

РЕШЕНИЕ

№ 12449

гр. София, 09.04.2025 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, V КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 07.03.2025 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Пламен Горелски

ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Йорданова
Димитър Петров

при участието на секретаря Валентина Христова и при участието на прокурора Яни Костов, като разглежда дело номер **10136** по описа за **2024** година докладвано от съдия Димитър Петров, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 179 и сл. от Административно – процесуалния кодекс.

Образувано е по оспорване на М. П. П. срещу разрешително № 31/09.10.2024г. издадено от кмета на район „К. село“ – Столична община, за премахване на 1 бр. планински ясен, намиращ се в имот общинска собственост – [населено място],[жк], при [жилищен адрес] ПИ 68134.208.36.

Оспорващият поддържа, че има правен интерес от оспорване на акта, тъй като се касае за премахване на дърво от площ за обществено ползване и живее в близкия блок 5. Поддържа, че разрешителното е нищожен административен акт, тъй като е издадено при вече висящо дело по оспорване на предходно разрешително за премахване на същия дървесен вид – адм.дело № 9715/2024г. на АССГ. Заявява и възражения за незаконосъобразност на акта, който не отговаря на изискванията за форма и мотивираност, както и е в нарушение на материалноправните разпоредби. Прави искане за обявяване нищожността на акта, евентуално за неговата отмяна.

Административният орган издал оспорения акт - кмет на район „К. село“ – Столична община, чрез своя пълномощник оспорва жалбата.

Прокурорът от Софийска градска прокуратура изразява становище за потвърждаване на обжалвания административен акт.

Съдът като прецени събраните по делото доказателства в тяхната съвкупност и

поотделно, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Оспореният акт е общ административен акт, тъй като е с еднократно правно действие и засяга правната сфера на неопределен брой лица, доколкото дървото предмет на разрешителното се намира на терен за обществено ползване – алея до жилищен блок. В този смисъл и безпротиворечивата практика на ВАС по сходни случаи – Решение № 12846 от 15.12.2021г. на ВАС, по адм.дело № 7123/2021г., II о., Решение № 7070 от 10.06.2020г. на ВАС по адм. дело № 12867/2019г., II о., Определение № 5200 от 24.04.2024г. на ВАС по адм. дело № 4013/2024г., II о., и др.

Жалбата е подадена в срок и е внесена дължимата държавна такса за обжалване и за публикуване на оспорването в ДВ по реда на чл.181 от АПК, поради което е редовна и допустима. Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Оспореният акт - Разрешително № 31/09.10.2024г. (за дървесна растителност, намираща се в общинска собственост), е приложено към делото. С него, кметът на район „К. село“ – Столична община, нарежда да се премахне 1 бр. планински ясен, намиращ се в имот общинска собственост – [населено място],[жк], при [жилищен адрес] ПИ 68134.208.36, тъй като дървото е в лошо физиологично състояние.

По делото със становището на административния орган е постъпила преписката по издаване на оспорения акт. Към преписката е приложена Експертна оценка за широколистно дърво – ясен, с посочени координати “X” 42.67418 и координати „Y”- 23276028. Представена е обаче, и експертна оценка към Разрешително № 7/15.03.2024г., където същото дърво, със същите координати е посочено в т.5, с предписание – за премахване. В тази връзка с разпореждане от 17.10.2024г. е изисквана информация от административния орган, дали широколистното дърво предмет на оспореното в настоящото производство разрешение, е предмет и на предходен административен акт - Разрешително № 7/15.03.2024г., както и информация дали актът е оспорен или е влязъл в сила. В отговор е постъпило писмо от 23.10.2024г., в което е посочено, че 1 бр. широколистно дърво от вида планински ясен, находящо се в имот общинска собственост – [населено място], [жк], при [жилищен адрес] ПИ 68134.208.36 е предмет на два акта - разрешително № 31/09.10.2024г. (оспорено в настоящото производство) и на предходно Разрешително № 7/15.03.2024г., също оспорено и по което е образувано адм. дело № 9715/2024г. на АССГ, 82 състав, което е висящо, към датата на приключване на устните състезания по настоящото дело.

Трайно и последователно в практиката на ВС са разграничавани основанията за нищожност, от основанията за незаконосъобразност на административните актове, в това число и с тълкувателни актове - ТР № 39 от 12.VIII.1987 г. по гр. д. № 11/87 г., ОСГК, ТР № 51 от 7.VI.1983 г. по гр. д. № 38/83 г., а именно, че административните актове са нищожни, когато са издадени не от органа, посочен в закон, когато излизат извън компетентността на този орган и когато актът е повторно издаден за същия случай, без първоначално издаденият акт да е отменен по съответния ред. В този смисъл е и цитираната от оспорващата страна съдебна практика - Решение № 11822 от 3.11.2016 г. на ВАС по адм. д. № 844/2016 г., IV о., Решение № 4915 от 27.04.2020 г. на ВАС по адм. д. № 7981/2019 г., VII о., Решение № 14959 от 11.12.2014 г. на ВАС по адм. д. № 9792/2014 г., 5-членен с-в.

С оглед становището на ответника, по делото не е спорно, а и се установява от писмените доказателства, че оспореният в настоящото производство акт е повторно издаден, със същия предмет и за същия случай, при наличие на вече издаден акт - Разрешително № 7/15.03.2024г., което е обжалвано и производството по обжалването

му е висящо - адм. дело № 9715/2024г. на АССГ, 82 състав, което обуславя извода за нищожност на повторно издадения акт – процесното разрешително № 31/09.10.2024г., докато все още е висящо съдебно производство по обжалване на предходен административен акт, със същия предмет и съдържание.

При този изход на спора, право на разноси има оспорващата страна, но такива не следва да се присъждат, тъй като не се претендират.

Мотивиран така, съдът

РЕШИ:

ОБЯВЯВА НИЩОЖНОСТТА на Разрешително № 31/09.10.2024г. издадено от кмета на район „К. село“ – Столична община.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд, в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

2.

ЧЛЕНОВЕ: 1.