1 от АПК и ал.2 "На преценка подлежат всички факти и доводи от значение за случая".

Нарушен е принципът за Законност: "Субектите на административния процес са длъжни да упражняват своите права и свободи, без да вредят на държавата и обществото..." чл.4, ал.3 от АПК.

Нарушен е принципът на Съразмерност: "Административните органи трябва да се въздържат от актове и действия, които могат да причинят вреди, явно несъизмерими с преследваната цел", чл.6, ал.5 от АПК.

Несъмнено всеки може да пресметне и щетите за бюджета на община Ямбол, в особено големи размери от кумулативната вреда, дори ако не коментираме извършеното незаконно строителство, материалната, потребителска вреда и морална - от лъжата, която то нанася в/у обществото.

Госпожо Председател,

Предвид всички изложени факти и доказателства за съзнателно изготвяне на официални документи, с висока степен на обществена опасност и вреда, като последица от тяхната употреба и ползване в нарушение на закона; факти и доказателства, пряко свързани с процесния Обект,

Молим да постановите решение, с което да отмените, като незаконосъобразни, мълчаливия отказ на Кмета на Община Ямбол да издаде заповед за премахване на незаконното строителство на Обектът предмет на Проверката, както и Констативен протокол №155/24.08.2023 г. на Комисията извършила Проверката на Обекта.

Молим да задължи Община Ямбол да приложи :

-Цялостната документация касаеща изграждането на съоръжение „55-метров пилон на хълм Боровец" е издадено Разрешение за поставяне на преместваемо съоръжение № 21045/05.01.2023 г. от главния архитект на община Ямбол

-Всички сигнали ,които са изпратени до Кмета на Община Ямбол ,касаещи изграждането на съоръжение „55-метров пилон на хълм Боровец".

-Акт за публична общинска собственост №1156/22.02.2005 год., "Парк Боровец", с идентификатор по кадастралната карта, № 8374.524.006, е възстановен съгласно чл.2, ал.1, т.2 от Закона за възстановяване на собствеността върху горите и земите от горски фонд и представлява залесена горска територия, предвидена по ОУП изцяло за озеленяване, за отдих, спорт и други подобни дейности. Единствените други имоти са съществуващите в момента сгради и съоръжения като телевизионната кула, сеизмичната станция, водохранилището, сграда на хотел с ресторант.

-Решение №3 взето по т.5 от дневния ред в 42-то заседание ОбС Ямбол (проведено на 28.02.2019 г.), ОбС Ямбол налага забрана за поставяне на ПО по чл.5б. от ЗУТ до изработване на Подробен устройствен план на парк Боровец. Видно от оспорвания Протокол, в нарушение на ЗУТ и на Забраната наложена с Решение на ОбС Ямбол, Гл. архитект на община Ямбол е издал ново разрешение за поставяне на "преместваем обект".

Молим съдът да изиска служебно от РДНСК Ямбол:

-сигнал вх.№ Я-329-00-585/12.04.2023 г. от СНЦ „Бъдеще за Ямбол", съдържащ твърдения за започнало строителство на територията на парк Боровец, което създава опасност да бъде засегната съществуваща телевизионна кула, нахождаща се в непосредствена близост до извършващите се строително-монтажни работи.

-писмо изх.№ Я-329-00-140/24.04.2023 г. на началника на РДНСК - Ямбол до кмета на община Ямбол е изискано да бъдат представени необходимите документи за изясняване на фактическите обстоятелства по случая.

-писмо вх.№ Я-329-00-971/16.06.2023 г. в РДНСК - Ямбол е изпратен Констативен протокол № 114/13.06.2023 г. за резултатите от извършена проверка на място от служители на общинската администрация.

-сигнал вх.№ 92-00-114(8)/14.07.2023 г., който е насочен към ДНСК на 19.07.2023 г. през деловодната система на МРРБ от ресорния заместник-министър на регионалното развитие и благоустройството

-писмо вх.№ 92-00-366(2)/03.08.2023 г. на началника на ДНСК СНЦ „Бъдеще за Ямбол“ е уведомено, че ДНСК подкрепя становището на РДНСК - Ямбол, изразено в писмо изх.№ Я-329-00-161/15.05.2023 г., а именно, че установените на място при проверката строителни дейности представляват строеж по смисъла на §5, т.38 от ДР на ЗУТ.

-писмо изх.№ Я-329-00-161/15.05.2023 г. на началника на РДНСК - Ямбол, постъпилите сигнали са изпратени на кмета на община Ямбол за предприемане на последващи действия, както и всички останали сигнали, входиращи при РДНСК, касаещи извършеното незаконно строителство, депозирани от други лица

С оглед становището на Общината, молим съдът да назначи съдебно техническа експертиза с допълнително поставени задачи, касаеща установяване на извършеното незаконно строителство.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

Препис от жалбата .

19.09.2023 год.

Гр.Ямбол

С уважение:

