

РЕШЕНИЕ

№ 1213

гр. София, 22.02.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 22 състав, в публично заседание на 08.02.2013 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Десислава Корнезова

при участието на секретаря Силвиана Шишкова, като разгледа дело номер **5020** по описа за **2012** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на с чл.145 - чл.178 от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр. с чл.49, ал.2 от Закона за кадастъра и имотния регистър (ЗКИР).

Образувано е по жалба на С. Й. Б. и Д. Й. Й. срещу ЗАПОВЕД № РД-18-17 от 25.01.2012г. на Изпълнителния директор на АГЕНЦИЯТА по ГЕОДЕЗИЯ КАРТОГРАФИЯ И КАДАСТЪР (АГКК).

Жалбоподателите излагат доводи за незаконосъобразност на оспорвания административен акт, в частта за имот с идентификатор № 40436.5396.134. Твърденията се изразяват, че неправилно е отразена площта на този имот, като същата е намалена на 618 кв.м., които не съответстват на писмените доказателства за собственост. Претендира се от съда издаването на съдебен акт, с който да бъде постановена отмяна на обжалвания акт в оспорената му част.

Ответникът – Изпълнителният директор на Агенцията по геодезия, картография и кадастър, чрез процесуалния си представител юрк.К. оспорва жалбата.

Заинтересованата страна- Р. Р. Г. също оспорва жалбата, като в хода по същество на спора излага доводи за законосъобразност на оспорения административен акт.

Заинтересованата страна- СТОЛИЧНА ОБЩИНА не се представлява в процеса и не изразява становище по подадената жалба.

СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА не изпраща представител, който да даде заключение по основателността на жалбата.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град, след като обсъди доводите на страните и събраните и приети по делото доказателства по реда на чл.235 ал.2 ГПК във вр. чл.144 АПК, приема за установено от фактическа страна следното:

Видно от протокол за извършена съдебна-спогодба делба от 19.10.1959г. по гр.дело № 2787/1959г. на Софийски народен съд, К. район, IV участък в дял на Й. Д. Н. е бил възложен недвижим имот- дворно място в [населено място], парцел III-3 от кв.19, целият с повърхност от 700 кв.м.

Със Заповед за отмяна на отчуждаването № РД-43-624/03.11.1993г. на Кмета на Столична община е било отменено отчуждаването на имот № 339а от кв.19, местност „Кубратово”, като със Заповед № РД-57-76/19.01.1994г. е наредено да се отпише от актовете книги за държавна собственост АДС № 804/15.12.1975г. и да се предаде на Й. Д. Н. владението върху имот-празно дворно място с площ от 730 кв.м., съставляващо имот № 339а от кв.19 по плана на [населено място], който е бил отчужден по рег.преписка № 563/1972г. Със Заповед № РД-16-243/24.04.1994г. в кадастралната основа на плана е бил попълнен този недвижим имот № 339а по кафявите букви, линии и щрихи на приложената към заповедта скица.

Заинтересованата страна Р. Р. Г. е собственик на съседния недвижим имот № 40436.5396.554, нанесен в кадастралната карта с площ от 431 кв.м., като на съда е служебно известно обстоятелството от адм.дело №3038/2008г., че същият го е придобил на 20.10.2004г. по силата на договор за дарение, сключен във формата на нотариален акт № 12, том III, дело № 358/2004г. върху УПИ XX-139 от кв.24, находящ се в [населено място], [улица] площ от 410 кв.м., заедно с едноетажна жилищна сграда с площ от 80 кв.м.

С влязло в законна сила съдебно решение от 12.02.2009г. по адм.дело № 3038/2008г. по описа на АССГ, II-ро отделение, 22 състав е ОТМЕНЕНА ЗАПОВЕД № РД-09-90/06.03.2008г. на Кмета на район „Нови Искър” – Столична община, с която е било одобрено допълването на кадастралната основа на регулационния план на [населено място], одобрен с Решение № 21 по Протокол №32/10.12.2001г. на СОС и Заповед № РД-09-199/11.06.2004г. с верни имотни граници на имот пл.сн .№134 в УПИ I-134 общ., УПИ II-133 и УПИ XX-139 от кв.24 по черни линии и условни знаци „z”, по кафяви линии и условен знак „z” и по унищожени с кафяво черни линии, така както е било показано на скица № 1097/2007г., неразделна част от заповедта.

Административното производство по създаване на кадастралната карта и кадастралните регистри за територията на район „Нови Искър” - Столична община е открито със Заповед № РД-16-29/ 07.07.2009г. на Изпълнителния директор на АГКК, обнародвана в Държавен вестник (ДВ), бр.65/ 14.08.2009г. Съобщението е публикувано и във вестниците „Монитор” и „Телеграф” от 26.08.2009г. Изработените кадастрална карта и кадастрални регистри за район „Нови Искър” са приети от службата по геодезия, картография и кадастър с Протокол № КД-10-21-63/ 09.12.2010г. и са обявени на заинтересованите лица чрез обнародване в ДВ, бр.51/05.07.2011г. След изтичане на срока за възражения и допуснатите с Решения на комисията по чл.47, ал.1 ЗКИР изменения в приетите кадастрална карта и кадастрални регистри, административният орган е постановил процесната ЗАПОВЕД № РД-18-17/25.01.2012г., с която е одобрил кадастралната карта и регистри за землището на [населено място], район „Нови Искър”, Столична община. Административният акт е обнародван в ДВ. бр.16/2012г.

Видно от скица № 26606/25.04.2012г. поземлен имот с идентификатор №

40436.5396.134 е нанесен с площ от 618 кв.м., идентичен е на парцел I-134 от кв.24 и в кадастралния регистър е записан на името на Й. Д. Н..

Съседният недвижим имот № 40436.5396.554, видно от скица № 26607/25.04.2012г. е нанесен с площ от 431 кв.м., идентичен е на парцел XX-139 от кв.24 и в кадастралния регистър е записан на името на Р. Р. Г..

За изясняване на делото от фактическа страна по делото е приета съдебно-техническа експертиза (СТЕ). Заключение на вещото лице – инж. Р. Д. П. се възприема от съда като обективно и компетентно изготвено, на базата на писмените доказателства по делото и след извършени справки в „Софийски кадастр“, Н., [фирма] и Столична община, район „Нови Искър“ От експертизата и обясненията на вещото лице, дадени в съдебно заседание, се установяват следните релевантни за спора факти: Процесният недвижим имот № 40436.5396.134 с площ от 618 кв.м. е напълно идентичен на УПИ I-134 от кв.24 по действащия регулационен план на [населено място], одобрен с Решение № 21 по протокол № 32/10.12.2001г. на Столичен общински съвет. Същият е изчертан на приложената скица със сини и червени линии с цифрите 8-9-3-4-7-8. Кадастралната карта възпроизвежда изцяло действащия регулационен план.

При така установената фактическа обстановка, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град формира следните правни изводи:

Жалбата е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА, защото е насочена е срещу индивидуален административен акт, който подлежи на съдебен контрол. Подадена е в преклузивния срок за оспорване по чл. 49, ал.2 ЗКИР.

Настоящият състав приема, че жалбоподателите С. Й. Б. и Д. Й. Д., като съсобственици на недвижимия имот 40436.5396.134, който попада в обхвата на одобрените с процесната Заповед кадастрална карта и кадастрален регистър са „заинтересовани лица“ по смисъла на чл.49, ал.1 ЗКИР във вр.чл.147 ал.1 АПК.

Разгледана по същество жалбата е НЕОСНОВАТЕЛНА.

Като взе предвид изложените от жалбоподателите оплаквания и извърши проверка на оспорвания административен акт, на всички основания за законосъобразност, съдът достигна до следните изводи:

ЗАПОВЕД № РД-18-17 от 25.01.2012г. е издадена от компетентен, по смисъла на чл.49, ал.1 ЗКИР, административен орган - Изпълнителния директор на АГКК.

Актът е постановен в предписаната от закона форма и при постановяването му не са допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила за създаването на кадастралната карта и кадастралните регистри, установени в чл.35 – чл.49 ЗКИР и не е налице основание по см. на чл.146 т.3 АПК, което може да обоснове неговата процесуална незаконосъобразност. Жалбоподателите не са взели участие в административното производство и не са упражнили процесуалните си права по см. на чл.46 ал.2 ЗКИР.

Настоящият състав приема, че атакуваната Заповед в частта относно нанасянето на имот № 40436.5396.134 е законосъобразна, поради липсата на извършено от ответника нарушение на материалния закон.

Съгласно легалното определение на чл.2, ал.1 ЗКИР кадастрът е съвкупност от основни данни за местоположението, границите и размерите на недвижимите имоти на територията на Република България набирани, представяни, поддържани в актуално състояние и съхранявани по установен от този закон ред. В чл.41 ЗКИР и чл.41 от Наредба №3/ 28.04.2005г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри (Наредба №3) е установено, че

кадастралната карта и кадастралните регистри се създават чрез обединяване на данни от карти, планове, регистри и други източници, одобрени по предвидения законов ред. При обединяване на данните за установяване на границите на поземлените имоти - обект на кадастъра, административният орган е обвързан от приоритетите, установени в разпоредбата на чл.14, ал.1 от Наредба №3: 1. означеното по реда на чл.36, т.1 и чл.38, ал.1, т.2 ЗКИР местоположение върху терена или от посочените от собствениците гранични точки; 2. съществуващите на място материализирани граници, когато не са означени или посочени по реда на т. 1; 3. кадастралните планове, одобрени по реда на отменения Закон за единния кадастър на НР България (ЗЕКНРБ) или отменения Закон за териториално и селищно устройство (ЗТСУ), на §40 от Преходните и заключителните разпоредби (ПЗР) на Закона за изменение и допълнение на ЗКИР (ДВ, бр. 36 от 2004 г.), и от карти, създадени по реда на Закона за собствеността и ползването на земеделските земи (ЗСПЗЗ) и Закона за възстановяване на собствеността върху горите и земите от горския фонд (ЗВСТГФ); 4. регулационните планове, одобрени по реда на отменения ЗТСУ - за имотите с приложена регулация, границите на които не са материализирани; 5. (нова - ДВ, бр. 16 от 2006 г.) карти, планове и друга документация, предоставени по реда на чл.36 от ведомства, областни и общински администрации, юридически лица и други.

Действащият към датата на одобряване на кадастралната карта-25.01.2012г. регулационен план за [населено място] е този, одобрен с Решение № 21 по Протокол № 32/10.12.2001г. на Столичен общински съвет, съгласно който от процесния имот е бил отреден УПИ I-134 от кв. 24 по цифри 8-9-3-4-7-8. Имотът на жалбоподателите е нанесен в кадастралната карта със същите граници по цифрите 8-9-3-4-7-8. Налице е пълно припокриване между имотните граници на имот с идентификатор № 40436.5396.134 с регулационните граници на УПИ I-134 от кв.24, включително и границата към съседния недвижим имот № 40436.5396.554 по цифрите 9-3. Разпоредбата на чл.41 ал.1 т.6 от Наредба №3 от 28.04.2005г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта изрично посочва регулационните планове, като източници на кадастрални данни в случаите когато границите на имота не са материализирани и регулацията е приложена. В разглеждания случай регулационния план от 2001г. е източника на кадастрални данни, като сметките по регулация са уредени, следователно регулацията е приложена по см. на § 22 от ДР на ЗУТ.

При тези категорично установени в процеса фактически констатации ответният административен орган при одобряването на кадастралната карта и регистри не е допуснал нарушение на чл.43 ал.1 т.5 ЗКИР и чл.14 ал.1 от Наредба № 3/2005г., като е нанесъл и отразил имот с № 40436.5396.134 с площ от 618 кв.м. и граници, които изцяло, без никакво разминаване съответстват на УПИ I-134 от кв.24 по действащия към 25.01.2012г. приложен подробен устройствен план на [населено място].

Ако между жалбоподателите от една страна и Р. Р. Г. от друга страна е възникнал и съществува вещен спор по отношение на правото на собственост върху част от терена, заключен графично между цифрите 2-3-9-2, този спор следва предварително да се реши по общия състезателен гражданско-правен исков ред, съгласно нормата на чл.53 ал.2 ЗКИР и чл.62 ал.6 от Наредба №3/28.04.2005г. и ако със сила на присъдено нещо се установи, че тази площ е част от УПИ I-134 от кв.24 по плана на [населено място], а не е част от УПИ XX-139 от кв.24 /по кадастралната карта имот с

идентификатор № 40436.5396.554/, то тогава и на базата на влязло в законна сила съдебно решение по предявен и уважен в полза на С. Й. Б. и Д. Й. Д. установителен иск, следва да се измени кадастралната карта, одобрена със ЗАПОВЕД № РД-18-17 от 25.01.2012г. на основание чл.53 ал.1 т.1 ЗКИР.

Към момента на постановяване на административния акт, съгласно който по см. на чл.142 АПК се изследва неговата материалната законосъобразност площта визуализирана на комбинираната скица към съдебно техническата експертиза от 21.01.2013г. с цифрите 2-3-9-2 правилно е включена в границите на имот с идентификатор № 40436.5396.554, който имот също съобразно приложения ПУП от 2001г. е напълно идентичен на УПИ ХХ-139 от кв.24. Т.е в заключение между двата съседни недвижими имота № 40436.5396.134 и № 40436.5396.554 няма допусната грешка при отразяването на границата между тях, която е по линията 9-3.

При извършения от съда цялостен контрол по см. на чл.168 АПК и при прилагане на правилата за разпределение на доказателствената тежест в процеса по см. на чл.170 ал.1 АПК ответникът доказва изпълнението на законовите изисквания при одобряването на кадастралната карта, като аргументите на жалбоподателите за незаконосъобразност на ЗАПОВЕД № РД-18-17 от 25.01.2012г. на Изпълнителния директор на АГКК не се подкрепят от събраните и приети в процеса писмени доказателства, като съдът обосновава своя окончателен правен извод, че при издаването на административния акт не е допуснато нарушение на материалния закон, което да обуславя основанието по см. на чл.146 т.4 АПК за неговата отмяна в оспорената част.

Така мотивиран и на основание чл. 172 ал. 2 от АПК, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД София-град, Второ отделение, 22 състав

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на С. Й. Б. и Д. Й. Й. и двамата със съдебен адрес: [населено място], [улица], чрез адв.В. Д. срещу ЗАПОВЕД № РД-18-17 от 25.01.2012г. на Изпълнителния директор на АГЕНЦИЯТА по ГЕОДЕЗИЯ КАРТОГРАФИЯ И КАДАСТЪР (АГКК), в частта относно имот с идентификатор № 40436.5396.134, като НЕОСНОВАТЕЛНА.

РЕШЕНИЕТО подлежи на касационно обжалване пред Върховния Административен Съд на РБ в 14 дневен срок от получаване на съобщението до страните, за постановяването му.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ:

