

РЕШЕНИЕ

№ 2282

гр. София, 26.04.2012 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 26 състав, в публично заседание на 18.04.2012 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Мирослава Керимова

при участието на секретаря Мая Георгиева, като разгледа дело номер **8623** по описа за **2010** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и следв. от АПК.

Образувано е по жалба на [фирма] [населено място] против мълчалив отказ на Министъра на земеделието и храните да издаде заповед по реда на чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ за стопанската 2010- 2011г по направеното искане от 10.08.2010г.

С определение № 14 554/09.11.2011г ВАС на РБългария по адм.д. № 15 883/2010г е приел, че със заповед № РД – 09 – 478/01.06.2010г /л. 38 по адм.д. № 15 883/2010г на ВАС/ министърът на земеделието и храните е делегирал на заместник-министъра С. Б. да упражнява правомощията му по ЗСПЗЗ на основание чл. 33 ал.4 от закона. Оттук е извел, че исканата заповед по чл. 37в от ЗСПЗЗ би следвало да се издаде от заместник министъра и че неговият мълчалив отказ подлежи на съдебен контрол за законосъобразност пред АССГ.

В жалбата се претендира, че [фирма] обработва земеделски земи в землищата на [населено място], [населено място], [населено място] ябълково и [населено място], [община], обл.Б. с обща площ от близо 12 000 дка. Твърди се, че съгласно разпоредбите на чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ, [фирма] е изискало издаване на заповед по чл. 37в ал.4 от министъра на земеделието и храните за стопанската 2010 – 2011г за тези землища, поради неиздаване на същата в срока, определен в чл. 37в ал.4 от директора на ОД „Земеделие”. Искането било от 10.08.2010г, като до момента на подаване на жалбата – 12.10.2010г липсвало произнасяне по него. Прави се искане съдът да върне преписката на административния орган със задължителни указания за издаване на заповед със соченото правно основание.

В съдебно заседание, жалбоподателят се представлява от Д. Т. и Ж. Ж., управители на дружеството, които поддържат жалбата. Излагат становище за допустимост и основателност на жалбата, като твърдят, че ответникът действа при условията на обвързана компетентност и е бил длъжен да се произнесе по направеното искане.

Ответникът по оспорването, не се явява и не изпраща представител.

ВАС е конституирал като заинтересована страна в производството по делото [фирма], което чрез управителя Ж. намира жалбата за основателна.

АССГ, в настоящия състав, при извършена служебна проверка за допустимост на жалбата приема следното:

В ЗСПЗЗ и ППЗСПЗЗ е подробно регламентирана процедурата за разпределение на масивите в землищата. Същата приключва със заповед на директора на ОД"З", който въз основа на доклад на комисията по ал.1, издава заповед за разпределение на масивите в землището. Такава заповед се издава за всяко едно землище, за което има сформирана отделна комисия. В тази хипотеза, директорът на ОДЗ действа при условията на обвързана компетентност – при наличие на доклад на комисията, той е длъжен да издаде заповед. Съгласно чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ, когато в срока по ал.1 и ал.4 директорът на областната дирекция „Земеделие“ не издаде заповедта, всяко заинтересовано лице може да поиска издаването ѝ от министъра на земеделието и храните.

При извършена служебна проверка, съдът констатира, че представената преписка е хаотична и касае различни стопански години – 2009/2010г и 2010г/2011г., като включва запитвания, отговори до МЗХ, които са неотносими към настоящото производство.

Тъй като в жалбата се говори за искане до министъра на МЗХ направено на 10.08.2010г, с правно основание чл. 37 ал.12 от ЗСПЗЗ, което касае стопанската 2010-2011г, съдът ще се произнесе по допустимостта и основателността на това искане:

Чл. 37в от ЗСПЗЗ е изменен с ДВ бр. 62 от 2010 г., като преди това изменение, кметът на общината е имал правомощия да издава заповеди с правно основание чл. 37в от ЗСПЗЗ. Видно от преписката в настоящото производство, са представени и документи касаещи стопанската 2009-2010г, но същите не следва да бъдат разглеждани предвид претенцията в жалбата, че предмет на настоящото производство е стопанската 2010-2011г. В тази насока съдът приема за неотносими аргументите касаещи приложението на параграф 7 от ПРЕХОДНИ И ЗАКЛЮЧИТЕЛНИ РАЗПОРЕДБИ към Закона за изменение и допълнение на [Закона за собствеността и ползуването на земеделските земи](#) (ДВ, бр. 94 от 2009 г.), съгласно който § 7. Неиздадените заповеди по [чл. 37в, ал. 4](#) за стопанската 2009 - 2010 година до влизането в сила на този закон се издават от директорите на областните дирекции "Земеделие" в срок до 1 март 2010 г. В конкретната хипотеза за стопанската 2010-2011г се касае за неиздаване на заповед по чл. 37в ал.4 от ЗСПЗЗ, като срокът за произнасяне на директора на областна дирекция "Земеделие" да издаде заповед за разпределение на масивите в землището е до 1 септември на съответната година, в случая 2010г. /съгласно изменението на чл. 37в ал.4 от ЗСПЗЗ в сила от 01.01.2010/.

В действителност – приложеното на л.5 по делото искане до министъра на МЗХ е с дата – 09.08.2010г. /На л. 31 по делото е приложено копие от същото искане входирано в МЗХ на 12.08.2010г/По делото е приложена обратна разписка, от която е видно, че същата молба е входирана в МЗХ на 12.08.2010г. Датата на подаване на жалбата до АССГ е 12.10.2010г . В определение № 14554/09.11.2011г ВАС по адм.д. №

15883/2010г е заявил, че АССГ следва да извърши служебна проверка за допустимост на жалбата с оглед спазване на срока за обжалване на мълчаливия отказ.

Доколкото чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ гласи, че Министърът на земеделието и храните или оправомощено от него лице издава заповедите по ал. 1 или ал. 4 в едномесечен срок от поискването им по реда на ал. 12, а мълчаливият отказ подлежи на обжалване в едномесечен срок откакто органът е бил длъжен да се произнесе, АССГ приема, че жалбата не е подадена след срока за обжалване. Приложеното на л. 27 по делото искане до министъра с дата 16.06.2010г е препратено по компетентност на ОД "З" Б. и касае искане с правно основание чл. 37в ал.1 от ЗСПЗЗ, поради което не може да се приеме, че от тази дата следва да се брои срок за произнасяне на министъра на МЗХ. Останалите приложения по делото искания до министъра на МЗХ касаят питання за тълкуване и прилагане на закона, както и искания за предходни години 2009-2010, поради което са ирелевантни за настоящия спор.

Стои въпроса обаче дали искането до министъра на земеделието и храните не е било преждевременно, доколкото искането до същия орган може да се направи след изтичане на срока по чл.37в ал.4 от ЗСПЗЗ, който е до 01.09.2010г за стопанската 2010-2011г. Искането е направено на 10.08.2010г и като такова е преди изтичане на срока за произнасяне от директора на ОД „Земеделие“.

По делото обаче не се установява да е издадена заповед от директора на ОД "З" Б. и до 01.09.2010г.

Предвид горното, АССГ приема, че [фирма] надлежно е упражнило правото си да иска от министъра на МЗХ издаване на заповед с правно основание чл. 37в ал.13 от ЗСПЗЗ на основание чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ.

В изпратената до съда преписка се съдържа:

1. Молба входирана на 25.05.2010г на л. 149 по делото от управителя на [фирма] Д.У. до директора на ОД „З" Б. за назначаване на комисия за сключване на споразумения по чл. 37в от ЗСПЗЗ между собствениците и ползвателите на земеделски земи в [община] за стопанската 2010-2011г по землища както следва: [населено място] църква, [населено място], [населено място] ябълково и [населено място] ябълково.

2. Със заповед № РД 11-69/26.05.2010г л. 139 по делото директорът на ОД „Земеделие“ [населено място] на основание чл. 37в ал.1 от ЗСПЗЗ е открил процедура по сключване на споразумения между собствениците и /или ползвателите на земеделски земи за стопанската 2010/2011г за землищата на територията на [община] . Комисия е определена и за землищата на [населено място] и Д. Ябълково, [населено място] църква и [населено място].

3. Искане от управителя на [фирма] Д.У. с дата 16.06.2010г за издаване на заповед по чл. 37в ал.1 от ЗСПЗЗ за разпределение на масивите за стопанската 2010-2011г за землищата на [населено място] църква, [населено място], [населено място] ябълково и [населено място], [община], област Б.. – л. 27 по делото. Същото искане е адресирано и входирано в Министерство на земеделието и храните, но с писмо от 29.07.2010г – л. 26 по делото е изпратено по компетентност на ОД „Земеделие“ област Б..

4. На 29.07.2010г определената с горната заповед комисия със задача да ръководи сключването на споразумение между собствениците и ползвателите на земеделски земи в землището на [населено място] се е събрала в състав съгласно заповедта, като заедно с описаните в споразумение на л. 116 по делото собственици и ползватели на земеделски земи се е постигнало споразумение за създаване на масиви за земеделско ползване по опис на земи и индивидуализиращи данни съгласно текста на

споразумението. Споразумението е сключено за стопанската 2010-2011г. Със споразумението се определя А. да представлява собствениците и ползвателите пред комисията по чл. 37в ал.1 от ЗСПЗЗ за приемане на карта за ползване по реда на чл. 75 ал.2 от ППЗСПЗЗ.

5.Такова споразумение е постигнато и за земите в землището на [населено място] ябълково – л. 109 по делото.

6.На 29.07.2010г комисиите за землищата на [населено място] и [населено място] са съставили доклади съответно на л. 101 и л. 86 по делото с правно основание чл. 37в ал.4 от ЗСПЗЗ. Докладвани са постигнатите споразумения, като комисиите правят предложение до директора на ОД „Земеделие” [населено място] за разпределение съгласно текста на доклада. Докладите са входирани в ОД „Земеделие на 31.08.2010г.

7.На л. 49 по делото е приложен доклад за дейността на комисията по чл. 37в ал.4 от ЗСПЗЗ за землището на [населено място] с дата 14.09.2010г, която не предлага разпределение на земите в това землище по съображения изложени в самия доклад.

8.На л.39 от адм.д. № 15 883/2010г на ВАС е представен и приет като доказателство доклад за дейността на комисията по чл. 37в ал.4 от ЗСПЗЗ за землището на [населено място] църква с дата 14.09.2010г, която не предлага разпределение на земите в това землище по съображения изложени в самия доклад.

В изпратената до съда преписка не се съдържа издадена заповед за разпределение на масиви от директора на ОД „З” [населено място] за землищата на [населено място],с. Долно Ябълково, [населено място] и [населено място] църква, [община], област.Б. за стопанската 2010-2011г. Приложеният на л. 47 по делото доклад, подписан от директора на ОД”З” Б. не се явява отказ за издаване на исканата заповед. Същият е адресиран до зам.министъра на МЗХ по повод образуваната преписка по молба на [фирма] .

При това положение съдът приема, че е налице хипотезата заповедта да бъде издадена от министъра на МЗХ или оправомощено от него лице .

На л. 31 по делото е приложено искането на [фирма] до министъра на МЗХ , входирано в МЗХ на 12.08.2010г с правно основание чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ.

По делото не се съдържа заповед издадена от министъра на МЗХ или оправомощено от него лице с правно основание чл. 37в ал.13 от ЗСПЗЗ. Приложеното писмо на л. 17 в делото на ВАС не се явява с характер на заповед с горното правно основание. Видно от текста на горната разпоредба, Министърът на земеделието и храните или оправомощено от него лице издава заповедите по ал. 1 или ал. 4 – в случая ал.4 в едномесечен срок от поискването им по реда на ал. 12. АССГ приема / а и предвид практиката на ВАС – решение № 1415/27.01.2012г на ВАС по адм.д. № 5970/2011г/ , че административният орган е длъжен да издаде заповед и то в едномесечен срок от поискването ѝ. При тази обвързана компетентност мълчаливият отказ се явява незаконосъобразен.

С оглед изложеното, обжалваният мълчалив отказ следва да бъде отменен и тъй като естеството на спора не позволява решаването на въпроса по същество, делото следва да бъде върнато като преписка на зам.министъра на земеделието и храните, на който са делегирани права по чл. 37в ал.13 от ЗСПЗЗ за процедиране съобразно дадените указания.

Воден от горното АССГ в настоящия състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба на [фирма] [населено място] мълчалив отказ на зам.министъра на Министерство на земеделието и храните /с делегирани права по заповед № РД – 09 – 478/01.06.2010г от министъра на МЗХ/ да издаде заповед по реда на чл. 37в ал.12 от ЗСПЗЗ за стопанската 2010- 2011г по направеното искане от 10.08.2010г, входирано в МЗХ на 12.08.2010г.

ВРЪЩА преписката на същия административен орган за процедиране съобразно с изложените в настоящото решение мотиви.

Решението подлежи на обжалване пред ВАС на РБългария в 14 дневен срок от съобщението до страните за постановяването му.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: