

РЕШЕНИЕ

№ 2238

гр. София, 05.07.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 17 състав, в публично заседание на 22.06.2010 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Юлия Раева

при участието на секретаря Албена Рибарска, като разгледа дело номер **2877** по описа за **2010** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 46а от Закона за чужденците в Република Б (ЗЧРБ).

Образувано е по жалба на Александр Р. Б, гражданин на М, срещу Заповед № ЗДМ-103/08.03.2010 г. на директора на Д. „М.”-гр. С. за принудително настаняване в Дом за временно настаняване на чужденци при Д. „М.”.

В жалбата са изложени съображения за незаконосъобразност на административния акт поради липса на материалноправните предпоставки за издаването му. Иска се отмяната на административния акт.

В съдебно заседание процесуалният представител на жалбоподателя поддържа жалбата на изложените в нея основания и моли да бъде отменена оспорената заповед.

Ответникът, редовно призован, не изпраща процесуален представител и не изразява становище по жалбата.

Прокурорът изразява становище за основателност на жалбата.

Съдът, след съвкупна преценка на събраните по делото доказателства и доводите на страните, счита за изяснено от фактическа и правна страна следното:

Жалбата отговаря на изискванията на чл. 150 и чл. 151 от АПК. Подадена е от процесуално легитимирано лице. При проверка относно спазване на срока за подаването ѝ, съдът установи, че в оспорената заповед административният орган неправилно е посочил, че подлежи на обжалване в 14-дневен срок от

съобщаването ѝ, вместо в 3-дневен срок от настаняването, какъвто е нормативно установеният срок съгласно чл. 46а, ал. 1 от ЗЧРБ. Така даденото от административния орган указание относно началния момент за отчитане на срока и продължителността му са спазени от жалбоподателя - заповедта е съобщена на 10.03.2010 г., а жалбата е подадена на 18.03.2010 г., предвид което съдът приема, че жалбата е подадена в срок.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

От представените от административния орган доказателства се установява, че процесната заповед е издадена с цел организиране на изпълнението на принудителна административна мярка “експулсиране”, наложена със Заповед № ЗДМ-268 от 12.05.2005 г. на директора на Д. „М.". Заповедта е издадена въз основа на предложение рег. № 1861/20.01.2010 г. на началник група „М.". В предложението се съдържат данни, че лицето не притежава валиден национален документ за задгранично пътуване, че е установено и с известен адрес – гр. Ш, ул. „Средна гора” № 3, вх. 1, . 3, ап. 9 и със Заповед № 1079/21.08.2006 г. на директора на ОД на МВР-Ш му е разпоредено ежедневно явяване в РУ на МВР-Ш. Посочено е, че в същото време е налице опасност от укриване, поради което по отношение на чужденеца следва да бъде наложена принудителната административна мярка „принудително настаняване в специален дом за временно настаняване на чужденци”.

От представените от жалбоподателя доказателства се установява, че жалбоподателят има граждански брак с Оксана Г Кара – българска гражданка и от брака са родени децата им А А Бошкова (родена 1997 г. в гр. Ш) и Г Алесандров Б. (роден 2000 г. в гр. Ш) – също български граждани. Съгласно Удостоверие изх. № 741 от 28.05.2010 г. и Удостоверие изх. № 742 от 28.05.2010 г. двете деца за записани като ученици в СОУ „С Доброплодни” гр. Ш и редовно посещават учебните занятия. Членовете на цялото семейство са с постоянен адрес гр. Ш, ул. „Средна гора” № 3, вх. 1, . 3, ап. 9.

При така установената фактическа обстановка съдът направи следните изводи от правна страна:

Предпоставките за принудително настаняване на чужденеца в специален дом за временно настаняване са предвидени в чл. 44, ал. 6 от ЗЧРБ. Съгласно посочената разпоредба, в случаите, когато чужденецът, на когото е наложена принудителна административна мярка по чл. 39а, т. 2 и 3, е с неустановена самоличност, възпрепятства изпълнението на заповедта или е налице опасност от укриване, органът, издал заповедта, може да издаде заповед за принудително настаняване на чужденеца в специален дом за временно настаняване на чужденци с цел организиране на принудителното отвеждане до границата на Република Б или експулсирането. Следователно, за да е налице основание за принудително настаняване, е необходимо, освен наличието на наложена принудителна административна мярка по чл. 39а, т. 2 и 3 от ЗЧРБ, в случая е наложена мярката по чл. 39а, т. 3 от ЗЧРБ – експулсиране, да е налице и някое от следните условия: неустановена самоличност на чужденеца, чужденецът да

възпрепятства изпълнението на заповедта или да е налице опасност от укриване. В предложението за издаване на процесната заповед е посочено, че съществува опасност лицето да се укрие. Доказателства за това не са представени. Не са представени също така доказателства, че лицето е нарушило Заповед № 1079/21.08.2006 г. на директора на ОД на МВР-Ш за ежедневно явяване в РУ на МВР-Ш. Напротив – налице са данни, при това съдържащи се както в доказателствата, представени от жалбоподателя, така и в представените от ответника, че лицето и останалите членове на неговото семейство са трайно установени в страната и са с известен адрес.

При това положение съдът приема, че от страна на ответника не е доказано наличието на едно от кумулативните условия за налагане на процесната мярка – опасност лицето да се укрие, поради което не са налице материалноправните предпоставки за налагане на по-тежка принудителна административна мярка, каквато е процесната, в сравнение с вече наложената по чл. 44, ал. 5 от ЗЧРБ.

По изложените съображения съдът счита, че оспорената заповед е незаконосъобразна поради противоречие с материалноправните разпоредби – отменително основание по чл. 146, т. 4 от АПК и следва да бъде отменена.

Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2, пр. 2 от АПК, съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Заповед № ЗДМ-103/08.03.2010 г. на директора на Д. „М.”-гр. С. за принудително настаняване на Александр Р. Б, гражданин на М в Дом за временно настаняване на чужденци при Д. „М.”.

Решението не подлежи на обжалване.

СЪДИЯ: