

гр.Перник, 23 май, 2013 г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд – Перник, касационен състав, в публично заседание на осми май две хиляди и тринадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Стефан Станчев

ЧЛЕНОВЕ: Емилия Иванова

Слава Георгиева

при секретаря М. и в присъствието на прокурор ***, като разглежда докладваното от съдия Станчев к.г.а.х. дело № 155/2013 г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

С решение №8 от 15.ІІ.2013 г., постановено по гр. дело № 995/12 г., РС Радомир е прогласил нищожността на решение № 149/15.ХІІ.2010 г. на ОСЗ с. Ковачевци, обл. Перник, в частта, с която е отказано възстановяване правото на собственост в стари и съществуващи /възстановими/ реални граници върху нива от 2,948 дка, трета категория, нахояща се в строителни граници на с. Ковачевци, м. “Разкръске” – имот № 866, кв. 55а, 55б от плана на селото, на н-ци на *** и ***. Срецу това решение е постъпила касационна жалба от ОСЗ, чрез процесуален представител с оплакване за незаконосъобразно постановен съдебен акт. Искa се отмяна на решението на РС.

Ответницата по касационната жалба, чрез пълномощник оспорва основателността ѝ, поддържа становище, че решението на РС е правилно и следва да се остави в сила, както и претендира присъждане на разноски за настоящата инстанция.

Представляващ окр. прокуратура дава заключение, че жалбата е неоснователна и следва да се остави в сила решението на районен съд.

Касационен състав на Административен съд Перник, като обсъди доводите на страните във връзка с доказателствата по делото прие следното.

Касационната жалба е процесуално допустима и неоснователна.

В хода на производството пред районен съд са били събрани доказателства, относими към правните изводи на съда, при постановяване на решението му. Съдът, на основание на събраните доказателства е стигнал до правен извод, че обжалваното решение на местната ОСЗ е предшествано от процедура, която се развила в грубо нарушаване на процедурни правило и при изцяло игнориране на законовите изисквания. Изземването на функции на помощен орган при местната общинска администрация комисията по чл. 13а от ППЗСПЗЗ от ОСЗ е довело до постановяване на нищожен акт.

Видно от приложено предходно административно дело, образувано по жалба за незаконосъобразност на решение № 149/2010г. на ОСЗ, с. Ковачевци производството по това дело е било прекратено, поради постановен недопустим съдебен акт. От това следва,че няма постановено влязло в сила решение, с което е отхвърлено оспорване по законосъобразност на Решение № 149/15.12.2010г. на Общинска служба по земеделие, с. Ковачевци; не е налице отрицателна пречка по чл.177, ал.3 АПК за постановяване на решение по подадената жалба за нищожност на Решение № 149/15.12.2010г на ОБС, Ковачевци.

РС е прогласил за нищожно решение № 149/2010г. на ОСЗ, в частта му, в която се отказва да се възстанови на наследниците на *** и *** право на собственост в съществуващи /възстановими/ стари реални граници върху Нива от

2.948 дка, трета категория, находяща се в строителните граници на село Ковачевци, местността Разкръске, имот № 866 кв.55а, 55б от кадастралния план, след като е направил цялостен и задълбочен анализ на всички събрани по делото доказателства, въз основа на които законосъобразно е приел, че оспореното решение е издадено в грубо нарушение на материалния закон.

Изложените в касационната жалба твърдения са неоснователни, тъй като противоречат на установената фактическа обстановка по делото и на приложимата правна уредба.

Направеното тълкуване от касационния жалбоподател на нормата на чл.13а от ППЗСПЗЗ е невярно, тъй като приемане на помощен план за земеделска земя, която попада в урбанизирана територия, не е идентично с одобряване на кадастрална карта. Твърденията на касатора, че след като за имота вместо помощен план е одобрен кадастрален план, то била спазена процедурата по чл.13а от ППЗСПЗЗ, са изцяло в противоречие с чл.11 - 13а от ППЗСПЗЗ. По делото е безспорно, че ответника е наследник на *** и ***, бивши жители на село Ковачевци и че по подадено заявление вх. № 216Б от 1991г. за възстановяване право на собственост върху земеделска земя е постановено обжалваното решение № 149/2010г. на Общинска служба по земеделие, с. Ковачевци, с което се отказва да се възстанови право на собственост в съществуващи /възстановими/ стари реални граници върху нива от 2.948 дка, трета категория, находяща се в строителните граници на село Ковачевци, местността Разкръске, имот № 866 кв.55а, 55б от кадастралния план на с. Ковачевци поради изпълнени мероприятия. Спорният имот - нива от 2.948 дка, трета категория, се намира в строителните граници на село Ковачевци, и попада по регулационен план в отредени за жилищно строителство имоти; част от този имот е застроена. Съгласно чл.11, ал. 4 от ППЗСПЗЗ за земеделски земи, попадащи в урбанизирани територии, застроената част се определя служебно с решение на техническа служба на общината при спазване на Наредба № 7 от 2003 г. за правила и нормативи за устройство на отделните видове територии и устройствени зони, което се одобрява със заповед на кмета на общината и може да се обжалват по реда на Административно процесуалния кодекс.

Съгласно разпоредбата на чл.13а ал.1 ППЗСПЗЗ в случаите, когато в одобрения кадастрален план няма данни за границите на имота се изработва помощен план за имота, правото на собственост, върху който се възстановява по чл. 11 от ППЗСПЗЗ, като съгласно чл.13а ал.5 от ППЗСПЗЗ помощните планове се разглеждат и приемат от комисия, назначена от кмета на общината, в състав: представители на службата по кадастъра, на общинската служба по земеделие и гори и на техническата служба на общината. От анализа на цитираните разпоредби безспорно следва извода, че за реституцията на земеделски земи, попадащи в урбанизирани територии, чиито граници не могат да се установят на място законодателят изисква провеждане на задължителна административна процедура по чл.13а от ППЗСПЗЗ за приемане на помощен план, а относно земеделски земи в урбанизирани територии, в които има застрояване и влязла сила заповед на кмета на общината по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ.

Тази административна процедура е задължителна предпоставка за постановяване на решение от ОБСЗ и предшества решението на ОБСЗ.

От събраните по делото доказателства по несъмнен начин е изяснено, че обжалваното решение е издадено в грубо нарушение на чл.11 и чл.13а от ППЗСПЗЗ. Безспорно по делото е установено, че от общинската администрация на Община-Ковачевци не е приет помощен план за

реституционния имот и вместо провеждане на междинно административно производство по чл.13а от ППЗСПЗЗ е одобрен кадастрален план за този имот и то в процес на провеждане на земеделската му реституция.

Видно от приложената административна преписка вместо помощен план от общинската администрация е одобрен кадастрален план за имот 866, по отношение на който не е приключила земеделската реституция с влязло в сила решение на ОБСЗ, Ковачевци. Вместо да приеме помощен план, общинската администрация е попълнила кадастралния план с имот 866, то този план не е одобрен и от комисия в състав по чл.13, ал.5 от ППЗСПЗЗ, а от ОБЕСУТ, който не е компетентният орган да приема с решение изработени планове по чл.13а от ППЗСПЗЗ. Така извършените действия са в грубо нарушение на материалния закон, тъй като съгласно чл.13а, ал.11 от ППЗСПЗЗ само имотите, за които е възстановена собствеността с влязло в сила решение, се попълват кадастралния план, от което следва извода, че общинската администрация е попълнила кадастралния план с имот, по отношение на който не е възстановено правото на собственост по реда на чл.11 и сл. от ППЗСПЗЗ.

По делото е безспорно установено и обстоятелството, че за Нива от 2.948 дка, трета категория, в село Ковачевци, местността Разкръске, не е издадена и заповед от кмета на Община-Ковачевци по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ.

В решението на ОБСЗ, Ковачевци като мотиви да се откаже възстановяване на собствеността, е посочено, че са проведени мероприятия. Това означава, че за да се откаже възстановяване на собствеността на това основание, следва да е проведена процедура за определяне на застроена и свободна площ по реда на чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ, приключила с влязла в сила заповед на кмета на Община, Ковачевци.

Констатирането на тези пороци макар и по спестено от страна на районен съд е довело до постановяване на съдебен акт, който не подлежи на отмяна.

Във връзка с изложеното, касационната жалба е неоснователна и следва да се остави в сила оспорваното решение на РС Радомир. Основателно е искането за присъждане на разноси, които са в размер на 300 лева.

По изложените съображения, касационен състав на Административен съд Перник

Р Е Ш И

ОСТАВЯ В СИЛА решение № 8, постановено по гр.д. № 995/2012 г. по описа на Районен съд Радомир.

ОСЪЖДА ОСЗ с. Ковачевци, обл. Перник да заплати на В.К.Я. *** сумата 300 /триста/ лева, деловодни разноси.

Решението е окончателно.

Председател:

Членове: 1.

2.