

РЕШЕНИЕ

№ 4488

гр. София, 06.08.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 24.07.2020 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Евгения Иванова

ЧЛЕНОВЕ: Жанета Малинова

Луиза Христова

при участието на секретаря Евгения Стоичкова и при участието на прокурора Ралица Мравкова, като разгледа дело номер **5579** по описа за **2020** година докладвано от съдия Жанета Малинова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от АПК, във вр. чл.14, ал.3 от ЗСПЗЗ.

Образувано е по касационна жалба, предявена от началника на Общинска служба по земеделие-З. към Областна дирекция “Земеделие“ С.-град против Решение № 74761 от 22.04.2020г., постановено по адм. дело № 45953/ 2019г. по описа на Софийски районен съд, В ЧАСТТА, в която е отменено Решение № 9825/141/04.07.2019г. на ОСЗ-З. към Областна дирекция “Земеделие“ С.-град.

В жалбата се излагат съображения за неправилност на обжалваното решение, като постановено в нарушение на материалния закон, при съществено нарушение на съдопроизводствените правила и необосновано-касационни отменителни основания по смисъла на чл. 209, т.3 от АПК.

Твърди се, че в производството пред ОСЗ-З. за процесния имот е представено удостоверение по чл.13,ал.4 и ал.5 от ППЗСПЗЗ с изх. № РСТ18-ГР94-744/11/07.05.2019г. и скица към него, издадени от СО, район “Студентски“, както и заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. на кмета на район “Студентски“, с която решението на техническата служба по отношение на застроената площ от процесния имот е одобрено и съгласно същата заповед застроената площ е 2160кв.м. от 2480 кв.м. обща площ на процесния имот, тоест незастроената площ е 320 кв.м. В жалбата се навеждат подробни доводи във връзка

със заявените касационни основания. Сочи се, че съгласно чл.11, ал.1 от ППЗСПЗЗ, Общинската служба по земедение е задължена да издаде решението си въз основа на данните, определени от техническата служба на общината относно застроената площ на имотите в урбанизираните територии, което изискване в случая е спазено, тъй като обжалваното решение на ОСЗ-3. е издадено въз основа на представено удостоверение по чл.13,ал.4 и ал.5 от ППЗСПЗЗ с изх. № РСТ18-ГР94-744/11/07.05.2019г. и скица към него, издадени от СО, район "Студентски", както и заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. на кмета на район "Студентски", която не е обжалвана и е влязла в сила.

Според касационният жалбоподател тези обстоятелства не са отчетени от районния съд и същият е постановил неправилно решение, като е отменил решението на ОСЗ-3., в частта, в която е отказано възстановяване правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на нива от 1,095дка, първа категория, находяща се в строителните граници на кв.Дървеница, местност "До селото-Б. път", съставляваща част от имот № 1820 от кадастралния план от 1939г., целият с площ от 2,480дка и е възстановил същия имот на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници.

В касационната жалба се релевират и доводи за допуснати съществени процесуални нарушения от съда, поради неконституиране на всички заинтересовани лица в производството, както и за неправилност на обжалваното решение в частта за разноските. Развиват се съображения в тази насока.

В съдебно заседание касаторът се представлява от адв. Н., който поддържа касационната жалба, по изложените в нея съображения. Прави възражение за прекомерност на адвокатския хонорар на ответниците.

Ответниците: Н. В. Г. и А. П. В. редовно призовани не се явяват. Представяват се от адв. К., която оспорва касационната жалба, с искане да се отхвърли, по съображения в представени писмени бележки.Претендира присъждане на разноски за настоящата инстанция, съобразно списък по чл.80 от ГПК, вр. чл.144 от АПК.

Участващият по делото прокурор дава заключение за основателност на касационната жалба, с искане да се отмени обжалваното решение, като неправилно.

Настоящият касационен състав, след като обсъди оплакванията в жалбата, доводите на страните и след преценка на доказателствата по делото, при спазване разпоредбата на чл.218, ал.1 и 2 от АПК, приема следното:

Производството пред Софийски районен съд(СРС) е проведено по реда на чл.14, ал.3 от ЗСПЗЗ.

С решение № 9825/141/04.07.2019г. на ОСЗ-3., С.-град е признато правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на имот: Нива от 2,480 дка, първа категория, находящ се в строителните граници на Дървеница, в м."Селото-Б. път", имот № 1820 от кадастралния план, изработен 1939г., при граници и съседи, описани в решението, заявен с пореден № 9 от заявлението и установен със:1.Записка за вписване протокол за делба № 280,т.1 от 29.01.1947г. и 2. Скица и удостоверение по чл.13,ал.3 и 5 от ППЗСПЗЗ от район „Студентски“ № РСТ18-ГР94-744/11/07.05.2019г. Със същото решение на ОСЗ-3., С.-град е възстановено правото на собственост на н-ците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на имот: Нива от 0,320 дка, първа категория, находящ се в строителните граници на Дървеница, в м."Селото-Б. път", имот № 1820 от кадастралния план, изработен 1939г., при граници и съседи, описани в решението и

е отказано възстановяване правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на имот: нива от 2,151 дка, първа категория, находящ се в строителните граници на Дървеница, в м. "Селото-Б. път", имот № 1820 от кадастралния план, изработен 1939г., при граници и съседи, описани в решението.

Срещу решението на ОСЗ-3. С.-град е депозирана жалба от Н. В. Г. и А. П. В.(ответници в настоящото производство), в частта, в която е отказано да се възстанови правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на имот: Нива от 2,151 дка, първа категория, находящ се в строителните граници на Дървеница, в м. "Селото-Б. път", имот № 1820 от кадастралния план, изработен 1939г., при граници и съседи, описани в решението.

В хода на съдебното обжалване, по искане на жалбоподателите е допусната съдебно-техническа експертиза, с конкретно поставени задачи. Въз основа на приетото заключение на съдебно-техническата експертиза и удостоверение по чл.13, ал.5 от ППЗСПЗЗ районният съд е приел, че върху част от процесния имот с пл.№ 1820 с площ от 1065 кв.м. попадат елементи на техническата инфраструктура, изпълнени паркоустройствени и благоустройствени мероприятия и съществуваща улица, при което са реализирани мероприятия по смисъла на чл.10б, ал.1 от ЗСПЗЗ, които изключват възможността правото на собственост върху тази част от земята да се възстанови в стари реални граници. С решението районният съд е отхвърлил жалбата на Н. В. Г. и А. П. В. срещу Решение № 9825/141/04.07.2019г. на ОСЗ-3., в частта, в която е отказано възстановяване на правото на собственост на н-ците на Г. В. Б. в съществуващи(възстановими) стари реални граници на нива от 1,056 кв.м.

С обжалваното решение районният съд е ОТМЕНИЛ Решение № 9825/ 141/ 04.07.2019г. на ОСЗ-3., В ЧАСТТА, в която е отказано възстановяване правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи (възстановими) стари реални граници на нива от 1,095дка, първа категория, находяща се в строителните граници на кв.Дървеница, местност "До селото-Б. път", съставляваща част от имот № 1820 от кадастралния план от 1939г., целият с площ от 2,480дка и е ВЪЗСТАНОВИЛ на наследниците на Г. В. Б. правото на собственост в съществуващи (възстановими) стари реални граници на нива от 1,095 кв.м., първа категория, находяща се в строителните граници на Дървеница, в м. "Селото-Б. път", съставляваща част от имот № 1820 от кадастралния план от 1939г.(целият с площ от 2,480 дка, заявен с пореден № 9 от заявлението) и попадаща в настоящия момент в кв. 90, УПИ III-2638(391 кв.м.) и в кв. 91г, УПИ II-2623(704 кв.м.).

От приложената по делото на районния съд административна преписка № 141/91г. на ОСЗ-3., се установява, че на наследниците на Г. В. Б. са издадени Удостоверение по чл.13,ал.4 и ал.5 от ППЗСПЗЗ с изх. № РСТ18-ГР94-744/11/07.05.2019г. и скица към него, издадени от СО, район "Студентски", съгласно които след изключване на застроената част от имота, която не се възстановява на собственика, от бившият имот могат да се възстановят 320 кв.метра.

Представена е и Заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. издадена на основание чл. 11, ал.4 от ППЗСПЗЗ, във вр. § 11, ал.1 от ДР на ЗИДЗСПЗЗ от кмета на район "Студентски", с която е одобрено Решение № 3 по Протокол № 1/19.02.2019г. на постоянно действаща Районна техническа комисия, съгласно която: „площта на бивш имот пл.№ 1820, кад. лист № 5, по стар кадастрален план на [населено място] емисия 1939г. м."Напоително поле" по графични данни съдържа 2480 кв.м., от които

застроени: 2160 кв.м.“ Цитираната заповед на кмета на район“Студентски“, СО по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ не е обжалвана и е влязла в сила, както правилно е приел и районният съд.

При така установената фактическа обстановка и при спазване разпоредбата на чл. 218, ал.1 и ал.2 от АПК, настоящият касационен състав прави следните правни изводи:

Жалбата е депозирана в срока по чл.211, ал.1 от АПК, от надлежна страна по смисъла на чл.210 от АПК, срещу съдебно решение, подлежащо на касационно обжалване, поради което е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА. Разгледана по същество е ОСНОВАТЕЛНА, по следните съображения:

Обжалваното пред районния съд Решение № 9825/141 от 04.07.2019г. на ОСД-3. е издадено на основание чл. 18ж, ал.1 и чл.18з, ал.1 от ППЗСПЗЗ. Съгласно чл. 18ж, ал.1 от ППЗСПЗЗ общинската служба по земеделие постановява решение за възстановяване правото на собственост в съществуващи или възстановими стари реални граници, в което се описват размерът и категорията на имота, неговото местоположение, границите, съседите, както и ограниченията на собствеността и основанията за тях. Към решението се прилага скица на имота, заверена от общинската служба по земеделие, а за имоти в границите на урбанизираните територии - и от техническата служба на общината. Производството по възстановяване правото на собственост на бившите собственици на земеделски земи, притежавани преди образуването на ТКЗС, ДЗС и др. образувани въз основа на тях организации, се извършва чрез регламентирани и последователно провеждани етапи, всеки от които завършва с административен акт, подлежащ на оспорване.

В случая, преди издаване на процесното решение на ОСЗ- 3. е проведено производство по чл. 11, ал. 4 от ППЗСПЗЗ. В това производство е определена застроената, респективно свободната от застрояване част на процесния имот, като са издадени Удостоверение по чл.13,ал.4 и ал.5 от ППЗСПЗЗ с изх. № РСТ18-ГР94-744/11/07.05.2019г. и Скица към него, издадени от СО, район “Студентски“, съгласно които свободната за възстановяване площ от имота е 320 кв.метра. Издадена е и заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. на кмета на район “Студентски“, с която е одобрено Решение № 3 по Протокол № 1/19.02.2019г. на постоянно действаща Районна техническа комисия, съгласно което: площта на бивш имот пл.№ 1820, кад. лист № 5, по стар кадастрален план на [населено място] емисия 1939г. м.“Напоително поле“ по графични данни съдържа 2480 кв.м., от които застроени: 2160 кв.м., тоест свободната незастроена площ, която подлежи на възстановяване е определена на 320 кв.метра.От доказателствата, съдържащи се в административната преписка се установява, че Заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. на кмета на район “Студентски“, издадена на основание чл. 11, ал.4 от ППЗСПЗЗ не е обжалвана от наследниците на Г. В. Б., включително от заявителите в административното производство и жалбоподатели пред районния съд и същата е влязла в сила, което и прието и от районния съд в обжалваното решение. С влизане в сила на цитираната заповед на кмета на район “Студентски, СО е завършило производството по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ. Заповедта е подлежала на обжалване в 14-дневен срок от съобщението до страните, като в производството по обжалването й наследниците на Г. В. Б. са имали възможност да установяват наличие на свободна за възстановяване площ от процесния имот, различна от посочената в заповедта на кмета по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ. Като не са я обжалвали, заповедта е влязла в сила и е задължителна за ОСЗ-3., в последвалото производство по чл. 11, ал.1 от ППЗСПЗЗ.

Оспореното пред районния съд решение № 9825/141 от 04.07.2019г. на ОСЗ-З. е издадено при обвързана компетентност, при наличие на влязла в сила заповед № РСТ19-РА50-21/21.02.2019г. на кмета на район "Студентски", издадена на основание чл. 11, ал.4 от ППЗСПЗЗ, с която е определена свободната площ, подлежаща на възстановяване. Влязла в сила заповед на кмета по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ представлява стабилен индивидуален административен акт и същата е абсолютно задължителна за ОСЗ-З., тъй като тя действа при условията на обвързана компетентност и не може да определя различна застроена, респективно свободна площ от тази, посочена в заповедта на кмета на общината. Следователно, обжалваното решение на ОСЗ-З., в частта, в която е отказано възстановяване правото на собственост в съществуващи (възстановими) стари реални граници на нива от 2,151 дка, първа категория, находяща се в строителните граници на Дървеница, в м."Селото-Б. път", имот № 1820 от кадастралния план, изработен 1939г., при граници и съседи, описани в решението е правилно и законосъобразно, издадено в съответствие с влязлата в сила заповед на кмета на общината по чл.11, ал.4 от ППЗСПЗЗ.

Районният съд, като е отменил решението на ОСЗ-З. в частта, в която е установил чрез съдебно-техническа експертиза незастроена част от имота, подлежаща на възстановяване правото на собственост в стари реални граници-нива от 1,095 кв.м., първа категория, находяща се в строителните граници на кв.Дървеница, м."До селото-Б. път", съставляващ част от имот № 1820 от кадастралната кадастралния план ат 1939г., целият с площ от 2480 к.м., при липса на пречки по чл. 10, ал.7 от ЗСПЗЗ е постановил неправилно решение, което следва да се отмени. В този смисъл доводите на касатора, се приемат от съда за основателни.

Неоснователни са доводите на касатора за допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, поради неконституиране от съда като заинтересовани лица на всички наследници на Г. В. Б., който извод следва от разпоредбата на чл.14, ал.1 от ППЗСПЗЗ, съгласно която подаденото заявление от един наследник ползва всички останали наследници. Следователно, решението на общинската служба по земеделие, с което се уважава или отказва признаване правото на възстановяване на претендираните земеделски земи, поражда правни последици по отношение на всички наследници, а не само по отношение на заявителя. Нито поземлената комисия има задължение да уведомява всички наследници, нито съдът да ги конституира като страни в съдебното производство(в този смисъл Определение № 1400 от 5.03.2001 г. на ВАС по адм. д. № 5234/2000 г., I о., докладчик председателят на отделение С. Я.).

По изложените съображения и на основание чл.221, ал.2, предл.2 от АПК, настоящият касационен състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение № 74761 от 22.04.2020г., постановено по адм. дело № 45953/2019г. на Софийски районен съд, В ЧАСТТА, в която е отменено по жалба на Н. В. Г., ЕГН [ЕГН] и А. П. В., ЕГН [ЕГН] и двете със съдебен адрес [населено място], [улица] Решение № 9825/141/04.07.2019г. на ОСЗ-З., в частта, в която е отказано възстановяване правото на собственост на наследниците на Г. В. Б. в съществуващи(възстановими)стари реални граници на нива от 1,095дка, първа категория, находяща се в строителните граници на кв.Дървеница, местност "До

полето-Б. път“, съставляваща част от имот № 1820 от кадастралния план от 1939г., целият с площ от 2,480 дка и ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на Н. В. Г., ЕГН [ЕГН] и А. П. В., ЕГН [ЕГН] и двете със съдебен адрес [населено място], [улица] срещу Решение № 9825/141/04.07.2019г. на Общинска служба по земеделие-З. към Областна дирекция “Земеделие“-С.-град, в частта, в която е отказано възстановяване правото на собственост в стари реални граници върху имот: НИВА от 2,151 дка, първа категория, находяща се в строителните граници на[жк], в местността“До селото-Б. път“, съставляваща част от имот 1820 от кадастралния план от 1939г., целият с площ от 2,480 дка, заявен с пореден № 9 от заявление № 141/1991г.

Решението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: