

Том-VIII-

РЕШЕНИЕ № 247

гр.Перник.17.12.2008 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на девети декември две хиляди и осма година, в състав:

СЪДИЯ: Е.И.

при секретаря Е.В., като разгледа докладваното от съдията **административно дело** № 483/2008 г. по описа на съда, за да се произнесе взе в предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от АПК.

Образувано е по жалба на **А.Й.А.**, в качеството му на **управител на "****" ЕООД, със седалище и адрес на управление: гр.П., ***** срещу заповед № 1010/05.06.2008 г. на Кмета на община Перник, с която се одобрява попълването на кадастралния план с нов имот пл.№5265, при което се заличават имоти пл.№5264 и имот пл.№5501, както и старите жилищни сгради изградени в тях. Попълва се изградената жилищна страда с магазини и гаражи в УПИ -5501,5265,5264 в кв.231 по плана на гр. Перник - ЦГЧ. В жалбата са изложени подробни аргументи за незаконосъобразност на издаденият административен акт.

Ответника по жалбата - Кмета на Община Перник заявява становище, че оспорва жалбата като неоснователна. Счита, че издадената заповед №1010/05.06.2008 г. на Кмета на Община Перник е правилна и законосъобразна и като такава моли съда да я потвърди. Претендира присъждане на разноски.

Заинтересованата страна К.В.К. чрез процесуалният си представител по делото изразява становище за неоснователност на жалбата и Поддържа се също така ,че издаденият административен акт е съобразен с материално правните разпоредби на ЗКИР и е постановен при спазване на административно производствените правила , в този смисъл се явява законосъобразен и следва да бъде оставен в сила. Претендира присъждане на разноски.

Заинтересованата страна З.Г.Т. не се явява в съдебно заседание и не изразява становище по направеното оспорване.

Административен съд - Перник , намира,че жалбата е допустима - подадена е в срок и от надлежна страна, срещу административен акт , който подлежи на съдебен контрол, поради което следва да бъде разгледана по същество.

От фактическа страна по делото се установи :

С молба вх. № 07/ТР 8203/19.09.2007 г. К.В.К., в качеството си на собственик на УПИ V - 5501,5265,5264, в кв.231 по плана на гр.Перник, е поискал „да се поправи кадастралния план , като се нанесе жилищна сграда находяща се в УПИ V в кв.231 , по плана на гр. Перник."

Към молбата е приложено геодезическо заснемане и е изготвен акт за непълноти и грешки от 27.09.2007 г. Правното основание за изготвяне на акта е чл.53, ал.2 от ЗКИР и според неговото съдържание се попълва находящата се в УПИ-V,кв.231 по плана на гр. Перник - ЦГЧ - жилищна сграда.

Искането на К.В. е обсъдено на заседание на Общински експертен съвет по устройство на територията/ОбЕСУТ/и с протокол № 15-3/26.05.2008 г. е приета исканата поправка. Във формулировката на обсъденото от ОбЕСУТ искане е посочено ,че касае попълване на кадастралния план с жилищна сграда , магазини и гараж построени в УПИ V-5501,5265, в кв.231 по плана на гр. Перник- ЦГЧ.

Въз основа на така съставения протокол е издадена заповед № 1010/05.06.2008 г. на Кмета на община Перник, като одобрената поправка на кадастралния план е описана по следния начин : "одобрява попълването на кадастралния план с нов имот пл.№5265, при което се заличават имоти пл.№5264 и имот пл.№5501, както и старите жилищни сгради изградени в тях. Попълва се изградената жилищна страда с магазини и гаражи в УПИ -5501,5265,5264 в кв.231 по плана на гр. Перник - ЦГЧ".

По делото е изслушана и приета експертиза , която установява какво е изменението на кадастралния план, има ли налице засягане на съседните имоти и в какво се изразява то. В какви нормативни параметри се простира допустимото засягане.

Съдът, след преценка на събраните по делото доказателства, становищата на страните и проверка на оспорвания административен акт по реда на чл.168, ал.1 от АПК намира,че жалбата е основателна по следните съображения:

От данните по делото е установено, че процедурата по поправка на кадастралния план на гр.Перник - ЦГЧ , кв.231 за УПИ V е започнала по молба на заинтересованото лице - К.В.К.. В хода на административната процедура за изменение на одобрената кадастрална карта и регистър, е изготвен констативен акт / акт за непълноти и грешки/ с дата 27.09.2007 г. с графична част.

Според изискването на чл. 53, ал. 3 ЗКИР акта е подписва от съставителя, заявителя и пряко заинтересованите собственици. Върху приложения по делото акт за непълноти и грешки има три подписа , като липсва отбелязване от кого и в какво му качество са положени.

В административната преписка има изготвен разписан лист на собствениците на имоти засегнати от изменението , там са вписани две физически лица-К.В.К. и З.Г.Т. и юридическото лице "****" ЕООД /жалбоподател в настоящето производство/. От приложения списък може да се направи извод, че З.Т. изобщо не фигурира в описаните заинтересовани собственици в акта за непълноти и грешки. Дружеството "****" ЕООД макар да е вписано като заинтересован собственик не е ясно дали негов представител е положил подпис под този акт и кой е този представител, както и има ли право същият да представлява дружеството. Едва след като въз основа на така изготвения акт за непълноти и грешки е издадена заповед № 1010 от 05.06.2008 г. на Кмета на община Перник , с писма пряко заинтересованите собственици на съседни имоти са уведомени за нея.

Актът по чл. 53, ал. 3 ЗКИР по своята правна природа има предназначение да установи липсата на спор между заявителя на искането за попълване на кадастралната карта и регистъра към нея и евентуални трети лица. Предвид на това е въведено законово изискване актът да бъде съставен на самото място и да бъде представен за подпис на лицата, собственици на съседните имоти, като чрез подписването му от тях, заявителят и длъжностното лице, се гарантира липсата на какъвто и да е било имуществен спор / спор за материално право/. Безспорно е, че съставеният акт за непълноти и грешки не съдържа в себе си съгласието на заинтересованите лица засегнати от изменението.

По делото е приложено писмо с изх. № 07/ТР-8203-1 от 11.01.2008 г. до заинтересованата страна З.Т. , с което същата е уведомена, че е изготвен акт за непълноти и грешки , с който следва да се запознае и да подпише. Със същото писмо лицето се уведомява ,че ако не се яви в общината , невявяването ще се приравни на съгласие с оформения акт. Според чл.53, ал. 3 от ЗКИР съгласието не се предполага , то трябва да бъде изразено от заинтересованите лица чрез подписване на акта за непълноти и грешки.

Дори да приемем ,че с цитираното писмо административният орган е уведомил

заинтересованите страни за започнало производство по попълване на кадастралния план, то не го е направил по отношение на всички страни . Уведомление за "****" ЕООД липсва , на дружеството е връчена едва изготвената заповед №1010/05.06.2008 г. на Кмета на община Перник.

В този смисъл не е налице едно от основните изисквания на правната норма - чл.53, ал.3 от ЗКИР, наличие на съгласие на пряко заинтересованите собственици на съседни имоти , за да бъде осъществена поправката на кадастралния план по административен ред.

Неподписването на акта за непълноти и грешки от лицата изброени в закона е съществено процесуално нарушение, което води до незаконосъобразност на заповедта и е самостоятелно и достатъчно основание за отмяната ѝ.

Според разпоредбата на чл.59, ал.2, т.4 от АПК административния акт трябва да съдържа правните и фактически основания за издаването му, т.е. да бъде мотивиран. Това означава между посочената правна норма и описаното фактическо положение да няма противоречие, да са посочени в единство и като такива да представляват мотивите на административния акт. Посочването на мотиви е задължително условие за законосъобразността на издадения административен акт. Мотивите и посочените правни основания следва да са единни и да не си противоречат помежду си. Обжалваната заповед в съдържа в описателната си част правни основания, които се прилагат при промяна на кадастрални планове - § 4, ал.1, т.2 от ПЗР на ЗКИР , Наредба № 3 от 2005 г. на МРРБ и чл.44, ал.1, т. 13 от ЗМСМА. От приложената административна преписка обаче не е ясно какво е точно поисканото изменение - само нанасяне на жилищна сграда /така както е посочено в акта за непълноти и грешки/ нанасяне на жилищна сграда с магазини и гаражи / както е посочено в протокола от заседанието на ОБЕСУТ/ или освен нанасянето на сгради се попълва и нов имот /така както е посочено в заповед № 1010/2008 г./.

Противоречие се констатира и в изложените мотиви на заповедта, че промяната се процедира при наличието на подписан от заявителя и пряко заинтересованите собственици акт за непълноти и грешки и обстоятелството ,че тези пряко заинтересовани собственици са уведомени за поправката на кадастралния план едва след като е издадена заповед за това т.е. акта за непълноти и грешки не им е предявяван за подписване.

Следва да се отбележи ,че е налице разминаване и в описанието на графичното изчертаване направено в заповедта и приложените скици. В заповедта е записано: "според кафявите линии, цифри и букви и зелени линии за кадастъра на приложената към тази заповед скица". На скицата има линии посочените цветове , но не и буквени обозначения, както е посочено.

Съдът извършва контрол за законосъобразност на акта в рамките на посочените фактически и правни основания, като проверява дали те действително са се осъществили и следват ли от тях разпоредените в правната норма последици. Когато към издадения административен акт липсват мотиви или е налице разминаване и противоречие в тези мотиви, това обстоятелство препятства контрола относно неговата законосъобразност и винаги е съществено нарушение на процесуалните правила , което е основание за отмяна.

При този изход на делото, на основание чл.143, ал.1 от АПК в тежест на ответника по жалбата - Община Перник са направените от жалбоподателя разноси в производството в размер общо на 300 лв., в това число - 50 лв. държавна такса, 150 лв.

хonorар за изработване на експертиза и 100 лв. изплатено възнаграждение за един адвокат.

Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2, предл. 2-ро от АПК Административен съд - Перник

РЕШИ:

ОТМЕНЯ заповед №1010/05.06.2008 г. на Кмета на община Перник, с която се одобрява попълването на кадастралния план с нов имот пл.№5265, при което се заличават имоти пл.№5264 и имот пл.№5501, както и старите жилищни сгради изградени в тях. Попълва се изградената жилищна страда с магазини и гаражи в УПИ - 5501,5265,5264 в кв.231 по плана на гр. Перник-ЦГЧ.

ОСЪЖДА община Перник да заплати на жалбоподателя **А.Й.А.** , като управител на "****" ЕООД, със седалище и адрес на управление: гр.П., *** сумата **от 300лв.** /триста лева/ , представляваща разноски по делото.

Решението подлежи на обжалване пред Върховен административен съд в 14 дневен срок от съобщението на страните.

СЪДИЯ: