

**О П Р Е Д Е Л Е Н И Е**

21.03.2011г.

Гр.Монтана

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - МОНТАНА ,II СЪСТАВ, в ОТКРИТО съдебно заседание на седми март , през две хиляди и единадесета година в състав

Председател : БИСЕРКА БОЙЧЕВА

при секретаря А.Л. и с участието на прокурор А.И.,като разгледа докладваното от съдия БОЙЧЕВА ,административно дело№41 по описа на съда за 2011 г. и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.88,ал.1,т.2 от АПК във връзка с чл.88,ал.2 и ал.3 от АПК.

Образувано е по частна жалба на „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* , представлявано от Д.И.Й.-изпълнителен директор ,чрез адв.Р\*\*\* М\*\*\* срещу Заповед №РД-08-223/17.12.2010г. на Областния управител на област Монтана ,с която е прекратено производството,като недопустимо и е оставена без разглеждане жалба, вх.№70-00-1784/13.09.2010г. от „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* срещу мълчалив отказ на кмета на община Монтана да издаде за заповед по чл.34,ал.1 от ЗСПЗЗ.В жалбата си твърди,че заповедта за прекратяване на административното производство е неправилна и незаконосъобразна,т.к. е спазен срока за обжалване пред областния управител,а също иска отмяна на заповедта и връщане на преписката на областния управител за произнасяне по същество в определен от съда срок ,като му се дадат и указания за това.Моли за присъждане на разноските в производството. В съдебно заседание не се явява,но представя писмено становище.

Ответника-Областен управител на област Монтана не изпраща процесуален представител и не взема становище.

Представителят на Окръжна прокуратура-Монтана счита жалбата за неоснователна.

Административният съд,след преценка на представените писмени доказателства,установи следното:

Жалбата е допустима,като подадена в срок.Видно от обратна разписка на л.21 от делото,съобщението за заповедта е получено на 21.12.2010г.,а жалбата е подадена чрез куриер на 22.12.2010г.,видно от товарителница на л.14 от делото,където е отразено ,че е изпратена на 22.12.2010г. и е получена в областна администрация на 23.12.2010г., поради което настоящия състав намира,че жалбата е подадена в рамките на 7- дневния срок по чл.88,ал.3 от АПК ,т.к.меродавна е датата на изпращане на частната жалба-22.12.2010г.,посочена в товарителницата,при което доводите в писмено становище от жалбоподателя от 07.02.2011г. за възстановяване на срока ,поради отказ и неприемане на жалбата от областна администрация,не следва да се обсъждат. По същество жалбата е основателна,по изложените по-долу съображения.

Видно от данните по делото,с искане,вх.№70-00-1459/26.07.2010г. настоящия жалбоподател,„А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* ,представлявано от Д.И.Й. \*\*\* да издаде заповед по чл.34 от ЗСПЗЗ за изземване на земеделски земи от лица ,които ги ползват без правно основание.Поради произнасяне в срока по чл.57,ал.1 от АПК е формиран мълчалив отказ да се издаде акта,обжалван пред областния управител ,с жалба вх.№70-00-1784/13.09.2010г.Със Заповед№РД-08-223/17.12.2010г. на Областния управител на област Монтана е прекратено производството,като недопустимо и е оставена без разглеждане жалба, вх.№70-00-1784/13.09.2010г. от „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* срещу мълчалив отказ на кмета на община Монтана да издаде за заповед по чл.34 от ЗСПЗЗ,поради факта,че срока за обжалване по чл.84 ,ал.2 от АПК е изтекъл на 09.09.2010г.,а жалбата е подадена на 13.09.2010г. При тази фактическа обстановка от правна страна съдът приема следното.

Видно от делото, искането на жалбоподателя „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* ,представлявано от Д.И.Й. е подадено на 26.07.2010г.,като в срока по чл.57,ал.1 от АПК т.е. до 09.08.2010г. включително няма произнасяне от кмета на общината ,при което е формиран мълчалив отказ да се издаде акта.По аргумент на чл.84,ал.2 от АПК този мълчалив отказ може да се оспори пред по-горестоящия административен орган-областния управител в едномесечен срок от изтичане на срока, в който административния орган е бил длъжен да се произнесе,т.е. до 09.09.2010г.Видно от товарителница на л.13 от делото,жалбата е изпратена на 09.09.2010г. чрез куриерски услуги и е получена в общинската администрация на 13.09.2010г.,като меродавна е датата на изпращане,посочена в товарителницата,не датата на получаване в кметската канцелария, при което по разбиране на съда е спазен срока по чл.84,ал.2 от АПК ,при което неправилно областния управител със заповед е прекратил административното производство по жалбата на „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* ,представлявано от Д.И.Й. ,а е следвало да се произнесе по същество.Впредвид гореизложеното ,съдът намира ,че заповедта на Областния управител е неправилна и незаконосъобразна и следва да бъде отменена,поради нарушение на материалния и процесуалния закон, а преписката върната на областния управител за произнасяне по същество ,при спазване реда и процедурата на чл.85-98 от АПК,в едномесечен срок от получаване на преписката.

В жалбата си жалбоподателя моли да му се присъдят разноските в производството ,които при този изход на делото и на основание чл.143,ал.1 от АПК му се дължат от ответника.Видно от делото ,жалбоподателя е направил разноски за адвокат в размер на 150лв. и за държавна такса за обжалване в размер на 50 лв.,които следва да му бъдат изплатени от ответника по делото.Водим от гореизложените мотиви , административният съд

Водим от гореизложените мотиви ,административният съд

**О П Р Е Д Е Л И :**

ОТМЕНЯ Заповед№РД-08-223/17.12.2010г. на Областния управител на област Монтана ,с която е прекратено производството,като недопустимо и е оставена без разглеждане жалба, вх.№70-00-1784/13.09.2010г. от „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* срещу мълчалив отказ на кмета на община Монтана да издаде за заповед по чл.34 от ЗСПЗЗ,КАТО НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНА.

ИЗПРАЩА административната преписка на Областния управител на област Монтана за произнасяне по същество по жалба, вх.№70-00-1784/13.09.2010г. от „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* срещу мълчалив отказ на кмета на община Монтана да издаде за заповед по чл.34 от ЗСПЗЗ.Определя едномесечен срок за произнасяне от Областния управител,който срок тече от получаване на административната преписка.

ОСЪЖДА Областния управител на област Монтана да заплати на жалбоподателя „А\*\*\* Ф\*\*\* ”А\*\*\* гр.С\*\*\* , представлявано от Д.И.Й. със седалище и адрес на управление гр.С\*\*\* ,район К\*\*\* с\*\*\* ,ул.”В\*\*\* ”№\* ,ет.\* разноски по делото в размер на общо 200/двеста/лв.,от които 150 /сто и петдесет/лв. за адвокат и 50/петдесет/ лв. държавна такса за обжалване .

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: