

РЕШЕНИЕ

№ 1272

гр. София, 28.02.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 53 състав,
в публично заседание на 22.02.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Стефан Станчев

при участието на секретаря Валентина Христова, като разгледа дело номер **10089** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

С решение 10397 от 14.10.2021 г., постановено по адм. дело 4179/21 г. по описа на ВАС/II о. е обезсилено решението на ОССГ/23, постановено по адм. дело 13077/19 г. Делото е върнато за ново разглеждане от състав на низовия съд с указания.

Производството е образувано по повод жалба от П. Н. К. срещу мълчалив отказ по молба вх. № РИС19-ГР94-1582/01.10.2019 г. на район „Искър“-СО, с която жалбоподателят е поискал от кмет на район „Искър“ издаване на основание чл.190, ал.6 ЗУТ заповед за осигуряване на достъп до ПИ с идентификатор 68134.1503.980 чрез прокарване на временен път през ПИ с идентификатори 68134.1503.1178 и 68134.1503.1242.

Жалбоподателят е съсобственик, както и з. страна К. Ж. К. на ПИ с идентификатор 68134.1503.980, находящ се в район „Искър“- СО. Правата на собственост/съсобственост са безспорни по приложен н.а 61, т. IV, н.д. 590, рег. № 13453/23.07.08 г. за покупка на имот. Предвид липсата на достъп до имота, към съсобствениците на съседните поземлени имоти с идентификатори 68134.1503.1178 и 68134.1503.1242 са правени искания за сключване на договор за предоставяне на достъп чрез изграждане на временен път, но съгласие не било постигнато. Поради това жалбоподател подава молба вх. №РИС19-ГР94-1582/01.10.2019 г., с която поискал от ответника издаването на заповед по чл.190, ал.6 от ЗУТ.

До подаването на жалбата до съда, 19.11.2019 г. по молбата липсва издаден изричен

акт, както и досега.

Искането е за уважаване на жалбата, като се отмени мълчаливия отказ на кмет на район „Искър“ СО, както и за присъждането на разносните за съдебното производство.

Ответник – кмет на район „Искър“, Столична община чрез представител по пълномощие оспорва жалбата, прави възражение за прекомерност на претендираните разноси в частта за адв. възнаграждение.

Заинтересована страна [фирма], чрез процесуалния си представител, поддържа становище за отхвърлянето на жалбата. Твърди, че временни пътища, както е искането на оспорвания следват следват действащия устройствен план и трябва да са съобразени с проектни улици.

Заинтересована страна К. Ж. К. се присъединява към жалбата и поддържа становище за отмяна на обжалвания мълчалив отказ..

Съдът, като прие и обсъди приложените доказателства от предходното съдебно производство пред низовия съд, както и доводите на страните прие следното.

В изпълнение указанията на ВАС като страна в производството е конституиран като ответник кмет на район Искър, СО.

Жалбата е допустима. Подадена е в сроковете по чл. 149, ал.2 от АПК от страна в административното производство със нарушени права и интереси, като този извод не може да се промени, с оглед установеното.

С посочения нотариален акт правата на собственост върху следния недвижим имот: НИВА, находяща се в [населено място], в землището на район „С.“, м. „Крайното“, с площ от 1.901 дка, при описани в нот. акт граници, който по действащия към момента на извършването на сделка РП съставлява неурегулиран ПИ, с пл. №980, кв.10, м. „НПЗ Искър-север“, с площ по графични данни 1675 кв.м.

Административното производство е започнало по молба на К. К. от 05.12.2018 г. до кмета на община „Искър“, в която е изложено, че към момента на придобиването на процесния имот, същият е имал излаз на улица. В резултат на регулационни изменения, процесният имот се оказал заобиколен от чужди имоти.

Във връзка с молбата, ответникът е уведомил молителя с писмо от 19.02.2019 г., че за процесния имот по действащия ПУП не е отреден УПИ с конкретно предназначение. Имотът попада в УПИ III-, „За озеленяване и инженерна инфраструктура“, кв.7а и за прилагането на чл.190 ЗУТ за временен път до имота е необходимо да бъде представен писмен договор със собствениците на ПИ с идент. 68134.1503.1178 и 68134.1503.1242, с нотариална заверка на подписите, през които имоти ще бъде прокаран временния път, а при липса на съгласие-със заповед на кмета на Общината.

В изпълнение на даденото указание е изпратено писмо до [фирма] като собственик на ПИ 68134.1503.1178 с покана за сключване на договор в 30-дневен срок. Страните не спорят, а видно и от приложената в преписката разписка, писмото е получено от ЗС [фирма], който не е отговорил в определения 30-дневен срок.

С молба, с вх.№РИС19-ГР94-1582/01.10.2019 г. жалбоподателят е поискал от ответника издаването на заповед по чл.190, ал.6 ЗУТ, като се е позовал на поканата за сключване на договор, на която ЗС [фирма] не се отзовава.

По делото не се твърди и по делото няма данни да има произнасяне с изричен акт по молбата от 02.10.19 г. Следователно формиран е мълчалив отказ по нея.

В съответствие с т.5.6 от Заповед №СОА17-РД09-622/19.06.2017 г., кметът на СО е делегира на кметовете на райони правомощието си за издаване на заповеди по

чл.190, ал.6 ЗУТ.

За изясняване на спора от фактическа страна по делото са допуснати и извършени две СТЕ /първоначална и допълнителна/. Съдът цени приложените към материалите по адм. дело 13077/2019 г. СТЕ, заедно със заключенията към тях, като неспорни писмени доказателства, материализиращи установени факти, имащи отношение към настоящото съдебно производство.

Имотът е бил възстановен на праводателите на жалбоподателя и з. страна К. по реда на ЗСПЗЗ. Действащият регулационен за района, в който попада процесният имот е този на м.НПЗ Искър-север, одобрен по Протокол №16 от 10.07.2008 г. на СОС. Съгласно този план имотът на жалбоподателя попада в обхвата на УПИ III от кв. 7А, отреден за озеленяване и инженерна инфраструктура. Имотът на жалбоподателя не е заграден, видно от приложенията към СТЕ, л. 102 от адм. д. 13077/2019 г.. Имоти с идентификатори 68134.1503.1042 и ПИ 68134.1503.1178, намиращи се северно от него, също не са заградени. [улица]не е изградена на място, като върху част от предвиденото по РП преминава полски път, чрез който се осигурява достъп до имотите в близост. Намиращият се източно от имота на жалбоподателя ПИ 68134.1503.5 е заграден и застроен. Намиращият се западно от имота на жалбоподателя ПИ 68134.1503.1117 е заграден и застроен. Намиращите се южно от имота на жалбоподателя ПИ 68134.1503. 17 и ПИ 68134.1503.942 не са заградени и не са застроени. По действащия РП имотът на жалбоподателя не граничи с улица и до него съгласно този план няма предвиден достъп. Предвидените по РП улици са северно от имота / на разстояние 19-28 м/- [улица]и западно от имота / на разстояние 34 м/ - [улица]. Нито една от двете проектирани улици не е изпълнена на място. По трасето на [улица]има полски път, а по трасето на [улица] върху терена на имоти с идентификатори 68134.1503.205 и ПИ 68134.1503.710 такава улица е предвидена по РП, без да е проведено мероприятие по фактическо прокарване и изграждане. Теоретично има възможност за достъп до имота на жалбоподателя от две улици, като към момента на изготвяне на СТЕ и двете не са изградени. По време на развиващата се съдебна процедура не са настъпили промени в кадастралния и регулационен статут на имотите на з. страни и жалбоподателя.

По отношение на имот на жалбоподателя и з. страна К. е безспорно, че достъп може да се установи единствено през други имоти. Процесният имот не граничи с улица, което налага достъп до него да има с издаване на заповед по чл. 190, ал. 6 ЗУТ за прокарване на временен път Достъп до имота от север през имоти 68134.1503.1042 - засегнатата площ е от 30 кв.м. и през ПИ 68134.1503.1178 - засегнатата площ е от 70 кв.м./ /Приложение 1 към заключението на ВЛ С. К., червена щриховка. Според ВЛ този вариант е максимално щадящ целостта на всички засегнати имоти;

-Достъп до имота от север през имоти 68134.1503.1042 - засегнатата площ е от 8 кв.м., през имот 68134.1503.1177- засегнатата площ е от 15 кв.м. и през ПИ 68134.1503.1178- засегнатата площ е от 36 кв.м. / Приложение 1 към заключението на ВЛ С. К., зелена щриховка/. При този вариант ПИ 68134.1503.1178 се разделя на две части извън предвидената за достъп площ, като западната част от имота е 61 кв.м., от които не може да се образува самостоятелен УПИ и има минимално засягане на останалите два имота;

-Достъп до имота от запад през имот 68134.1503.1177 / засегнатата площ е от 90 кв.м./ Приложение 1 към заключението – св.синя щриховка/. В този вариант ПИ 68134.1503.1177 се разделя на две части извън предвидената за достъп площ, като

размера на северната част е 181 кв.м., от които не може да бъде образуван самостоятелен УПИ.

Вещото лице по допълнителната СТЕ С. Б. пояснява, че процесният имот, описан в нот. акт на жалбоподателя не съществува в действащия ПРЗ на м. „НПЗ „Искър - север" - II част, одобрен с Решение № 387 от 10.07.2008 г. на СОС. В кадастралната основа на действащия ПРЗ на мястото на имот пл. № 980 е нанесен имот пл. № 536 с площ 1902 кв. м, от които 1675 кв. м попадат в УПИ III-„За озеленяване и инженерна инфраструктура“, която част съответства на имот пл. № 980, и 227 кв. м попадат в УПИ XIX-204, 205 от кв. 7а. Имот пл. № 536 е образуван служебно във връзка със създаването на цифров модел на кадастралния план, тъй като технологията за оцифряване изисква на плана да няма незатворени граници /контури/ и на всеки затворен контур да е присвоен номер. В изпълнение на това условие в кад. лист 461 е нанесен имот пл. № 536, срещу който в разписната книга е записано „затворена фигура“, липсват данни за собственик. Няма данни за процедурирано изменение на действащия ПР за периода от одобряването му през 2008 г. до настоящия момент по отношение на имот пл. № 536. От направената справка относно кадастралното и регулационно отразяване на имота на жалбоподателя, се установило, че ПИ с идентификатор 68134.1503.980, съгласно одобрената през 2012 г. кадастрална карта на част от район „Искър" е идентичен с имот пл. № 980 от кад. лист 461 съгласно предходния кадастрален план. Имот пл. № 980 е образуван във връзка с реституция по ЗСПЗЗ на основание решение № 147/02.02.2005 г. на ОСЗГ „П.". С решението реално е възстановен имот № 004008 с площ 1.900 дка по КВС на землището на [населено място]. Възстановеният имот е попълван двукратно в кадастралната основа на действащия по това време ЧЗРП за кв. 7а и кв. 10, одобрен с решение № 31/28.09.2001 г. на СОС: със Заповед № 1496/30.10.2006 г. на кмета на район „Искър“, с която е одобрено ПКО с имот пл. № 819 с пълната площ съгласно решението на ОСЗГ и със Заповед № 566/21.05.2008 г., с която е одобрено ПКО с имот пл. № 980 с площ 1675 кв. м. /площта по решението е намалена с 227 кв. м, попадащи в УПИ II-204,205 от кв.10. Втората процедура за попълване на имота е заявена с молба 94-00-429/13.03.2008 г., към която дата вече е бил изработен действащият ПРЗ на м. „НПЗ „Искър - север" - I, II и III части, а с Протокол № ЕС-Г-12/05.02.2008 г. на ОЕСУТ са разгледани постъпилите възражения след обявяването му по чл. 128, ал. 10 от ЗУТ. Това, според втората СТЕ, изпълнена от в.л. Б. обяснява отсъствието на имот пл. № 980 в кадастралната основа на действащия ПРЗ, одобрен с Решение № 387/10.07.2008 г. на СОС . Приложената на л. 27 от делото извадка от цифров модел отразява действащия ПР на м. „НПЗ „Искър - север" - II част само по отношение на регулационното съдържание /улични и вътрешни рег. линии, номера и предназначение на УПИ/, но не и по отношение на имотите от кадастралната основа. На същата графика данните от ПР са съвместени с данни от цифровите модели на КК /с черен цвят/ и на предходния КП /с кафяв цвят/, като последният не е идентичен с КП, послужил за основа на действащия ПРЗ.

При разработката на действащия ПР от 2008 г. за имот пл. № 536 от кадастралната основа на кв. 7а, с част от който е идентичен имотът на жалбоподателя, не е обособен УПИ, респективно не е осигурен задължителният за УПИ изход /лице/ към улица по регулация. Предвидената с предходния ЧРП от 2001 г. улица-тупик по осови точки 14а-14б-14в е премахната, с което поземлените имоти, включени в УПИ III-„за озеленяване и инженерна инфраструктура“ от кв. 7а, са лишени от перспективата да

бъдат урегулирани поради невъзможност за осигуряване на достъп до тях от улица по регулация.

Спрямо действащия ОУП на СО, имот с идентификатор 68134.1503.980 по КК, идентичен с имот пл. № 980 по КП, попада в устройствена зона „Смесена производствена зона“, която е означена на картата на ОУП със светливиолетов цвят и индекс „Пс“, а съгласно Приложение към чл. 3, ал. 2 от ЗУЗСО е със следните характеристики: Предназначение и функции-За застрояване с производствени, складови, административни, търговски и обслужващи сгради и съоръжения. Не се допускат производства с вредни отделения, като: предприятия на химическата и каучуковата промишленост с отпадъчни технологични продукти; варо- бетонови центрове, асфалтови бази и други подобни обекти; всякакъв вид леярни за черни и цветни метали. Допуска се изграждане на жилищни сгради и общежития за персонала в предприятията, магазини и заведения за обществено хранене, хотели, здравни заведения, професионално-технически училища, професионални бази и сгради на научно-експериментални бази към предприятията при спазване на хигиенните изисквания. М. 10 % от УПИ е с висока дървесна растителност. Устройствени параметри: макс. плътност на застрояване - 55 %, макс. кинт - 1.5, мин. озеленена площ - 30 %. Това предвиждане на ОУП е било в сила и в периода на разработката на действащия ПУП. Видно от Приложение №5, л. 128 към заключението на ВЛ Б. / от действащия ОУП на СО с границите и номерата на имотите по КП, предлагащ КК/, най-близката улица до имот пл. № 980 съгласно предвиждането на ОУП е разположена през два имота на север от него, като същата съответства на улицата по осови точки 131-132-133-147б-134-234а съгласно действащия ПР от 2008 г. /приложение №1 към заключението на в.л. К./. С ОУП не са предвидени други улици за достъп до имота на жалбоподателя, както и до разположените в съседство с него имоти от изток, юг и запад.

От допълнителното заключение се установява още, че два от вариантите за временен път до имота на жалбоподателя, а именно заштрихованите със сини успоредни линии и плътно със зелен цвят на Приложение 1 към основното заключение, не засягат съществуващи дървесни видове. Вариантът за достъп, означен на същата графика с червени успоредни линии, минава през силно обрасъл терен с дървесни видове /топола, ясен, джанка/ и храсти /шипка и др./, които обаче са саморасли. Между тях липсват дълготрайни декоративни дървета, появили се в резултат от съзнателна дейност. По отношение на имоти с идентификатори 68134.1053.1042 и 68134.1053.1178, ВЛ Б. сочи, че от приложената към нейното заключение извадка от КР, издадена от АГКК на 27.07.2020 г., е видно, че за имот 68134.1053.1178 в КР няма данни за собственици. Съгласно КР заинтересованата страна [фирма] /в КР - [фирма]/ е вписано като собственик само на имот с идентификатор 68134.1053.1242, на основание документ за собственост нот.акт №81, том XIX, рег.№7637, дело №4058/09.03.2010 г. /л.129 от делото, съобразно извадката от КР/. Този имот, според ВЛ Б. изцяло попада в проектна [улица]-132-147б-138а-315а по действащите ПУП и ОУП и подлежи на отчуждаване, и не се засяга от нито един от вариантите за временен път, предложени от ВЛ К. по основната СТЕ.

Предвид установеното по делото, че възстановеният по реда на ЗСПЗЗ на праводателите на жалбоподателя имот не е урегулиран и попада в УПИ III, то същият е неурегулиран ПИ в урегулирана част на населено място. Достъпът до него от през ПИ 68134.1503.1178 /Приложение 1 към заключението на ВЛ С. К., червена

щриховка/, с уточнението по допълнителната СТЕ, че имот с идентификатор 68134.1053.1242 няма да бъде засегнат, е максимално щадящ. Действително при този вариант, временният път ще премине през силно обрасъл терен с дървесни видове /топола, ясен, джанка/ и храсти /шипка и др./, но те саморасли и между тях липсват дълготрайни декоративни дървета, появили се в резултат от съзнателна дейност. ЗС в съдебното производство С. еърпорт център“ ЕАД не се легитимира като собственик на ПИ 68134.1503.1178, нито според записванията в КР към 27.07.2020 г., нито според документ за собственост, представен в административното или съдебно производство. За ПИ 68134.1503.1178 всъщност към момента в КР липсват данни за собственици, а и по преписката не са приложени документи за собственост. Не са налице и данни за изработване на нов ПУП /цялостен или частичен/ или за изменение на действащия такъв за територията, на която попада имот с идентификатор 68134.1503.980. Спрямо действащия ОУП на СО, имот с идентификатор 68134.1503.980 по КК, идентичен с имот пл. № 980 по КП, попада в устройствена зона „Смесена производствена зона“. Най-близката улица до имот пл. № 980 съгласно предвиждането на ОУП е разположена през два имота на север от него, като същата съответства на улицата по осови точки 131-132-133-1476-134-234а съгласно действащия ПР от 2008 г. /Приложение №1 към заключението/. С ОУП не са предвидени други улици за достъп до имота на жалбоподателя, както и до разположените в съседство с него имоти от изток, юг и запад.

Чл. 190 ЗУТ урежда самостоятелен законен сервитут за временен път. Ал. 2 на текста предвижда при нужда временни пътища се прокарват в урегулирани части на населени места и селищни образувания, за които ще бъдат създадени нови подробни устройствени планове, както и в неурегулирани още части, включени в общ устройствен план, а ал.3 въвежда изискването временните пътища по възможност да следват новите улици по ПУП, т. е. временният път трябва да бъде прокаран така, че да осъществява връзка с вече прокараните, съгласно плана, улици. Временните пътища се прокарват по такъв начин, че да не засягат заварени сгради и постройки, както и дълготрайни декоративни дървета.

При тези данни, оспорения мълчалив отказ следва да се отмени, а делото като преписка да се върне на за ново произнасяне, при което административният орган да събере доказателства за собствеността на ПИ 68134.1503.1178 , да прецени предпоставките по чл.190, ал.2, ал.3 и ал.6 ЗУТ, съобразно изложеното по-горе и да издаде заповед за прокарване на временен път в съответствие с най-щадящия вариант за това или поне за осигуряване достъп до имота на жалбоподателя. /Решение №12364 от 15.10.2018 г. на ВАС по адм.дело №1790/2018 г., II о./Следва да се вземе предвид при издаването на заповед за прокарване на временен път и предвижданията на ОУП – единствената предвидена улица е тази по продължение на о.т. 131-132-133-1476-134-234а, като други не са предвидени.

Искането на жалбоподателя за присъждане на разноски, съобр.изхода на спора, е основателно /чл.143, ал.1 ЗУТ/ и следва да бъде уважено за доказани им размер /и съобр.приложения списък по чл.80 ГПК/- за сумата в размер на 640 лева, платени в предходното производство пред АССГ за ДТ и експертизи, както и тези за производството пред този състав – по списък от пълномощника на жалбоподателя – 900 лева адв. възнаграждение. Съдът не приема възражението за прекомерност на адв. възнаграждение за основателно, предвид фактичката усложненост и продължителността на процедурата.

Воден от изложеното, съдът

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ мълчалив отказ по Молба вх.№РИС19-ГР94-1582/01.10.2019 г. до кмет на Район „Искър“- Столична община.

ИЗПРАЩА делото като преписка на кмета на Район Искър“-Столична община за произнасяне по молбата с изричен акт, при съобразяване с дадените в мотивите към решението указания по прилагането на закона.

ОСЪЖДА Столична община да заплати на П. К. Н. с ЕГН [ЕГН] сумата в размер на 1540 /хиляда петстотин и и четиридесет/ лева, разноси за съдебното производство пред АССГ.

Решението може да се обжалва пред ВАС в 14 дневен срок от съобщението.

Съдия: