

Р Е Ш Е Н И Е

№ 35

гр.Перник, 22 март 2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на втори март през две хиляди и десета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: СТЕФАН СТАНЧЕВ

при участието на секретаря Е.В. и прокурора..... ,
като разгледа докладваното от съдията адм. дело № 463 по описа за 2009 г.
и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по повод жалба на Г.К.А., като наследник на Б.Г. Л. против заповед № 1913/09 г. на кмета на община Перник - г-жа Росица Янакиева. С обжалваната заповед е утвърдено /одобрено/ решение по протокол № 32-2/09 г. на комисия, назначена от адм. орган на основание чл. и, ал. 4 от ППЗСПЗЗ. Искането до административния орган е от Е. Димитрова за приемане на помощен план за възстановяване на имот пл. № 403 по плана на кв. Бела вода. С това решение, комисията дава заключение, че имота не се възстановява. В жалбата са развити оплаквания за незаконосъобразен административен акт и се иска отмяната му.

Ответникът по жалбата оспорва основателността ѝ и иска тя да бъде отхвърлена.

Заинтересованите страни В.И. и Ц.Б. не вземат становище.

Съдът, като съобрази доказателствата по делото във връзка с доводите на страните прие следното.

Жалбата е процесуално допустима, подадена от лице имащо право да участва в административното производство и е засегнато от издадения административен акт в законния срок.

Разгледана по същество е основателна.

Г.К.А. и Е. А. Д. са наследници с общ наследодател Б. Г. Л.. С решение № 55 от 30.11.1993 г. по заявление с вх. № 2556/24.02.1992 г- на наследниците на Боян Лазаров е признато правото да се възстанови собствеността върху описаните в уведомлението / лист 9/ земеделски земи, като под № 4 е записана и земята от 500 кв. м в местността "При селото". С уведомление до Е. А. Д. /лист 31/ Общинската служба по земеделие - гр. Перник е указала, че за да се възстанови собствеността върху имота от 500 кв. м, в описаната местност, следва да се представи скица и удостоверение по чл. 13, ал. 4 ППЗСПЗЗ.

Е. Димитрова е поискала от кмета на общината издаването на помощен план за имота с пл. № 403 по реда на чл. 13а ППЗСПЗЗ. В хода на процедурата назначената комисия по чл. 13а ППЗСПЗЗ с протокол № ПП 18-1 от 11.05.2009 г. е решила помощния план да се разглежда от комисията във връзка с чл. и, ал. 4 ППЗСПЗЗ. В резултат на това е издаден и протокол № 32-2 от 10.08.2009 г. - лист 15 от делото, послужил като фактическо основание на

кмета на общината да издаде заповедта по чл. п, ал. 4 ППЗСПЗЗ, който освен всичко останало се е произнесъл със заповедта, че имотът не се възстановява, а собствениците следва да бъдат обезщетени.

Тези обстоятелства следва да се приемат за безспорни. По искане на жалбоподателят по делото бе назначена и изслушана СТЕ със задача да установи има ли свободна от застрояване площ която да послужи за възстановяване на реституирани права на собственост върху б. земеделска земя - нива от 0,5 дка, м. "При селото", кв. Бела вода, Перник. Видно от неоспореното заключение, свободната и незасегната от застрояване площ може да се обособи в ПИ 403, кв. 32, така както е било по плана от 1958 г., като свободната площ е от 250 кв.м. Този ПИ се включва в УПИ XIV - 11587 кв. 32 по плана на кв. Бела вода, гр. Перник с площ от 231 кв.м. и в УПИ XV-11586 кв. 32 с площ от 19 кв.м.

Обжалваната заповед е издадена при съществени процесуални нарушения. Безспорно е, че имот 403, така както е бил заснет по кадастралната карта от 1958 г., към момента е включен в основата на УПИ XIV, собственост на заинтересованите страни.

Съгласно чл. п, ал. 4 от ППЗСПЗЗ (според действащата към момента на издаване на обжалваната заповед редакция), застроената част се определя служебно от техническата служба на общината при спазване на Наредба № 7 от 2003 год. за правила и нормативи за устройство на отделните видове територии и устройствени зони и на хигиенните и противопожарните норми, като решенията на техническата служба на общината се одобряват със заповед на кмета на общината. За да бъде възстановена на оспорващите собствеността върху процесния имот, следва да се докаже наличието на две предпоставки - че оспорващите са собственици на процесния имот, респективно техния наследодател, както и че имотът е свободен от застрояване и отговаря на техническите норми за обособяване на самостоятелен парцел. При наличието на тези обстоятелства в тяхната кумулативна даденост, които следва да бъдат установени пред общинската служба "Земеделие", същата се произнася с решение за възстановяване или да постанови отказ, който да се обжалва по реда на чл. 14, ал. 3 от ЗСПЗЗ пред съответния районен съд.

Настоящият съдебен състав приема, че по отношение на жалбоподателя, като наследник с права на реституент, административния орган се е произнесъл извън компетентността си.

Съгласно чл. 13а, ал. 5 от ППЗСПЗЗ към искането до административния орган е приложен помощен план, според който имот № 403 са ситуираща, така както е било по отменен кадастрален план от 1958 г. С протокол № ПП 8-7/19-П1.2009 г., комисия по чл. 13а, ал. 1 и 2 от ППЗСПЗЗ /такава комисия в тези разпоредби не е предвидена/ е приела помощния план. Собствениците на УПИ XIV 11587 кв. 463 по плана на кв. Бела вода, гр. Перник са подали възражение, което същата комисия е уважила и е препратила искането на комисия по чл. и, ал. 4 от ППЗСПЗЗ при община Перник. Такава комисия също няма според редакцията на посочената правна норма. Според тази разпоредба, застроената и незастроена част от даден имот се определя от технически отдел при общината и след това се издава заповед, от кмета на общината с която се одобрява или не решението на технически отдел.

С обжалваната заповед е одобрено протоколно решение на комисията, легитимирана като такава по чл. п, ал. 4 от ППЗСПЗЗ.

Производството по чл. и, ал. 4 от ППЗСПЗЗ е междинно производство на производството по възстановяване правото на собственост върху земеделски

земи в строителните граници на населените места, участници в което са заявили искането за земеделска реституция и кмета на общината. В това производство техническата служба на общината, респ. кметът на общината са компетентни да определят единствено застроената и незастроената площ на имота, заявен за възстановяване по реда на ЗСПЗЗ, съобразно съществуващото фактическо положение и нямат компетентност да се произнасят относно възможността за възстановяване на собствеността, което е правомощие единствено на ОЗС. В производството по чл. п, ал. 4 от ППЗСПЗЗ не се разрешават и спорове за собственост. Такива спорове не се разрешават и в производството по чл. 14, ал. 3 от ЗСПЗЗ, предпоставка за завършването на което е заповедта на кмета по чл. и, ал. 4 от ППЗСПЗЗ. В него също участвуват само лицата, заявили искането си за възстановяване правото им на собственост върху бившата земеделска земя и съответната общинска служба по земеделие и гори. Съгласно чл. 14, ал. 4 от ЗСПЗЗ, споровете за материално право се разрешават по общия исков ред. Спора за материално право обаче не е преюдициален по отношение на заявеното искане за издаване на удостоверение и скица, тъй като едва след като правоимащият представи тези документи пред съответната общинска служба по земеделие и гори в хипотезата на чл. п, ал. 1 от ППЗСПЗЗ правото му на собственост ще бъде възстановено. Легитимирането на реституента като собственик е основание за процесуалната му легитимация в спора за материално право. Техническата служба на общината, респ. кметът на общината в конкретния случай, вместо да извършат действията, които са в рамките на тяхната компетентност и да издадат исканите удостоверение и скица, са се произнесли относно обстоятелствата, които са в рамките на компетентността на ОСЗ и на общите граждански съдилища.

Наличието на опорочена процедура по искането на Е. Аспарухова Димитрова, извършена от общинска администрация и произнасянето на кмета на общината извън компетентността му да решава кой как да бъде обезщетяван налага да се отмени заповедта, предмет на оспорване. В тежест на административния орган следва да се поставят и направените от жалбоподателя разноски в размер на 400 лева.

Поради изложеното съдът

Р Е Ш И

ОТМЕНЯ заповед № 1913/27.VIII.2009 г. на Кмета на община Перник.

ОСЪЖДА Община Перник да заплати на Г.К.А.,*** сумата 400 лева деловодни разноски.

Решението може да се обжалва в 14 дневен срок от съобщението до страните пред ВАС.

Съдия: /п/