

Р Е Ш Е Н И Е

№ 226

гр.Перник, 02 декември 2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на тридесети ноември две хиляди и десета година, в състав:

СЪДИЯ: СТЕФАН СТАНЧЕВ

при секретаря Е.В., като разгледа докладваното от съдията административно дело № 454/2010 г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството пред Административен съд Перник е образувано по повод жалби на Общинска служба по земеделие - Земен и А.И.Н., С.И.А. и С.П.С. против заповед № РД-92/16.IX.2010 г. на кмет на община Земен. С обжалваната заповед, административния орган е отменил своя заповед № РД-90/15.IX.2010 г, Жалбоподателите излагат становище, че отменителната заповед на кмет на община Земен е незаконосъобразна и издадена при съществено процесуално нарушение. Искат отмяната ѝ и присъждане на деловодни разноски.

В писмено становище, ответникът по жалбите оспорва основателността им и моли да бъдат отхвърлени.

Заинтересованата страна Б.С. не взема отношение.

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

Жалбите са процесуално допустими - подадени от засегнати от оспрвания административен акт лица в законния срок. Разгледани по същество са основателни.

Във връзка с направено искане от жалбоподателя ОСЗ Земен до кмет на община Земен при условията на чл. 19, ал. 5 /отм./ от ЗСПЗЗ, във вр. с чл. 45^Ж ал. 1 от ППЗСПЗЗ, административният орган е издал заповед № РД - 90/15.IX.2010 г., с която се предоставят на жалбоподателите, физически лица, като наследници на Никола С. Стоименов земеделски земи в землището на с. Елов дол. По отношение на последните с окончателен съдебен акт, при разрешаване споро за материално право им е признато правото на собственост върху земеделски земи. Това налага изпълнението по административен ред на основание отменения чл. 19, ал. 4. т. 2 от ЗСПЗЗ на съдебните решения за възстановяване и предоставяне правото на собственост на н-ци на Н. Стоименов.

На 16.IX.20Ю г. кмет на община Земен отменя без основание, само инициативно посочената заповед от предния ден. В т.нар. мотивна част посочва, че било предоставено право на собственост върху земи /пасище и мера/, изключителна държавна собственост. В отменената заповед имотите които се предоставят на жалбоподателите по указания ред са определени като "нива" и са от земите по чл. 19, ал. 1 и 2 от ЗСПЗЗ. Това, че е издаден акт за общинска собственост не е от съществено значение, предвид обстоятелството, че именно от земи по чл. 19, ал. 1 и 2 от ЗСПЗЗ в отменената редакция на ал. 4 от тази разпоредба се оземляват лица, на които по съдебен ред е признато право

на собственост върху земеделски земи. Налага се извода, че отменителната заповед е издадена без основание с погрешно посочване на законови разпоредби и неотнормирани данни за имотите.

На следващо място - заповед № РД - 92/16.IX.2010 г. на кмет на община Земен е издадена при съществено процедурно нарушение, което налага отмяната ѝ, извън допуснатото нарушение на материалния закон.

При преценка на цялото съдържание на оспорената заповед административният съд приема, че съществува противоречие между посоченото в нея фактическо и правно основание за издаването ѝ. Правното основание, на което заповедта на кмет на община Земен е издадена, е чл. 91, ал. 1 от АПК. Цитираната разпоредба предвижда, че в седемдневен срок от получаване на жалбата или протеста административният орган може да преразгледа въпроса и да оттегли сам оспорения акт, да го отмени или измени, като уведоми за това заинтересованите страни. Както се вижда от самия законов текст, правото на отзив може да бъде упражнено от административния орган само при подадена жалба, каквато в случая не е налице. Разпоредбата на чл. 91, ал. 1 от АПК се отнася до случай, при който може да стане преразглеждане на издадения административен акт от *издателя му*, ако в у-мо дневен срок, в конкретния случай, срещу този акт е постъпила жалба или протест. Липсата на тази предпоставка - постъпила жалба или протест лишава административния орган от възможността да упражни това свое процесуално право. Като е издал оспорваната заповед без законово основание, административният орган е нарушил правата на лица, за които предходната заповед е имала благоприятен ефект, а това при самодейно развилата се процедура по издаването на заповед РД-92/16.IX.2010 г. е нарушение на разпоредбите на, чл. 4, чл. 6 и чл. 26от АПК, а по същество е процесуално нарушение, налагащо отмяна на оспорваната заповед.

В тази връзка жалбите следва да бъдат уважени и в полза на жалбоподателите да се присъдят деловодни разноски - на ОСЗ Земен, 150 лева юрисконсултско възнаграждение, на жалбоподателите физически лица – 180 лева.

По изложените съображения, съдът

Р Е Ш И

ОТМЕНЯ изцяло заповед № РД-92/16.IX.2010 г. на кмет на община Земен, обл. Перник.

Осъжда община Земен да заплати на ОСЗ Земен сумата 150 лева деловодни разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Осъжда община Земен да заплати на А.И. ***; С.И.А.,*** и С.П.С.,*** сумата 180 лева деловодни разноски.

Решението може да се обжалва с касационна *жалба* в 14-дневен срок от съобщението до страните пред ВАС.

Съдия: /п/