

# РЕШЕНИЕ

№ 70

гр. Смолян, 02.11.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**ОКРЪЖЕН СЪД – СМОЛЯН, ВТОРИ ТЪРГОВСКИ СЪСТАВ**, в публично заседание на двадесет и шести октомври през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Меденка М. Недкова

при участието на секретаря Софка М. Димитрова  
като разгледа докладваното от Меденка М. Недкова Търговско дело № 20225400900043 по описа за 2022 година

**Производството е по чл.239 ГПК във връзка с чл.238ал.1пр.1 ГПК - постановяване на неприсъствено решение срещу ответник.**

**Производството е по четири предявени при условия на евентуалност иска- главен иск с правно основание чл.266 ЗЗД във връзка с чл.79ал.1 ЗЗД, с цена на иска 33 247.33лв. с ДДС и три евентуални иска, съответно с правно основание чл.286ал.1 ТЗ във връзка с чл.65 от ЗЗБ, с правно основание чл.55ал.1т.1 ЗЗД и с правно основание чл.59 ЗЗД, всички с цена на исковете 33 247.33лв. с ДДС и акцесорен иск с правно основание чл.86ал.1 ЗЗД, с цена на иска 10 121.97лв.**

**ИЩЦИТЕ** „ГРОМА ХОЛД“ ЕООД с.Бело поле, община Благоевград /с предишно наименование „Агромах“ ЕООД/, ЕИК 101611650, представлявано от управителя Виктор Георгиев Велев и „ЕВРОПЕЙСКИ ПЪТИЩА“ АД гр.Пловдив /с предишно наименование „Пътища Пловдив“ АД/, ЕИК 115004094, представлявано от изпълнителния директор Маргарита Иванова Попиванова, чрез пълномощниците им адв. Т.Т. и адв. А.Т. и двете дружества със съдебен адрес: гр.С., п.к.\*, ул.“Д.“ №2, ет.1, Адвокатско дружество „Терзийска и Терзийски“, твърдят в исковата молба, че са участници в ДЗЗД „АПП Доспат“, учредено с договор от 17.IX.2014год., съгласно чл.275-276 ТЗ и чл.357-364 ЗЗД. С договора за учредяване на ДЗЗД, страните са обединили

усилията, средствата и възможностите си за извършване на всички присъщи и необходими дейности за участие в открит конкурс за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Извършване на СМР за реконструкция и рехабилитация на общински пътища с.Б.-„Владово дере“-с.Б. и „Владово дере“-с.Ц.“, с възложител община Доспат, както и изпълнение на същата. Водещ съдружник в ДЗЗД „АПП Доспат“ е „Грома холд“ ЕООД /с предишно наименование „Агромах“ ЕООД/, а квотите между съдружниците са разпределени, както следва: 49% за „Европейски пътища“ АД гр.Пловдив /предишно наименование „Пътища Пловдив“ АД/ и 51% за „Грома Холд“ ЕООД с.Бело поле /предишно наименование „Агромах“ ЕООД/. Ишците твърдят, че на 14.XI.2014год. ДЗЗД „АПП Доспат“,като изпълнител е сключило с община Доспат, като възложител, при условията на чл.41ал.1 ЗОП, договор№95/14.XI.2014год., с предмет: “Строително-монтажни работи /СМР/ за реконструкция и рехабилитация на общински пътища с.Б.-„Владово дере“-с.Б. и „Владово дере“-с.Ц.”. СМР са извършвани на два обекта: Подобект I- с.Б.-„Владово дере“-с.Б.- км 1+504- км 10+401.19 и Подобект II- „Владово дере“-с.Ц.- км 0+000- км 3+341.89. Цената на договорените СМР на обекта е в размер на 5 610 017.77лв. без ДДС или 6 732 021.32лв. с ДДС. Възнаграждението следвало да се изплаща по начина, уговорен в чл.6 от договора. Първоначално определеният срок за изпълнение на договора бил 170 календарни дни, считано от датата на Протокола за откриване на строителната площадка до съставяне на Констативен протокол образец 15, но не по-късно от 30.IV.2015год. С Анекс№1/16.IV.2015год. срокът за изпълнение на договора е променен, като остава 170 календарни дни, но без да е обвързан с конкретно определена крайна дата за изпълнение на обекта. Изпълнението на възложената по договора работа е започнало на 18.XII.2014год. с подписване на Протокол образец 2а за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и ниво, съгласно изискванията на чл.7ал.3т.2 от Наредба№3/2003год. за съставяне на актове и протоколи по време на строителство. Ишците твърдят, че точно, изцяло, добросъвестно и в срок са изпълнили задълженията си по договора. Ответникът е приел изцяло и без възражения извършените от ишците СМР, за което били съставени протоколи, както следва: протокол№1/14.I.2015год., протокол№2/16.II.2015год., протокол№3/31.III.2015год., протокол№4/13.V.2015год., протокол№5/12.VI.2015год.,

протокол№6/15.VI.2015год., протокол№7/15.VI.2015год. и въз основа на тях са издадени съответно следните фактури за плащане на цената на извършените СМР: фактура№\*/14.I.2015год. на стойност 476 080.94лв. с ДДС, фактура № \*/16.II.2015год. на стойност 281 261.59лв. с ДДС, фактура № \*/31.III.2015год. на стойност 471 079.64лв. с ДДС, фактура № \*/13.V.2015год. на стойност 611 123.35лв. с ДДС, фактура№\*/15.VI.2015год. на стойност 1 354 381.94лв. с ДДС, фактура №\*/15.VI.2015год. на стойност 3 083 999.11лв. с ДДС и фактура№\*/15.VI.2015год. на стойност 48 321.77лв.. На 15.VI.2015год. бил издаден Констативен протокол образец 15 за установяване годността за приемане на строежа, с който е прието, че обектът е изпълнен изцяло, съгласно одобрените инвестиционни проекти и условията на договора за строителство. Годността за ползване на строежа е констатирана и с Протокол образец 16 от 1.IX.2015год. за установяване годността за ползване на строежа. Съответно е издадено и Разрешение за ползване №СТ-05-1620/24.IX.2015год. от ДНСК. Ищите твърдят, че на 31.III.2015год. на Подобект I- с.Б.-„Владово дере“-с.Б.- км 1+504- км 10+401.19, се активирало свлачище по общинския път. На основание чл.44ал.2 ЗМСМА и чл.65ал.2 от ЗЗБ, както и след предписания от „Геозащита“ ЕООД гр.Перник, кметът на община Доспат е издал заповед№А-340/31.III.2015год., с която включва глава „Свлачища и срутища“ от Общинския план за защита при бедствия, като нарежда на ДЗЗД „АПП Доспат“ да се включи със следната техника: багер „Катер Пилар“- 2броя, „Камаз“- 2броя и тежкотоварен автомобил /гондола/- 4броя. Задължил е ДЗЗД и останалите привлечени със заповедта лица, допълнително да извършат следните предписания на „Геозащита“ ЕООД гр.Перник: а/ изграждане на алтернативен път извън обсега на свлачището, б/направа на щурфове- 3бр. напречно на пътя и отводняване, дрениране на водите, довели до свлачището, в/облекчаване тежестта на земните маси върху свлачището и г/ запълване на пукнатините с подходящ инертен материал, който да не позволи навлизане на вода в свлачището. В изпълнение на тази заповед, ищите преустановяват работата по изпълнение на договора и се включват в аварийните дейности по укрепване на свлачището и предотвратяване на свличане на нови земни маси. На 28.IV.2015год. между община Доспат и ДЗЗД „АПП Доспат“ е подписан протокол№1 за приемане на извършените СМР на обект: „Неотложни аварийни дейности по Заповед№А-340/31.III.2015год. за премахване на

свлачище на общински път с.Б.-с.Б.“. Общата стойност на извършените СМР е 33 247.33лв. с ДДС, за което е издадена и фактура№\*/28.IV.2015год. Ищците твърдят, че ответникът- възложител община Доспат не е заплатил единствено сумата по фактура№\*/28.IV.2015год. на стойност 33 247.33лв. с ДДС, като е изпаднал в забава в плащането и на 28.V.2015год., т.е. след изтичане на 30дневния срок за плащане, уговорен между страните. Ищците са отправили покана за доброволно плащане към ответната община вх.№БОР-02-138/4.IV.2016год., но плащане не е извършено. Ответникът община Доспат с уведомление за признаване на непогасено вземане изх.№БФ-372-2/3.XII.2018год., изрично е признал дължимото и непогасено вземане на ДЗЗД „АПП Доспат“ към нея, в размер на 33 247.33лв. с ДДС. Поради продължаващо неизпълнение на задължението, на 16.II.2022год. ищците отново отправили покана до община Доспат да заплати дължимата сума в 30дневен срок от получаване на поканата, но плащане не е извършено и до настоящия момент. Поради което за ищците е налице правен интерес да претендират и мораторните лихви за забавено плащане на дължимото възнаграждение, за периода от 22.VII.2019год. до 21.VII.2022год., в размер на 10 121.97лв. Ето защо ищците молят Смолянският окръжен съд да постанови решение, с което да осъди община Доспат да им заплати сумата 33 247.33лв. с ДДС, представляваща неизплатено възнаграждение за извършена работа по Договор за обществена поръчка№95/14.XI.2014год., ведно със сумата 10 121.97лв., представляваща обезщетение в размер на законната лихва върху сумата 33 247.33лв., за три години назад до датата на подаване на исковата молба в съда /за периода от 22.VII.2019год. до 21.VII.2022год./, ведно със законната лихва върху сумата 33 247.33лв., считано от датата на подаване на исковата молба в съда- 22.VII.2022год. до окончателното и изплащане, като им присъди и съдебните разноски по делото, съгласно списъка по чл.80 ГПК. Ако съдът приеме, че главният иск е неоснователен, предявяват при условие на евентуалност иск с правно основание чл.286ал.1 ТЗ във връзка с чл.65 от ЗЗБ, като молят съда да осъди община Доспат да им заплати сумата 33 247.33лв. с ДДС, представляваща неизплатено възнаграждение за извършени неотложни аварийни дейности по Заповед№А-340/31.III.2015год. на кмета на Община Доспат. Ако съдът приеме, че и този евентуален иск е неоснователен, предявяват иск с правно основание чл.55ал.1 ЗЗД, като молят съда да осъди община Доспат да им

заплати сумата 33 247.33лв. с ДДС, с която общината неоснователно се е обогатила. Ако съдът приеме, че и този евентуален иск е неоснователен, предявяват при условие на евентуалност иск с правно основание чл.59ал.1 ЗЗД, като молят съда да осъди община Доспат да им заплати сумата 33 247.33лв. с ДДС, с която общината се е обогатила без основание за сметка на обедняването на ищите. На основание чл.127ал.4 ГПК посочват следната банкова сметка за плащане на сумите, с титуляр „Европейски пътища“ АД гр.Пловдив, \*\*\*, в „Инвестбанк“ АД.

**ОТВЕТНИКЪТ ОБЩИНА ДОСПАТ, БУЛСТАТ** 000614906, представлявана от кмета Е.А.Р. не подава отговор на исковата молба в срока по чл.367ал.1 ГПК, редовно призована не изпраща представител в първото съдебно заседание и не е направила искане за разглеждане на делото в нейно отсъствие. Поради което и на основание чл.238ал.1пр.1 ГПК ищите правят искане съдът да постанови неприсъствено решение.

Смолянският окръжен съд като взе предвид изложеното в исковата молба от ищите и техните пълномощници адв. Т.Т. и адв. А.Т. обсъди събраните по делото писмени доказателства, в тяхната съвкупност и поотделно, на основание чл.235 ГПК, направи следните фактически и правни изводи:

Съгласно чл.238ал.1 ГПК ако ответникът не е представил в срок отговор на исковата молба и не се яви в първото заседание по делото, без да е направил искане за разглеждането му в негово отсъствие, ищецът може да поиска постановяване на неприсъствено решение срещу ответника. Т.е. неприсъствено решение може да се издаде само по искане на явилата се страна- в настоящия случай ищите, но не и служебно от съда и искането за постановяване на неприсъствено решение, предпоставя кумулативната наличност на две положителни и една отрицателна предпоставки.

Смолянският окръжен съд счита, че може да постанови неприсъствено решение срещу ответника Община Доспат, тъй като са налице предпоставките на чл.239ал.1т.1 и 2 ГПК във връзка с чл.238ал.1пр.1 ГПК. Безспорно е, че ответната Община Доспат не е подала отговор на исковата молба в законоустановения срок по чл.367ал.1 ГПК. Съобщението на съда, ведно с исковата молба и разпореждане №151/26.VII.2022год. по т.д.

№43/2022год. на СОС, е връчено лично на кмета на Община Доспат Е.А.Р. на 2.IX.2022год.. В разпореждане№151/26.VII.2022год. на СОС и съобщението на съда, на ответника са указани последиците от неспазването на сроковете за размяна на книжа, съгласно чл.370 ГПК. Срокът по чл.367ал.1 ГПК, в който ответникът е могъл да подаде писмен отговор на исковата молба, е изтекъл на 16.IX.2022год. С определение№108/28.IX.2022год. по т.д.№43/2022год. СОС на основание чл.140ал.1 и 3 ГПК се е произнесъл по всички предварителни въпроси, приел е представените с исковата молба писмени доказателства, направил е проекто-доклад по делото и е насрочил първо заседание по делото на 26.X.2022год. 10.30часа. Това определение на съда е връчено на ищеца и ответника заедно с призовките за първото съдебно заседание. В призовките изрично са посочени последиците от неспазването на сроковете за размяна на книжа и от неявяването в съдебно заседание, без да е поискано разглеждане на делото в отсъствие на някоя от страните. Призовката и определението на съда, са връчени на ответника Община Доспат, на 19.X.2022год., и получени лично от кмета Е.А.Р.. В първото съдебно заседание ответникът Община Доспат не изпраща представител и не е направила искане за разглеждане на делото в нейно отсъствие. Тъй като са налице кумулативните предпоставки на чл.238ал.1пр.1 ГПК, явилите се пълномощници на ищите са поискали съда да постанови неприсъствено решение срещу ответника.

От представените с исковата молба доказателства се установява безспорно, че на 17.IX.2014год. в с.Бело поле, община Благоевград, между „Агромах“ ЕООД с.Бело поле, ЕИК101611650 /сегашно наименование „Грома холд“ ЕООД/ и „Пътища Пловдив“ АД гр.Пловдив, ЕИК 115004094 /сегашно наименование „Европейски пътища“ АД/, е сключен договор за създаване на дружество по ЗЗД, съгласно изискванията на чл.275-276 ТЗ във връзка с чл.357-364 ЗЗД, с наименование „АПП Доспат“, за участие в открита процедура за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Извършване на СМР за реконструкция и рехабилитация на общински пътища с.Б. - „Владово дере“ - с.Б. и „Владово дере“ - с.Ц.“, с възложител община Доспат. Дружествените дейности са ръководени от „Агромах“ ЕООД с.Бело поле, а съгласно чл.17 от договора, квотите на участие в ДЗЗД „АПП Доспат“ са следните: 49% е участието на „Пътища Пловдив“ АД гр.Пловдив и 51% е участието на „Агромах“ ЕООД с.Бело поле.

След избор на изпълнител по проведената процедура за

възлагане на обществена поръчка, във връзка с Договор№21/321/001437 за безвъзмездна финансова помощ по Програма за развитие на селските райони за периода 2007-2013год., съфинансирана от ЕС чрез Европейския фонд за развитие на селските райони, е сключен договор за възлагане на обществена поръчка№95/14.XI.2014год. между Община Доспат, като възложител и ДЗЗД „АПП Доспат“, БУЛСТАТ 176786699, като изпълнител. Предметът на договора е „Извършване на СМР за реконструкция и рехабилитация на общински пътища с.Б.- „Владово дере“- с.Б. и „Владово дере“- с.Ц.“. Съгласно чл.4ал.2 от договора, срокът на изпълнение на СМР е 170 календарни дни, считано от датата на Протокола за откриване на строителна площадка до съставяне на Констативен акт образец 15, но не по-късно от 30.IV.2015год. С Анекс№1/16.IV.2015год., чл.4ал.2 от договора е променен, като срокът на договора е 170 календарни дни, считано от датата на Протокола за откриване на строителна площадка до съставяне на Констативен протокол образец 15 от изпълнените СМР, включително дни за неблагоприятни атмосферни условия, но не е договорена конкретна дата, на която изтича срока на договора. Цената, която Община Доспат се е задължила да плати по договор№95/14.XI.2014год. е 5 610 017.77лв. без ДДС или 6 732 021.32лв. с ДДС- чл.5ал.1 от договора. Съгласно чл.6 от договора, възнаграждението по чл.5 се изплаща от възложителя по следния начин: чл.6.1- аванс в размер на 280 500.89лв. без ДДС, представляващ 5% от общата цена, се заплаща в срок от един месец след подписване на договора и представяне на фактура по банковата сметка на изпълнителя, чл.6.2- ежемесечни /междинни/ плащания, се извършват на базата на изпълнени и приети с двустранни протоколи СМР, рекапитулация на приспаднатия аванс и издадена от изпълнителя фактура, по действителни количества СМР, твърди единични цени и анализни цени с показатели от офертата, в рамките на 75% от стойността на акта, и се заплащат в 30дневен срок след представяне на посочените документи и чл.6.3- окончателно плащане до 50% от стойността на договора, се извършва след приемане и въвеждане на обекта в експлоатация, в 30дневен срок при наличие на следните обстоятелства: издаване на разрешение за ползване на обекта, издадена проформа фактура, одобрен разход от ДФ“З“ и преведена сума от ДФ“З“ по окончателно искане на изпълнителя. Всички плащания се извършват в срок от 30 календарни дни след представена оригинална фактура от изпълнителя на възложителя, като

самата фактура се издава от изпълнителя в срок от 5 календарни дни, считано от датата на заверката от оторизиран представител на възложителя на представените доказателствени документи. А съгласно чл.9 от договора, възложителят може да възлага, в рамките на договорената стойност, допустимите дейности по проекта и срока на договора, а изпълнителят приема да изпълни допълнителни видове работи, чието извършване е резултат от технологични промени или в резултат на причини, които не са могли да бъдат известни на възложителя при подписване на договора, като тези допълнителни СМР се остойностяват с единичните показатели от ценовата оферта.

Безспорно е по делото, че СМР са били извършвани на два подобекта: Подобект I- с.Б.- „Владово дере“- с.Б. - км 1+504- км 10+401.19 и Подобект I- „Владово дере“- с.Ц.- км 0+000- км 3+341.89.

Ишците „Грома Холд“ ЕООД с.Бело поле, община Благоевград /предишно наименование „Агромах“ ЕООД/ и „Европейски пътища“ АД гр.Пловдив /предишно наименование „Пътища Пловдив“ АД/, като съдружници в ДЗЗД „АПП Доспат“, са извършили качествено, в срок и с грижата на добрия търговец договорените СМР, които са били надлежно приети от възложителя община Доспат без забележки и възражения, с двустранни подписани протоколи, както следва:

-Протокол№1/14.I.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 417 614,86лв. без ДДС или 501 137,83 лв. с ДДС, и издадена към него фактура№\*/14.I.2015год. със сума за плащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 476 080,94лв. с ДДС,

-Протокол№2/16.II.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 246 720,69лв. без ДДС или 296 064,83 лв. с ДДС, и издадена към него фактура№ \*/16.II.2015год. със сума за плащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 281 261,59 лв. с ДДС.

-Протокол№3/31.III.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 392 566,37лв. без ДДС или 471 079,64 лв. с ДДС, и издадена към него фактура№ \*/31.III.2015год. със сума за плащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 447 525,66лв. с ДДС.

-Протокол№4/13.V.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 536 073,12лв. без ДДС или 643 287,74 лв. с ДДС, и издадена към



него фактура№ \*/13.V.2015год. със сума за плащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 611 123,35 лв. с ДДС.

-Протокол№5/12.VI.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 1 188 054,34лв. без ДДС или 1 425 665, 21лв. с ДДС, и издадена към него фактура№ \*/15.VI.2015год. със сума за плащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 1 354 381,94лв. с ДДС.

-Протокол№6/15.VI.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 2 706 139,57лв. без ДДС или 3 247 367, 48лв. с ДДС, и издадена към него фактура№ \*/15.VI.2015год. със сума за заплащане, след приспадане на 5% аванс, в размер на 3 084 999,11лв. с ДДС.

-Протокол№7/15.VI.2015год. за приемане на извършени СМР на стойност 46 410,58лв. без ДДС или 55 692,70лв. с ДДС, и издадена към него фактура№ \*/15.VI.2015год. със сума за плащане, след окончателно приспадане в пълен размер на получения аванс, в размер на 48 321,77лв. с ДДС.

На 15.VI.2015год. е издаден Констативен акт приложение №15 за установяване годността за приемане на строежа, с който е прието, че обектът е изпълнен съгласно одобрените инвестиционни проекти и условията на договор за строителство№95/14.XI.2014год.

На 1.IX.2015год. е издаден Протокол образец 16 за установяване годността за ползване на строежа, с който е призната годността за ползване на строежа, и съответно е издадено Разрешение за ползване на строежа „Реконструкция и рехабилитация на съществуващи общински пътища, подобект I с.Б.- „Владово дере“- с.Б.- км 1+504- км 10+401.19 и подобект II- „Владово дере“- с.Ц.- км 0+000- км 3+341.89“ №СТ-05-1620/24.IX.2015год. на ДНКС.

Безспорно е между страните по делото, че на 31.III.2015год., на подобект I с.Б.- „Владово дере“- с.Б.- км 1+504- км 10+401.19, на който ДЗЗД „АПП Доспат“ е извършвало СМР, възложени му с договора за строителство, в участъка км 10+300 до км 10+400 при с.Б., се е активирало свлачище на общинския път. Ето защо, на основание чл.44ал.2 ЗМСМА и чл.65ал.2т.5 от Закона за защита при бедствия, и в изпълнение на предписанията на „Геозащита“ ЕООД гр.Перник, кметът на Община Доспат издава Заповед№А-340/31.III.2015год., с която включва глава „Свлачища и

срутища“ от Общинския план за защита при бедствия, поради опасността свлачището да доведе до затваряне на общинския път, и до невъзможност за достъп на хора и МПС до с.Б. /с население от 920 жители/, като нарежда на ЕТ „Р.С.“ с.Б. да се включи с 1бр. колесен трактор, „Титан Строй Д“ ООД гр.Пловдив да се включи с механичен чук, ДЗЗД „АПП Доспат“, което изпълнява проекта по рехабилитация на път IV клас с.Б.-„Владово дере“-с.Б. да се включи с 2броя багер „Катер Пилар“, 2броя „Камаз“ и 4броя тежкотоварни автомобили /гондола/, като в срок до 5.IV.2015год. извършат следните работи: а/изграждане на алтернативен път извън обсега на свлачището, б/ да се направят щурфове 3броя, напречно на пътя и отводняване, дрениране на водите, довели до свлачището, в/ да се облекчи тежестта на земните маси върху свлачището и г/да се запълнят пукнатините с подходящ инертен материал, който да не позволи навлизане на вода в свлачището. За инвеститорски контрол на обекта е назначен К.Б.- главен специалист „ТСУ и А“ и кмет на с.Б., който да контролира дейностите и да подпише акт образец 19 за видовете извършени дейности. Контрол по заповедта е възложен на инж.Н.В.- главен експерт в община Доспат.

Строително-монтажните работи по договора за обществена поръчка№95/14.XI.2014год. на подобект I - с. Б.- „Владово дере“- с. Б.- км 1+504 - км 10+401,19 са спрени със Заповед№8/1.IV.2015год. от Заповедната книга, издадена от строителния надзор на обекта, поради констатации, че „вследствие на обрушване от ската, напречно и надлъжно на оста на пътя, са се образували надлъжни пукнатини.“ Със Заповед от 6.IV.2015год. на проектанта инж. Х.М., строителните работи от км 10 +300 до км 10 +400 са спрени до приключване на укрепителните работи и стабилизиране на конструкцията по пътя, съгласно допълнително възложения от Общината проект.

В изпълнение на описаните по-горе заповеди, „Грома Холд“ ЕООД с.Бело поле и „Европейски Пътища“ АД гр.Пловдив, участници в ДЗЗД „АПП Доспат“, преустановяват работата по изпълнение на договор№95/14.XI.2014год. и се включват в аварийните дейности по укрепване на свлачището и предотвратяване на нови свличания на земни маси. Неотложността на укрепителните дейности е свързана с характера на свлачището, като опасно природно явление, и с изпълнението на договора за

строителство в срок, тъй като ремонтираните общински пътища заемат важно място в общинската пътна инфраструктура на община Доспат. Те са единствената транспортна артерия, свързваща общинската пътна мрежа със селата Б. и Црънча.

На 28.IV.2015год. между възложителя- община Доспат и изпълнителя ДЗЗД „АПП Доспат“ е подписан Протокол № 1 за приемане на извършени СМР, които подлежат на заплащане, на обект: „Неотложни аварийни дейности по Заповед №А-340/31.III.2015год. по премахване на свлачище на общински път с. Б. - с. Б.“. С Протокол №1/28.IV.2015год. е прието, че ДЗЗД „АПП Доспат“ е извършило следните видове СМР на обекта:

- Насип за пътна основа с валиране /сортиран трошен камък 0/56/- 56 куб.м. на стойност 2 212лв. без ДДС;

- Бетон Б-20 за каптиране- 5 куб.м. на стойност 738,00лв. без ДДС;

- Монтаж на тръби Ф 315 ПЕВП канализационни- 36 м на стойност 3 192,48лв. без ДДС;

- Регулиране на движението- 24 ч.ч. на стойност 633,60лв. без ДДС;

- Общ изкоп в скални почви с транспорт до 3 км- 947,06куб.м. на стойност 20 930,03лв. без ДДС.

Описаните СМР са на обща стойност в размер на 33 247,33лв. с ДДС. За извършените и приети СМР на стойност 33 247, 33лв. с ДДС, ДЗЗД „АПП Доспат“ издава фактура № \*/28. IV.2015год., която е приета от възложителя.

Безспорно е по делото, че по договор №95/14.XI.2014год., възложителят Община Доспат не е заплатил единствено сумата по фактура №\*/28.IV.2015год. в размер на 33 247,33лв. с ДДС. Съгласно чл.6.4 от договора, вземането на изпълнителя е станало изискумо на 28.IV.2015год., когато фактурата е приета и подписана от упълномощен представител на Община Доспат, а последната е изпаднала в забава в плащането и след 28.V.2015год., т.е. след изтичането на уговорения между страните 30-дневен срок. Поради неплащане на дължимата сума в размер на 33 247,33лв. с ДДС, ищите изпратили до община Доспат покана за доброволно плащане вх.

№БОР-02-138/4.IV.2016год. по описа на община Доспат. С искане за потвърждаване на салда (вземания/задължения) към ДЗЗД „АПП Доспат“ вх. №БФ-372/28.XI.2018год. по описа на община Доспат, поради продължаващото неплащане на договорното ѝ задължение ищците са поискали от Общината да признае дължимата сума в размер на 33 247,33лв. с ДДС. С уведомление за признаване на непогасено вземане изх.№БФ-372-2/3.XII.2018 год. Кмета на община Доспат инж. Е.Р., изрично признава дължимото и непогасено вземане на ДЗЗД „АПП Доспат“ към нея в размер на 33 247, 33лв. с ДДС, представляващо стойността на неотложни аварийни дейности по Заповед№А-340/31.III.2015год. по премахване на свлачище на общински път с.Б.-с.Б., съгласно договор№95/14.XI.2014год. Поради продължаващо неизпълнение на задължението, на 16.II.2022год. ищците отправили нова покана до община Доспат за заплащане на дължимата сума, в 30-дневен срок от получаване на поканата. Но към датата на подаване на исковата молба в съда- 22.VII.2022год., Община Доспат не е предприела никакви действия по изпълнение на задължението ѝ за заплащане на горепосочената сума. Ето защо ищците претендират и мораторни лихви за забавено плащане на сумата 33 247.233лв., за период от три години назад от датата на подаване на исковата молба в съда /за периода от 22.VII.2019год. до 22.VII.2022год./, в размер на 10 121.97лв.

При така установената фактическа обстановка, която е безспорна, съдът направи следните правни изводи:

Предявени са два обективно съединени иска- главен иск с правно основание чл.266ал.1 ЗЗД, с цена на иска 33 247.33лв. с ДДС, представляваща неизплатено възнаграждение за извършени СМР по договор за обществена поръчка№95/14.XI.2014год. и акцесорен иск с правно основание чл.86 ЗЗД, с цена на иска 10 121.97лв., представляваща обезщетение в размер на законните лихви за забавено плащане на главницата 33 247.33лв., за периода от 22.VII.2019год. до 22.VII.2022год., и предявени при условие на евентуалност на главния иск три иска с различни правни основания, но за една и съща сума- 33 247.33лв..

Съдът счита, че предявените главен и акцесорен иски са вероятно основателни с оглед представените с исковата молба писмени доказателства.

Безспорно се установи по делото, че ищите „Грома Холд“ ЕООД с.Бело поле, община Благоевград, ЕИК 101611650 /с предишно наименование „Агромах“ ЕООД/ и „Европейски пътища“ АД гр.Пловдив, ЕИК 115004094 /с предишно наименование „Пътища Пловдив“ АД/ са съдружници в ДЗЗД „АПП Доспат“, учредено с договор от 17.IX.2014год., които са обединили усилията, средствата и възможностите си за извършване на всички присъщи и необходими дейности за участие в открит конкурс за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Извършване на СМР за реконструкция и рехабилитация на общински пътища с.Б.- „Владово дере“- с.Б. и „Владово дере“- с.Ц.“, с възложител община Доспат, както и изпълнение на същата. Безспорно е, че ДЗЗД „АПП Доспат“ е избрано за изпълнител на обществената поръчка, и е сключило с възложителя Община Доспат, договор№95/14.XI.2014год. за изпълнението и. Договорът за строителство, независимо дали е изпълнителски или подизпълнителски, е вид договор за изработка, уреден в разпоредбите на чл.258 и сл. ЗЗД, който е неформален, консенсуален, двустранен и възмезден. Ето защо принципът за еквивалентност на престациите ще е напълно относим в случая. Предмет на делото е иск за заплащане на извършени СМР, черпещ своето правно основание от разпоредбата на чл.266ал.1 ЗЗД, затова трябва да се изплащат действително извършените работи по действителните цени. От събраните по делото писмени доказателства- двустранно подписан протокол№1/28.IV.2015год. между възложителя- община Доспат и изпълнителя ДЗЗД „АПП Доспат“, са приети извършени СМР, които подлежат на заплащане, на обект: „Неотложни аварийни дейности по Заповед№А-340/31.III.2015год. по премахване на свлачище на общински път с. Б. - с. Б.“. С Протокол№1/28.IV.2015год. е прието, че ДЗЗД „АПП Доспат“ е извършило следните видове СМР на обекта:

-Насип за пътна основа с валиране /сортиран трошен камък 0/56/- 56 куб.м. на стойност 2 212лв. без ДДС;

-Бетон Б-20 за каптиране- 5 куб.м. на стойност 738,00лв. без ДДС;

-Монтаж на тръби Ф 315 ПЕВП канализационни- 36 м на стойност 3 192,48лв. без ДДС;

-Регулиране на движението- 24 ч.ч. на стойност 633,60лв. без

ДДС;

-Общ изкоп в скални почви с транспорт до 3 км- 947,06куб.м. на стойност 20 930,03лв. без ДДС.

Описаните СМР са на обща стойност в размер на 33 247,33лв. с ДДС, за които ДЗЗД „АПП Доспат“ е издало фактура№ \*/28.IV.2015год., която е приета от възложителя. Съгласно чл.6ал.4 от договора *изпълнителят има право да получи заплащане за извършените СМР, след представяне на оригинална фактура, която се издава в срок от 5 календарни дни, считано от датата на заверката от оторизиран представител на възложителя на представени доказателствени документи /в случая двустранно подписан протокол за действително извършени СМР/.* Такива протокол и фактура са представени като доказателства по делото, те са валидни, тъй като са подписани от упълномощените длъжностни лица на изпълнителя и възложителя община Доспат- в случая главен специалист К.Б.. Представеният Протокол№1/28.IV.2015год.,напълно отговаря на изискванията на Наредба№3/2003год. за съставяне на актове и протоколи по време на строителството, тъй като е съставен от изпълнителя и възложителя, след като са уточнени извършените и приети СМР по видове и количества и общата стойност на приетите СМР, с включено ДДС. Издадената фактура също отговаря на изискванията на ЗСч. Задължението на възложителя за заплащане на възнаграждение за изпълнената работа, възниква след приемането и /чл.26бал.1 ЗЗД/. Това в случая е станало с двустранно оформеният Протокол№1/28.IV.2015год. и издадената въз основа на него фактура№\*/28.IV.2015год.. Съставянето на данъчна фактура за извършените СМР, не е елемент от договора за изработка. Фактурата е относима към установяване на данъчното задължение, но не и към заплащане на дължимото възнаграждение. Щом като извършената работа- договорени СМР, е приета без възражения по видове, количество и качество, тя трябва да се плати от възложителя. Още повече, че с уведомление за признаване на непогасено вземане изх.№БФ-372-2/3.XII.2018 год., издадено от Кмета на община Доспат инж. Е.Р., изрично се признава дължимото и непогасено вземане на ДЗЗД „АПП Доспат“ към нея, в размер на 33 247, 33лв. с ДДС, представляващо стойността на неотложни аварийни дейности по Заповед№А-340/31.III.2015год. по премахване на свлачище на общински път с.Б.- с.Б., съгласно договор№95/14.XI.2014год. След като договорът за изработка е вече

реализиран, страните дължат насрещни престации. С оглед на принципа за еквивалентност на престациите трябва да се заплащат фактически извършените работи по действителните цени, чийто размер в случая е установен от двустранно подписания протокол №1/28.IV.2015 год. и издадената от ищеца фактура, за стойността на действително извършените СМР.

Съгласно разпоредбата на чл.79 ЗЗД *ако длъжникът не изпълни точно задължението си, кредиторът има право да иска изпълнението заедно с обезщетение за забавата*, а съгласно разпоредбата на чл.266ал.1 ЗЗД поръчващият трябва да заплати възнаграждението за приетата работа. Правното основание на главния иск е чл.266ал.1 ЗЗД във връзка с чл.79ал.1 ЗЗД. Фактическият състав на чл.266ал.1 ЗЗД включва кумулативно дадени елементи:

-сключен договор за изработка при общо уговорено ("уговорено изцяло") възнаграждение;

- изпълнение на работата съгласно поръчката;
- приемане на работата от поръчващия.

Претендираното възнаграждение в размер на 33 247,33 лв. с ДДС е дължимо на основание: сключения договор за възлагане на обществена поръчка №95/14.XI.2014 год., Заповед №А- 340/31.III.2015 год., с която при възникналата бедствена ситуация на територията на общината /по действащия към момента на издаване на заповедта Закон за защита при бедствия/, кметът на Община Доспат е възложил на изпълнителя ДЗЗД „АПП Доспат“ да извърши предписанията, дадени от „Геозащита“ ЕООД гр. Перник, посочени в същата, Протокол №1/28.IV.2015 год. за приемане на извършените аварийни дейности и оригинална фактура №\*/28.IV.2015 год.. Протоколът е подписан без възражения от К.Б.- главен специалист „ТСУ и А“ и кмет на с. Б., на когото е възложен инвеститорския контрол по описаната заповед. Съгласно Раздел III, чл.9 от договор №95/14.XI.2014 год., възложителят може да възлага в рамките на договорената стойност, допустимите дейности по проекта и срока на договора, и изпълнителят приема да изпълни допълнителни видове работи, чието извършване е резултат от технологични промени или в резултат на причини, които не са могли да бъдат известни на възложителя при подписване на договора, като същите се остойностяват с единичните

показатели от ценовата оферта. От изложеното се установява, че в процеса на извършване на СМР по договора, се е активизирало свлачище, което е природно явление, от категорията на непредвидимите, поради което и с оглед клаузата на Раздел III, чл.9 от договора, Община Доспат допълнително е възложила на ДЗЗД „АПП Доспат“ да извърши дейности по отстраняването на свлачището, които са пряко свързани с точното изпълнение на възложената по договора работа. Отстраняването и укрепването на свлачището е в пряка и функционална връзка с точното и качествено изпълнение на договора за обществена поръчка. Съдът приема, че допълнително възложените работи със Заповед №А-340/31.III.2015год. на кмета на община Доспат е законосъобразно- извършено е от оправомощено от закона лице, което има право да възлага извършване на дейности при възникване на бедствие на територията на общината и да организира и контролира извършването на неотложни възстановителни работи, съгласно чл.65 от Закона за защита при бедствия. Възложената с посочената Заповед работа по премахване на свлачище на общински път с. Б. - с. Б., е приета от възложителя без възражения с подписването на Протокол №1 /28.IV.2015год., за което е издадена фактура №\*/28.IV.2015год., подписана от Кемал Бошнаков, определен за инвеститорски контрол от кмета на община Доспат, с посочената по-горе Заповед. Изхождайки от предмета на сключени ят между страните договор, респ.от естеството на възложените работи, следва да се приеме, че възникналото между ищеца и ответника правоотношение разкрива типичните белези на изработка. Ищецът като изпълнител е поел задължението да извърши СМР съгласно поръчката на ответника по предмета на договора и Заповед №А-340/31.III.2015год. на кмета на община Доспат. От представените писмени доказателства се установява, че ищецът е изпълнил точно по количество, вид и цена, възложените му СМР. Безспорно е, че реално изпълнените от ищеца работи изцяло съответстват на предмета на договора, приети са с двустранно оформен акт и фактура, надлежно подписани от ответника, поради което съдът намира, че работата по договора е приета от ответника по смисъла на чл.266ал.1 ЗЗД. По гореизложените съображения съдът счита, че ще следва да се осъди ответника да заплати на ищеца стойността на извършените, но неразплатени СМР по фактура №\*/28.IV.2015год. в размер на 33 247.33лв. с ДДС, ведно със законната лихва върху сумата, считано от датата на подаване на исковата



молба в съда- 22.VII.2022год. до окончателното и изплащане.

Основателен и доказан е и акцесорният иск с правно основание чл.86 ЗЗД- за заплащане на мораторни лихви върху главницата за периода от три години назад от датата на подаване на исковата молба в съда / от 22.VII.2019год. до 22.VII.2022год./ в размер на 10 121.97лв.. Съгласно разпоредбата на чл.86 ЗЗД *при неизпълнение на парично задължение, длъжникът дължи обезщетение в размер на законната лихва от деня на забавата.* Съдът счита, че акцесорният иск по чл.86ал.1 ЗЗД е основателен и доказан, тъй като ответникът не доказва да е извършил плащане на процесните СМР в предвидения в Раздел III, чл.6.4. от договора 30-дневен срок, общината е изпаднала в забава на 28.V.2015год.. Ищецът претендира мораторни лихви, които не са погасени по давност, съгласно изискванията на чл.111б.“в“ ЗЗД, до датата на подаване на исковата молба в съда- 22.VII.2022год..

Тъй като съдът се произнесе по същество по предявения главен иск с правно основание чл.266ал.1 ЗЗД във връзка с чл.79ал.1 ЗЗД, то не следва да се произнася по предявените при условие на евентуалност искове с правно основание чл.286ал.1 ТЗ във връзка с чл.65 ЗЗБ, с правно основание чл.55ал.1т.1 ЗЗД и с правно основание чл.59 ЗЗД.

На основание чл.78ал.1 ГПК ще следва да се осъди ответникът да заплати на ищите съдебните разноски по водене на делото в настоящата съдебна инстанция, в размер на 3 932.07лв., съгласно представените доказателства за плащане и списъка по чл.80 ГПК.

На основание гореизложеното и чл.239ал.1 ГПК във връзка с чл.266ал.1 ЗЗД във връзка с чл.79ал.1 ЗЗД и чл.86ал.1 ЗЗД Смолянският окръжен съд

## **РЕШИ:**

**ОСЪЖДА** ОБЩИНА ДОСПАТ, БУЛСТАТ 000614906, представлявана от кмета Е.А.Р. да заплати на „ГРОМА ХОЛД“ ЕООД с.Бело поле, община Благоевград /с предишно наименование „Агромах“ ЕООД/, ЕИК 101611650, представлявано от управителя Виктор Георгиев Велев и „ЕВРОПЕЙСКИ

ПЪТИЩА“ АД гр.Пловдив /с предишно наименование „Пътища Пловдив“ АД/, ЕИК 115004094, представлявано от изпълнителния директор Маргарита Иванова Попиванова, сумата 33 247.33лв. с ДДС /тридесет и три хиляди двеста четиридесет и седем лева и тридесет и три стотинки/, представляваща стойността на извършени, но незаплатени СМР по договор за обществена поръчка №95/14.XI.2014год., ведно със сумата 10 121.97лв. /десет хиляди сто двадесет и един лева и деветдесет и седем стотинки/, представляваща обезщетение в размер на законната лихва върху сумата 33 247.33лв., за периода от 22.VII.2019год. до 22.VII.2022год., ведно със законната лихва върху главницата от 33 247.33лв., считано от датата на подаване на исковата молба в съда- 22.VII.2022год. до окончателното и изплащане, както и 3 932.07лв. /три хиляди деветстотин тридесет и два лева и седем стотинки/ съдебни разноси по делото в настоящата съдебна инстанция, които суми да се платят по банкова сметка, с титуляр „Европейски пътища“ АД гр.Пловдив, с \*\*\*, в „Инвестбанк“ АД.

.

**РЕШЕНИЕТО не подлежи на обжалване-чл.239ал.4**

**ГПК!**

**Съдия при Окръжен съд – Смолян: \_\_\_\_\_**