

РЕШЕНИЕ

№ 3145

гр. София, 10.05.2019 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 22 състав,
в публично заседание на 05.04.2019 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Десислава Корнезова

при участието на секретаря Илияна Тодорова, като разгледа дело номер **664** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145-чл.178 от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл.54 ал.6 от Закона за кадастъра и имотния регистър /ЗКИР/.

Образувано е по жалба на З. М. З., Д. С. Г., М. Д. С., М. А. А., Б. А. А. срещу Заповед № 18-10526/05.12.2018г. издадена от Началник Служба геодезия, картография и кадастър-гр.С..

В жалбата се твърди, че оспорваната заповед е незаконосъобразна, защото е издадена в нарушение на административно-производствените правила и в противоречие с материалноправните разпоредби на ЗКИР. Съдът е сезиран с искане за отмяна на обжалвания акт, като подробни съображения са изложени в писмени бележки, изготвени от адв.А. Т.. Заявена е и претенция за присъждане на направените по делото разноски, съгласно списък по чл.80 от ГПК.

Ответната страна - Началник Служба геодезия, картография и кадастър-гр.С., редовно призован, не изпраща представител, който да вземе участие в проведеното открито съдебно заседание на 05.04.2019г. По делото е представен писмен отговор, в който жалбата е оспорена, като неоснователна и недоказана.

Заинтересованата страна- Столична община, район „П.“, редовно призована не е депозирала становище по направеното оспорване на акта.

Софийска градска прокуратура не изпраща представител, който да даде заключение по основателността на оспорването.

Административен съд София-град, след като се запозна със събраните и приети по делото писмени доказателства и след като изслуша становищата на страните, приема за установено следното от фактическа страна :

Административното производство е започнало по подадено заявление вх. № 01-349785/11.09.2018г. от З. М. З. с искане за изменение на одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. на Изпълнителен директор на АГКК КККР за територията на Столична община, район „П.“ по отношение на имоти с идентификатор № 68134.603.506, № 68134.603.507, № 68134.603.1423 и № 68134.603.1425. Към заявлението е приложена скица-проект № 15-731825/10.10.2018г. и обяснителна записка, от съдържанието на която се установява следното: Възложителите са собственици на имот № 46 по неodobрен кадастрален план на [населено място], който попада в кв.3 и в [улица].т.13-о.т.14-о.т.14а, съгласно ПУП на местността „ОСЗ С.“, одобрен с Решение № 120 по Протокол № 24/30.03.2001г. на СОС. ПИ № 46 е частично идентичен на ПИ с идентификатор № 68134.603.1423. Нанася се имот с проектен идентификатор № 68134.603.2000, като се коригират границите на имоти № 68134.603.506, № 68134.603.507, № 68134.603.1423 и № 68134.603.1425.

Видно от скица № 15-22970/15.01.2019г. имот с идентификатор № 68134.603.506, съгласно одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. на Изпълнителния директор на АГКК е с площ от 11 625 кв.м., трайно предназначение на територията-урбанизирана, начин на трайно ползване- за второстепенна улица, а в кадастралния регистър, като негов собственик е отразена Столична община.

Видно от скица № 15-22978/15.01.2019г. имот с идентификатор № 68134.603.507, съгласно одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. на Изпълнителния директор на АГКК е с площ от 16 779 кв.м., трайно предназначение на територията-урбанизирана, начин на трайно ползване- за второстепенна улица, а в кадастралния регистър, като негов собственик е отразена Столична община.

Видно от скица № 15-22962/15.01.2019г. имот с идентификатор № 68134.603.1423, съгласно одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. на Изпълнителния директор на АГКК е с площ от 5 566 кв.м., трайно предназначение на територията-урбанизирана, начин на трайно ползване- за друг вид застрояване, а в кадастралния регистър, като негов собственик са вписани лицата- Г. Х. П., Д. С. Г., М. Д. С., З. М. З..

Представена е и скица 15-22967/15.01.2019г. за имот с идентификатор № 68134.603.1425, съгласно одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. на Изпълнителния директор на АГКК, който е с площ от 13 862 кв.м., трайно предназначение на територията-урбанизирана, начин на трайно ползване- за друг вид застрояване, а в кадастралния регистър липсват данни относно собствеността върху него.

Жалбоподателите са били уведомени за образуваното административно производство с писмо изх.№ 24-25653/13.11.2018г.

По преписката от Столична община, район „П.“ е постъпило писмено възражение изх. № РПД18-ДИО5-275/11/31.10.2018г., в което е посочено, че с Решение от 22.03.1999г. по гр.дело № 9856/1996г. на СРС, 43 състав е възстановена собствеността на наследниците на Х. Д. А. върху имот с пл.сн. № 634 по неodobрен кадастрален план от 1948г., землището на местността „О.-М.“. Със Заповед № РД-57-213/23.08.2007г. на Кмета на Столична община е отписан от актовете книги за общинска собственост АОС № 1576/05.06.2002г. имот № 634, кад. лист № 204, 226 по кадастрален план от

1948г. с площ от 6 770 кв.м. Част от имот № 634 попада в имот с пл.сн. № 46. Представено е и Решение от 08.05.2001г. по адм.дело № 3997/1999г. на СГС, III-ж състав, с което е било отменено отчуждаването на имот № 634, кв.68 /нов/, местността „О.-М.“, извършено със Заповед № 423/08.05.1954г. на МКСБ.

Правото на собственост върху ПИ № 46, кад. лист № 204, 226 по неodobрен кадастрален план на [населено място] от 1986г., местност „Складова база Б.“ с площ от 9 030 кв.м., който имот съгласно Решение № 120 по Протокол № 24/30.03.2001г. попада в кв.3 и под улица, местността „ОСЗ С.“ е придобито от жалбоподателите по силата на договори за покупко-продажба от 20.12.2002г. и 19.06.2003г., сключени във формата на нотариален акт № 68, том II, рег. № 3739, дело № 258/2002г. и нотариален акт № 130, том I, рег. № 1989, дело № 112/2003г.

Със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г., издадена от Изпълнителния директор на Агенция геодезия, картография и кадастр /АГКК/ е одобрена кадастралната карта и кадастралния регистър на район „П.“, Столична община.

Въз основа на подаденото заявление и приложените към него писмени доказателства, на основание чл.54 ал.2 от Закона за кадастра и имотния регистър, е издадена оспорваната в настоящето производство Заповед № 18-10526/05.12.2018г., с която се отказва изменение на КKKP по отношение на ПИ с имоти № 68134.603.506, № 68134.603.507, № 68134.603.1423 и № 68134.603.1425. В мотивната част на акта е посочено, че е възникнал спор за материално право между заявителите и собствениците на имот с пл.сн. № 634, кад.лист № 204, 226 по кадастрален план от 1948г., който имот попада в границите на ПИ с проектен идентификатор № 68134.603.2000.

При така установената фактическа обстановка, Административен съд София-град достига до следните своите правни изводи :

Жалбата е процесуално допустима, защото е подадена от страна, активно легитимирана да оспорва акта, в законоустановения преклузивен срок, считано от 28.12.2018г. и е депозирана срещу акт, подлежащ на съдебен контрол.

Разгледана по същество е ОСНОВАТЕЛНА.

Оспорената заповед е издадена от надлежно оправомощен административен орган, в кръга на неговата материална компетентност /Заповед № РД-13-183/26.05.2016г. на Изпълнителния директор на АГКК/.

Заповедта е издадена в предвидената от закона форма и съдържа изискуемите реквизити по чл. 59, ал. 2 АПК.

Съгласно приложимата разпоредба на чл.51 ал.1 ЗКИР в новата ѝ редакция (ДВ, бр.49 от 2014г.), действаща към датата на издаване на заповедта - кадастралната карта и кадастралните регистри се поддържат в актуално състояние, като се изменят при установяване на: 1. изменения в данните за обектите на кадастра, настъпили след влизането в сила на кадастралната карта и кадастралните регистри; 2. непълноти или грешки. Съгласно чл.51, ал.2 от ЗКИР, измененията в кадастралната карта и кадастралните регистри по ал.1 се извършват от службата по геодезия, картография и кадастр по местонахождение на имота. В съответствие с разпоредбата на чл.54, ал.4 ЗКИР, измененията в кадастралната карта и кадастралните регистри на недвижимите имоти при отстраняване на непълнота или грешка се одобряват със заповед на началника на службата по геодезия, картография и кадастр по местонахождение на имота. Заповедта се придружава от скица-проект. Заповедта за одобряване на изменението се съобщава по реда АПК на заинтересованите лица, чиито права са

засегнати от изменението. Съгласно чл.54 ал.6 ЗКИР, заповедите по ал.4 и 5 могат да се обжалват по реда на АПК пред административния съд по местонахождение на имота. Процесната заповед е постановена при действието на чл. 54 ал. 2 ЗКИР/ изм. ДВ бр. 57/22.07.2016г./, съгласно която „Когато непълнотата или грешката е свързана със спор за материално право, тя се отстранява след решаване на спора по съдебен ред. При необходимост съдът може да възложи на вещо лице, правоспособно по кадастър, изработване на комбинирана скица с координати на граничните точки. Влязлото в сила съдебно решение, придружено от проект за изменение, изготвен от правоспособно лице по кадастър, е основание за изменение на кадастралната карта по реда на чл.53а т.1”.

Отпадането на изискването на изготвяне на Акт за непълноти и грешки в производството по изменение на КК и КР, след изм. на чл. 51 - чл. 54 от ЗКИР / обн. ДВ, бр. 49/2014г./ не игнорира "спора за собственост" като основание за постановяване на отказ от Началника на СГКК, видно от цитирания по-горе текст на ал. 2 чл. 54 ЗКИР. Когато непълнотата или грешката е свързана със спор за материално право, тя се отстранява след решаване на спора по съдебен ред. Наличието на спор за материално право следва да бъде преценявано от СГКК във всеки конкретен случай и представлява основание да се откаже одобряването на проекта за изменение на КК.

В хода на настоящия процес с категоричност не може да се установи и обективира наличието на спор за материално право между жалбоподателите и лицата, носители на вещни права върху ПИ № 634, кад. лист № 204, 226 по кадастрален план от 1948г. Следва да се отбележи, че спор за материално право е налице не само при висящ съдебен процес по предявен иск с правно основание чл.124 ал.1 от ГПК, респ. чл.108 ЗС, но и когато твърденията на страните относно определено субективно материално право са разнопосочни, каквото е в случая не е налице. В хода на проведеното административно производство ответникът не е издирил, не е посочил, а още по-малко уведомил лицата, чийто права на собственост са противопоставими на правата на собственост на жалбоподателите. Липсват и данни за идентичност / пълна или частична/ между ПИ №46, нанесен в кадастрален лист № 204, 226 с площ от 9 030 кв.м. и ПИ № 634, кад.лист № 204, 226 по кадастрален план от 1948г. с площ от 6 770 кв.м. В административното производство участие е следвало да вземат лицата, които са наследници на Х. Д. А. и едва при обективирано от тях писмено възражение, че са носители на вещни права върху недвижимия имот, предмет на заявлението вх. № 01-349785/11.09.2018г. /имот с идентификатор № 68134.603.1423 по одобрената КККР/, ответникът е могъл да формира извод за възникнал и съществуващ вещно-правен спор.

При това положение и като взе предвид горното, съдът приема, че административният органът е допуснал нарушение по см. на чл.35 от АПК. Това е една от процесуалните норми, чието нарушение по правило води до невъзможност да се установят юридическите факти, относими към спора и с оглед на това да се приложи правилно и материалния закон. В казуса Началникът на СГКК не е положил нужните усилия за да събере доказателства, от които да е видно дали исканата промяна за имот с идентификатор № 68134.603.1423, съгласно одобрената със Заповед № РД-18-4/09.03.2016г. КККР е свързана с материален спор между засегнатите лица или не. Целта на предвидената в ЗКИР процедура е да се установят реално съществуващите граници на имота и обстоятелството, че по отношение на тях е

налице съгласие на всички засегнати лица. Липсата на такова съгласие може да бъде преодоляна само с влязло в сила съдебно решение за установяване на правата им, но не и чрез други способности или обстоятелства.

В административното производство е недопустимо да се решават спорове за материално право между страните. С оглед на това в чл.54 ал.2 от ЗКИР изрично е посочено, че когато непълнотата или грешката е свързана със спор за материално право, тя се отстранява след решаване на спора по съдебен ред. Във висиящността на административното производство не са събрани достатъчно доказателства, които сочат, че е налице спор относно правото на собственост върху имот с идентификатор № 68134.603.1423 между жалбоподателите и наследниците на Х. Д. А., който спор да се явява преюдициален спрямо административното производство за отстраняване на непълноти и грешки в кадастралната карта.

Въз основа на така изложените съображения съдът заключава, че Заповед № 18-10526/05.12.2018г. на Началника на СГКК – С. е незаконосъобразен административен акт на основание чл.146 т.3 и т.4 от АПК, поради което същата следва да бъде отменена. Преписката следва да се върне на административния орган за ново разглеждане, при което участие следва да вземат лицата, които са законни правоприемници на Х. Д. А., починал на 25.11.1941г., да се съберат доказателства за идентичност между ПИ №46, нанесен в кадастрален лист № 204, 226 по кадастрален план от 1986г. с площ от 9 030 кв.м. и ПИ № 634, кад.лист № 204, 226 по кадастрален план от 1948г. с площ от 6 770 кв.м., както и между ПИ № 634, кад.лист № 204, 226 по кадастрален план от 1948г. с площ от 6 770 кв.м. и ПИ с идентификатор № 68134.603.1423 с площ от 5 566 кв.м., съгласно одобрената и влязла в сила КККР.

При този изход на спора и с оглед своевременно заявената претенция за присъждане на направените в процеса разноски, същите подлежат на възстановяване от ответника и възлизат в размер на сумата от 1 050.00 лева, и представляват заплатено адвокатско възнаграждение, съгласно договор за правна защита и съдействие № 765983/25.03.2019г. в размер на 1 000.00 лева и държавна такса, внесена по сметката на съда от 50.00 лева.

Така мотивиран и на основание чл.172 ал.2 и чл.173 ал.2 от АПК, Административен съд София-град, II-ро отделение, 22 състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Заповед № 18-10526/05.12.2018г. издадена от Началник Служба геодезия, картография и кадастър-гр.С. по жалбата на З. М. З., Д. С. Г., М. Д. С., М. А. А., Б. А. А. всички със съдебен адрес за призоваване и съобщения: [населено място], [улица], Бизнес център, ет.1, офис № 4, чрез адв.А. В. Т..

ВРЪЩА преписка по заявление вх. № 01-349785/11.09.2018г. на Началник Служба по геодезия, картография и кадастър-С. за ново произнасяне съобразно указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в мотивите на настоящото решение.

ОСЪЖДА Агенция по геодезия, картография и кадастър с адрес: [населено място], кв.П., [улица] да заплати на З. М. З. ЕГН [ЕГН], Д. С. Г. ЕГН [ЕГН], М. Д. С. ЕГН [ЕГН], М. А. А. ЕГН [ЕГН], Б. А. А. ЕГН [ЕГН] всички със съдебен адрес за призоваване и съобщения: [населено място], [улица], Бизнес център, ет.1, офис № 4,

чрез адв.А. В. Т. сумата от 1 050.00 /хиляда и петдесет/ лева на основание чл.143 ал.1 от АПК.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба в 14-дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховния административен съд на Република България.

Съдия: