

РЕШЕНИЕ

№ 1214

гр. София, 22.02.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, III КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 15.02.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Десислава Корнезова

ЧЛЕНОВЕ: Боряна Петкова

Бранимира Митушева

при участието на секретаря Виктория Вълчанова и при участието на прокурора Ютеров, като разглежда дело номер **8382** по описа за **2012** година докладвано от съдия Десислава Корнезова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-чл.228 от АПК във вр.чл.14 ал.3 пр. последно от ЗСПЗЗ.

Образувано е по касационна жалба на М. Д. Б. срещу РЕШЕНИЕ № I-33-74 от 07.06.2012г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Г. ОТДЕЛЕНИЕ, 33 състав, постановено по гр.дело № 52386/2010г.

В жалбата са въведени основания за нищожност, недопустимост и неправилност на съдебното решение, поради постановяването му в нарушение на материалния закон и процесуалните правила. Касаторът моли съда да постанови съдебно решение, с което да отмени РЕШЕНИЕ №I-33-74 от 07.06.2012г. на СРС, ГО, 33 състав по гр.дело № 52386/2010г. и реши спора по същество, като се уважи жалбата срещу РЕШЕНИЕ № 2823/28.09.1998г. издадено от ПК „К.“.

Ответникът- ОБЩИНСКА СЛУЖБА по „Земеделие“- П. не изразява становище по отношение основателността на касационната жалба.

Представителят на СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА дава заключение за основателност на подадената жалба.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания прилагайки нормата на чл.218 АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е **ЧАСТИЧНО ОСНОВАТЕЛНА**.

Със съдебно РЕШЕНИЕ № I-33-74 от 07.06.2012г., постановено по гр.дело № 52386/2010г. СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Г. ОТДЕЛЕНИЕ, 33 състав е отхвърлил жалбата на М. Д. Б. срещу РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г. на ПК „К.“, постановено по преписка по заявление вх.№ 2823/28.02.1992г. в частта, с която е претендирано обявяване на неговата нищожност, като е оставил без разглеждане жалбата в частта за неговата отмяна, поради незаконосъобразност.

Предмет на развилото се съдебно производство е била преценката за законосъобразност и действителност на РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г., с което ответника е отказъл да възстанови правото на собственост на наследници на Д. Б. върху недвижими имоти, находящи се в землището на [населено място] в местностите „През Искър“ с площ от 1.200 дка, 1.400 дка, 0.500 дка и „Куриите“ с площ от 1.500 дка.

За да достигне до извода, че атакуваният индивидуален административен акт на ПК „К.“, чийто правоприемник е Общинска служба по “Земеделие”- П. е валиден СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД е приел, че същият е издаден от компетентен административен орган, в предписаната от закона писмена форма, както и че не са допуснати съществени нарушения на материалния и процесуален закон, които могат да обосноват неговата нищожност.

Пред настоящата инстанция не са ангажирани нови писмени доказателства по см. на чл.219 ал.1 АПК.

Контролът, който СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД е бил длъжен да упражни при проверката на действителността и законосъобразността на РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г. на ПК „К.“ се е свеждал до обсъждане на критериите по чл.41 ал.3 ЗАП/отм./ сега чл.146 АПК и в частност дали са приетите от ответника фактически констатации правилно са подведени под съответните разпоредби на материалния закон. В настоящия случай първоинстанционния съд не е разгледал и не се е произнесъл по същество на административно-правния спор, като не е изследвал дали обжалваното решение е постановено при спазване на посочената от ответника разпоредба на чл.10б ЗСПЗЗ. Изводите на първостепенния съд в частта, с която е приел, че жалбата е просрочена и поради това не се изследвал законосъобразността на акта са НЕПРАВИЛНИ по следните съображения:

На първо място: СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД е бил сезиран с жалба от М. Д. Б. в обстоятелствената част на която се е твърдяло, че РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г. е нищожен и незаконосъобразен административен акт, като се е позовал на всички основания, посочени в разпоредбата на чл.146 АПК. Първоинстанционният съд е разгледал и се е произнесъл само досежно валидността на административния акт. По отношение на искането за отмяната му, като незаконосъобразен е изложен мотива, че жалбоподателят е уведомен за издаването му на 28.09.1998г., поради което жалбата се явява просрочена. Действително, видно от отбелязването върху самото решение е посочено, че е „получено на ръка на 28.09.1998г. на М. Д. Б.“. Касаторът изрично е оспорил обстоятелството, че оспореното решение му е било съобщено на посочената дата, както и че подписът под това записване е негов. В тази връзка още с жалбата е сезирал съдът с искане за допускане на заключение на съдебно-графологическа експертиза, от която да се установи, дали почеркът и подписът под това отразяване са негови. СРС не се е произнесъл по това искане на касатора, като не е изложил никакви мотиви, защо приема, че оспорването е просрочено, следствие от което не се е

произнесъл по искането за отмяната, поради незаконосъобразност на административния акт. Това обстоятелство, налага отмяната на съдебния акт и връщане на делото за ново разглеждане от друг състав на СРС, който на първо място следва да се произнесе по процесуалната допустимост на жалбата по см. на чл.159 т.5 АПК, след допускане и приемане на становище на съдебно-графологическа експертиза, установяваща обстоятелството, дали почеркът и подписа под думите „получено на ръка на 28.09.1998г.” са на М. Д. Б..

На второ място: В останалата част, с която СРС, ГО, 33 състав е приел, че воляизявлението на административния орган е валидно съдебното решение е ПРАВИЛНО и не съществуват посочените в АПК основания за неговата отмяна. РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г. е издадено от материално компетентен административен орган в кръга на неговите правомощия и в законоустановения състав, в който е трябвало да заседава органа и да постановява индивидуалните административни актове по ЗСПЗЗ. Обжалваният акт е издаден в писмена форма, без да са били допуснати особено съществени нарушения по см. на чл.15 ЗАП /отм./, които да доведат до недействителност на обективизираното воляизявление. Съдът не констатира други нарушения на материалния и процесуален закон, които са от такъв характер и вид, че да доведат до нищожност на отказа на ПК „К.” да възстанови правото на собственост в полза на правоимащите лица върху недвижимите имоти, находящи се в землището на [населено място].

По така изложените правни доводи и аргументи и с оглед въведените в касационната жалба основания за отмяна на атакувания съдебен акт, решаващият съд, приема, че съдебното решение от 07.06.2012г. на СРС, ГО, 33 състав по гр.дело № 52386/2010г. В ЧАСТТА, с която е оставена без разглеждане подадената жалба за отмяна на РЕШЕНИЕ № 2823 от 28.09.1998г. НЕПРАВИЛНО на основание чл.209 т.3 АПК и на основание чл.221 ал.2 АПК следва да бъде ОТМЕНЕНО. На основание чл.222 ал.2 т.2 АПК делото следва да бъде върнато за ново разглеждане от друг състав на СРС, който на основание чл.224 АПК да изпълни дадените в мотивната част на съдебния акт задължителни указания по приложението на процесуалния закон. В ОСТАНАЛАТА ЧАСТ, с която съдът е преценил, че този административен акт е валиден, съдебният акт следва да бъде оставен в сила.

При извършената служебна проверка, настоящата инстанция не констатира основания за касиране на съдебния акт по см. на чл.218 ал.2 АПК във вр.чл.209 т.1 и т.2 АПК.

Подадената касационна жалба е частично основателна на въведените в нея оплаквания, поради което АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град следва да постанови съдебен акт в съответствие с приетото от него от правна страна.

Така мотивиран, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град, III Касационен състав на основание чл.221 ал.2 АПК и чл.222 ал.2 т.2 АПК във вр.чл.14 ал.3 пр.последно от ЗСПЗЗ

Р Е Ш Е Н И Е:

ОТМЕНЯ СЪДЕБНО РЕШЕНИЕ № I-33-74 от 07.06.2012г., постановено по гр.дело № 52386/2010г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Г. ОТДЕЛЕНИЕ, 33 състав В ЧАСТТА, с която е оставена без разглеждане жалбата на М. Д. Б. за отмяна, поради незаконосъобразност на Решение № 2823/28.09.1998г. на ПК „К.”, постановено по

преписка по заявление вх.№ 2823/28.02.1992г., като:

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг съдебен състав на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД В ТАЗИ ЧАСТ.

ОСТАВЯ В СИЛА СЪДЕБНО РЕШЕНИЕ № I-33-74 от 07.06.2012г., постановено по гр.дело № 52386/2010г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Г. ОТДЕЛЕНИЕ, 33 състав в ОСТАНАЛАТА ЧАСТ.

РЕШЕНИЕТО е окончателно на основание чл.223 АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

2.