

РЕШЕНИЕ

№ 7

гр.Перник, 03 февруари 2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на осемнадесети януари две хиляди и единадесета година, в състав:

СЪДИЯ: СТЕФАН СТАНЧЕВ

при секретаря Е.В., като разгледа докладваното от съдията административно дело № 405/2010 г. по описа на Административен съд Перник, за да се произнесе взе предвид следното:

С.М.С. и В.М.М. оспорват частично заповед № РД 155/5-^11.2010 г. на кмет на община Ковачевци. С оспорваната заповед, по отношение т. 1 от нея, е разпоредено на основание чл. 44, ал. 2 от ЗМСМА, във връзка с чл. 19, ал. 4 от ЗСПЗЗ и чл. 45<к, ал. 2 от ППЗСПЗЗ; постъпило искане по реда на чл. 19, ал. 5 от ЗСПЗЗ на ОСЗ Ковачевци № 4¹ от 20Ю г. да се предостави на н-ци на М. Ковачки, сред които са и жалбоподателите имот № 027048, с площ от 0,894 дка, м. Берендерска река, в землището на с. Светля, общ. Ковачевци, без идентифицирани граници. Жалбоподателите правят оплакване за нищожност на оспорваната заповед -издадена при липса на компетентност за това от административния орган и за незаконосъобразност. Иска се отмяна на оспорваната заповед и присъждане на разноски.

Ответникът по жалбата, чрез процесуален представител възразява основателността на жалбата, претендира разноски.

Съдът, като обсъди доводите на страните във връзка с доказателствата по делото, съобразявайки се с указанията на ВАС, по определение № 15331 постановено по адм. д. 15468/10, прие следното.

Административния орган е разпоредил да бъде предоставен на н-ци на М. Ковачки имот 027048 в землището на с. Светля. Според административния орган, имота е образуван от имот 027030 в същото землище. Определена е площ на реституирания имот от 894 кв.м. Съгласно решение № 4/23-Х.199² на н-ци на М. Ковачки е възстановено право на собственост в съществуващи /възстановими/ стари граници върху 1 дка - нива в землището на с. Светля, м. Берендерска река - т. 2 от решението. В този смисъл е искането на ОСЗ, за предоставянето на съответните имоти, описани в искането.

Разпоредбата на чл.19, ал.4, т.1 ЗСПЗЗ предвижда, че общините са длъжни да предоставят земите по ал.1, т.е. останалите след възстановяването на правата на собствениците, които след влизане в сила на плана за земеразделяне и одобрената карта на съществуващи и възстановими стари реални граници, стават общинска собственост, при установяване на границите на земеделските имоти, за които е издадено решение на общинската служба по земеделие за признаване на правото на възстановяване на собствеността в съществуващи или възстановими стари реални граници. Съгласно чл.19,ал.5 от ЗСПЗЗ - предоставянето на земите се извършва по мотивирано искане на общинската служба по земеделие със заповед на кмета на общината. Производството по чл.19, ал.4 и ал.5 ЗСПЗЗ е различно от производството по

възстановяване на собствеността на земеделските имоти от Общинската служба по земеделие с решение по чл.14, ал.1 ЗСПЗЗ. Процедурата по чл.19, ал.4 от ЗСПЗЗ урежда правоотношения между ОСЗ и кмета на общината във връзка с реституцията на земеделски земи. Възстановяването на правото на собственост върху земеделски земи се извършва с решения от ОСЗ, която е компетентния орган.

В настоящият случай, с решение № 4/23-Х.1992 г. на ПК с. Ковачевци на наследници на Методи Стоянов, каквито са жалбоподателките, се възстановява правото на собственост в съществуващи /възстановими/ стари реални граници на земеделски земи, сред които е и нива от 1 дка, в землището на с. Светля, общ. Ковачевци м. "Берендерска река". С мотивирано писмено искане № 41/21.У1.20Ю г. от ОСЗ - Ковачевци е спазена процедурата по чл. 19, ал. 5 от ЗСПЗЗ /отм./ до кмета на общината за издаване заповед за предоставяне на имот земеделска земя в землището на с. Светля на н-ци Методи Ковачки - имот 027048 по КВС, регистриран като общински имот. За имота, но като част от имот 027030 - общински, видно от писмо № 295/22.Х.20Ю г. на ОСЗ Ковачевци има и АЧОС, както и скица и геодезическо заснемане.

От представените по делото писмени доказателства, не спорими от страните, е установено, че недвижимият имот предмет на оспорената заповед представлява земеделска земя, че този недвижим имот попада в картата на възстановена собственост за земеделски земи съществуващи и възстановими в стари реални граници и че този имот не попада в кадастрален план, респективно в кадастрална карта изготвена по ЗКИР. Безспорно е изяснено, че от имота по решение на Общински съвет Ковачевци се отнемат квадратни метри, за което в решението са изложени мотиви - прокаране на местен път. Така нареченият местен път не може да бъде разглеждан, като елемент, което поставя въпроса, досежно компетентността на Общински съвет Ковачевци да приема такова решение при условията на чл. 19 от ЗСПЗЗ, респективно компетентността на кмета на община да издаде заповед по това решение, че Административният орган е действал извън предоставената му от закона материално правна компетентност, тъй като за земи, за които до 2012 г. се намират в стопанисване и управление на общините от общинския съвет може да бъде взето решение само при налагане на изграждане на елементи на общинската инфраструктура. Дори да се приеме, че административният орган е действал при компетентност от фактическа страна е изяснено, че е налице противоречие на издадената заповед в предвидената в ЗУТ процедура и при разпоредбите на материалния закон. Според чл. 126, ал. 6 от ЗУТ се уточняват фазите на проектиране на елементите на техническата инфраструктура, които се намират в неурегулирани територии, следва да има изготвен проект, който да бъде последван от парцеларен план, в който се предвижда отнемане на площи на трети лица, това не е направено, а в крайна сметка. Като правно основание за приемане на посоченото решение е посочена разпоредбата на чл. 21, ал. 1, т. 23 ЗМСМА, по силата на която ОбщСъвет има обща компетентност да решава и други въпроси от местно значение, които не са от изключителна компетентност на други органи. ЗМСМА е общ закон, който урежда неизчерпателно правомощията на органа на местно самоуправление, като в специалните закони тези правомощия могат да се разширяват, респективно детайлизират. Вземането на подобни решения изисква спазването на строго разписана процедура, а мотива, че населението трябва да има достъп до имотите не е противопоставим на допуснатото нарушение на разпоредбите на ЗУТ.

На следващо място - искането на ОСЗ е за конкретен имот, на основание на неоспорено и породило правни последици решение на ПК от 1992 г. Овластения с това орган прави искане за издаване на заповед за предоставяне на имот от 1 дка, както е по решението на ПК. Кметът на общината е обвързан от това искане, при положение, че такъв общински имот съществува по КВС. Като е издал заповед за предоставяне на по малък по площ имот, административния орган сериозно е нарушил интересите на жалбоподателите. Не намира обосновка и възражението на представителя на ответника по жалбата, за това, че в случая намира приложение чл. 19, ал. 7 от ЗСПЗЗ /отм./ Жалбоподателите не попадат в лица, които са обезщетени собственици, а са такива с възстановено право на собственост. Отменената разпоредба предвижда инициативата за прилагане на такава процедура да е от ОСЗ, а в случая, този орган е приел на основание решение на ПК, че на жалбоподателите следва да се възстанови право на собственост при условията на чл. 19, ал. 4 и 5 от ЗСПЗЗ /отм./

Предвид изложеното, съдът намира, че оспорваната заповед следва да се отмени и преписката да се върне на административния орган за произнасяне по искането, така както е формулирано.

В тежест на ответника по жалбата се възлагат и направените от жалбоподателите разноси в размер на 320 лева.

По изложените съображения съдът

Р Е Ш И

ОТМЕНЯ заповед № РД 155/5-^11.2ОЮ г. на кмет на община Ковачевци, в частта за предоставяне на н-ци на Методи Стоянов Ковачки имот № 027048, представляващ използвана ливада, образуван от имот 027030, м. "Берендерска река", находящ се в землището на с. Светля, м. "Берендерска река", с площ от 0,894 Дка.

ВРЪЩА преписката на кмета на община Ковачевци за произнасяне по искане изх. № 4!/21.У1.2ОЮ г. на ОСЗ Ковачевци, в частта за предоставяне на имот имот № 027048, находящ се в землището на с. Светля, м. "Берендерска река", с площ от 1 дка.

Осъжда община Ковачевци, обл. Перник да заплати на С.М. *** и В.М.М., *** сумата 320 лева - деловодни разноси.

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

Съдия: /п/