

# РЕШЕНИЕ

№ 110

07.03.2023 г., град Добрич

## В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Добрич, в публично заседание на седми февруари, две хиляди двадесет и трета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Нели Каменска

при участието на секретаря, Стойка Колева, разгледа докладваното от председателя адм. дело № 672 по описа на съда за 2022 г. и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.79, ал.1 от Закона за държавната собственост (ЗДС) във връзка с чл.145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс (АПК) и е образувано по жалба на Община Крушари, уточнено с допълнителна молба с вх. № 4389/09.12.2022 г., представлявана от кмета, Илхан Мюстеджеб, срещу Заповед № ДжС-10-2/03.11.2022 г., издадена от областен управител на област Добрич, с която е отменен Акт за частна общинска собственост № 2668/22.08.2022 г.

Жалбоподателят счита заповедта на областния управител за неправилна и незаконосъобразна като издадена при липса на правните основания и при превратно тълкуване на закона. В съдебно заседание чрез адв.Далакманска заявява, че поддържа жалбата, излага подробни аргументи за незаконосъобразност на оспорената заповед, която моли да бъде отменена, и претендира присъждане на направените по делото разноски.

Ответникът, областен управител на област Добрич, чрез юрисконсулт Светослав Узунов, изразява становище за неоснователност на жалбата и законосъобразност на оспорената заповед, която счита за мотивирана и издадена при спазване на съдопроизводствените правила. Моли жалбата да се отхвърли и да се присъдят направените по делото разноски.

Добричкият административен съд като съобрази събраните по делото доказателства във връзка с твърденията на страните намира жалбата за допустима, а разгледана по същество за основателна.

От фактическа страна се установява, че на 04.08.2022 г. в производство по чл.109 от Правилника за прилагане на Закона за държавната собственост (ППЗДС) кметът на Община Крушари е направил искане по реда на чл.108 от ППЗДС до областния управител на област Добрич да бъде отписан от актовете книги за държавна собственост имот с Акт за държавна собственост № 5125/135 от 25.03.1967 г., представляващ дворно място от 3 000 кв.м.,

представляващ парцел IX-общ., кв.58 по плана на с.Крушари, идентичен с парцел X-265, кв.37 по регулационния план на с.Крушари, одобрен със Заповед № 72/23.09.1987 г. Към искането са приложени акта за държавна собственост с № 5125/135 от 25.03.1967 г., скица на ПИ 40097.501.499 на СГКК –Добрич и извадка от регулационния план на с.Крушари.

В отговор на направеното искане, областният управител е издал заповед № ДжС-09-01-39/09.08.2022 г., с която позовавайки се на чл.79, ал.1 от ЗДС и чл.109, ал.2 от ППЗДС, както и на § 42 от ПЗРЗИД на Закона за общинската собственост е наредил отписване на имота от актовете книги за частна държавна собственост и предаването му на собственика, Община Крушари.

Заповедта е съобщена на кмета на Община Крушари с писмо с изх. № Джс-14-96 /10.08.2022 г., регистрирано в Община Крушари с вх. № ОС-123723(1) на 12.08.2022 г. Считано от 12.08.2022 г. Заповед № ДжС-09-01-39/09.08.2022 г. е влязла в сила на 27.08.2022 г.

След получаването на Заповед № ДжС-09-01-39/09.08.2022 г., кметът на Община Крушари е утвърдил Акт за частна общинска собственост на процесния имот - АЧОС№ 2668/22.08.2022 г., вписан Служба по вписванията - Добрич под № 17, том XX, вх.рег. № 7520/26.08.2022 г.

На 02.11.2022 г. областният управител на област Добрич е издал нова заповед - Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г., с която е отменил предходната своя Заповед ДжС-09-01-39/09.08.2022 г. за отписване от актовете книги за частна държавна собственост.

В мотивите на Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г. не е посочено правното основание, въз основа на което се издава, но се сочи, че имотът неправилно е бил отписан от актовете книги за частна държавна собственост, понеже отреждането на имота за „Партиен дом“, по ЗРП на с.Крушари, действал към 08.11.1999 г., го определяло като имот, собственост на Държавата. В подкрепа на това становище издателят на заповедта е визирал съдебно решение № 160/19.05.2015 г. на Кюстендилския окръжен съд.

Последвало е издаването и на оспорената Заповед № ДЖ-С-10-2/03.11.2022 г., с която на основание чл.79, ал.1 от ЗДС, областният управител е отменил АЧОС№ 2668/22.08.2022 г., вписан Служба по вписванията - Добрич под № 17, том XX, вх.рег. № 7520/26.08.2022 г.

При така установената фактическа обстановка от правна страна, съдът приема следното:

Заповед № ДЖ-С-10-2/03.11.2022 г. е издадена от компетентен орган - областният управител на област Добрич, който е овластен от закона - чл.79, ал.1 от ЗДС да издава заповеди за отмяна на актове за частна общинска собственост за държавни имоти, неправилно актувани като общински.

Заповедта е издадена в предвидената от закона писмена форма и съдържа мотиви

Заповедта е издадена при съществени процесуални нарушения, без наличието на правно основание за това и в нарушение на чл.79, ал.3 от ЗДС.

От представените по делото доказателства се установява, че нарушения при актуването на процесния имот като частна общинска собственост, не са допуснати. Кметът на Община Крушари е спазил изискването на закона и в производство по чл.109, ал.1 и ал.2 от ППЗДС е заявил пред областния управител претенцията на общината, че имотът е общинска собственост. Цитираните разпоредби от ППЗДС определят, че отписването на имотите се извършва въз основа на писмено искане на собственика, подадено до областния управител и че към искането си собственикът прилага писмени доказателства, удостоверяващи, че имотът е негова собственост.

Областният управител, признавайки за основателна претенцията, че имотът е общинска собственост, в производството по чл.108 във вр. с чл.109 от ППЗДС, е издал Заповед ДжС-09-01-39/09.08.2022 г. за отписване от актовете книги за частна държавна собственост. Съгласно визираната в заповедта разпоредба на чл.108 от ЗДС, имотите, които са престанали да бъдат държавна собственост, неправилно са били актувани като такива, както и тези, основанието за актуването на които е отпаднало, се отписват от актовете книги със заповед на областния управител по местонахождение на имота.

Видно от мотивите на заповедта, областният управител е приел, че е налице първата хипотеза, а именно, че имотът е престанал да бъде държавна собственост и се е позовал на § 42 от ПЗРЗИД на Закона за общинската собственост.

След издаването и съобщаването на Заповед № ДжС-09-01-39/09.08.2022 г. същата е придобила стабилитет, поради липса на данни за нейното оспорване. Заповедта е влязла в сила на 27.08.2022 г., считано от датата, на която е бил съобщен на адреса.

Тази заповед е била отменена със Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г. на областния управител в производство по възобновяване по чл.99 от АПК, но в нарушение на процесуалните правила, предвидени в това производство. Областният управител не е съобщил на Община Крушари, че възобновява производството по чл.109 от ППЗДС, не я е конституирал като страна, в качеството ѝ на лице, придобило права от издадения административен акт, т.е. от първоначалната заповед за отписване от актовете книги за частна държавна собственост. Поради неспазването на правилата за възобновяване на административното производство, съдът приема, че оспорената заповед по чл.79, ал.1 от ЗДС, е издадена при съществени процесуални нарушения.

Издаването на Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г. от областния управител, с която се отменя заповедта за отписване на имота от актовете книги за държавна собственост, позволяваща имотът да се актува като общинска собственост, предизвиква спор за материално право. Това е така, понеже първоначалната заповед от 09.08.2022 г., с която е разпоредено отписването на имота, е правно действие, волеизявление, че имотът е общинска собственост. Последвалата втора заповед на същия административен орган, е волеизявление, но с напълно противоположно

съдържание, което вече обективира спор за материално право по см. на чл.79, ал.3 от ЗДС и по аргумент от цитираната разпоредба, този спор следва да бъде разрешен по общия исков ред.

Оспорената заповед за отмяна на акта за частна общинска собственост е издадена в нарушение на чл.79, ал.3 от ЗДС.

След възобновяване на административното производство и издаването на Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г., с която предизвиква спор за материално право, областният управител е следвало да се съобрази с разпоредбата на чл.79, ал.3 от ЗДС и да предяви иск по чл.108 от Закона за собствеността за доказване на правото на собственост върху имота. Нито в административното производство по чл.79, ал.1 от ЗДС, нито в съдебното производство пред административен съд може да се определя кому принадлежи правото на собственост върху процесния имот.

Издаването на последвалата Заповед № ДЖ-С-10-1/02.11.2022 г. от областния управител, с която той само отменя своята предходна заповед по чл.108 от ППЗДС, послужила като основание за издаването на АЧОС, е безспорна индиция за възникването на спор за материално право между държавата и общината. Така възникналият спор вече не може да бъде разрешен в административното производство по чл.79, ал.1 от ЗДС, тъй като нормата на чл.79, ал.3 от ЗДС, не допуска това. Разпоредбата на чл.79, ал.3 от ЗДС определя, че споровете за материално право се решават по съдебен ред. Решаването на спора по общия исков ред гарантира равнопоставеността на страните в производството, както и равнопоставеността между частната държавна и частната общинска собственост. Разпоредба на чл.17, ал.3 от Конституцията определя, че частната собственост е неприкосновена, в т.ч. и собствеността на общините.

За решаването на породения от областния управител спор за правото на собственост върху процесния имот, държавата следва да предяви иск по общия ред.

Оспорената заповед за отмяна на акта за частна общинска собственост е издадена и в нарушение на чл.79, ал.1 от ЗДС.

Понеже актовете за държавна и общинска собственост имат само декларативен характер и нямат конститутивно действие, то от това следва, че волеизявлението на областния управител по чл.108 от ППЗДС за деактуването на имота като държавна собственост, обективирано в издадената Заповед № ДЖС-09-01-39 от 09.08.2022 г., е правното основание за актуване на имота като общинска собственост. Затова съдът приема, че общинската администрация е издала АЧОС на валидно правно основание. След като АЧОС е издаден в безспорно производство по чл.109 от ППЗДС, започнало с искането на Община Крушари и приключило със заповедта на областния управител за отписване на имота от актовете книги за държавна собственост, не може да се приеме, че е налице „незаконосъобразно актуване“ по см. на чл.79, ал.1 от ЗДС и съответно липсва основание за издаването на оспорената заповед.

По тези съображения настоящият състав на съда счита, че оспорената заповед е издадена при липса на законните предпоставки за това. Не е налице задължителната предпоставка на чл.79, ал.1 от ЗДС, при наличието на която областният управител може със заповед да отмени акт за общинска собственост, тъй като имотът не е бил незаконосъобразно актуван като общински. Извършеното отписване на имота от книгите за държавна собственост и последвалото му вписване в актовете книги за общинска собственост в безспорното производство по чл.109 от ППЗДС определя, че не е налице основанията на чл.79, ал.1 от ЗДС за отмяната на издадения АЧОС със заповед на областния управител.

С оглед изложеното, оспорената заповед като издадена при съществени процесуални нарушения и в нарушение на материалния закон, следва да бъде отменена на основанията по чл.146, т.3 и т.4 от АПК.

На основание чл.143, ал.1 от АПК претенцията на оспорващия за присъждане на направените разноски е основателна. На Община Крушари следва да се присъдят разноски по делото за държавна такса от 50 лева и за адвокатско възнаграждение от 1000 лв., за което са представени доказателства за заплащане по банкова сметка договор за прана защита и съдействие и адвокатско пълномощно.

Водим от горното, както и на основание чл.172, ал.1 от АПК, Административен съд – Добрич, трети състав

### РЕШИ:

ОТМЕНЯ Заповед № ДжС-10-2/03.11.2022 г., издадена от областен управител на област Добрич, с която е отменен Акт за частна общинска собственост № 2668/22.08.2022 г., утвърден от кмета на Община Крушари.

ОСЪЖДА Областна администрация - Добрич да заплати на Община Крушари сумата от 1050 (хиляда и петдесет) лева – разноски по делото за държавна такса и адвокатско възнаграждение.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва с касационна жалба в 14 - дневен срок от съобщението до страните пред Върховния административен съд на Република България.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ:

3310

7

