

РЕШЕНИЕ

№ 32

гр.Перник, 24.03.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на двадесет и пети февруари две хиляди и десета година, в състав:

СЪДИЯ: Емилия Иванова

при секретаря А.М., като разгледа докладваното от съдия Емилия Иванова **административно дело № 449/2009 г.** по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

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

Производството е образувано по повод жалба на **С.А.М. и С.Й.А.-М. *****, както и жалба на **И.Б.Ш. и З.Г.Ш.,***** срещу заповед №1837/20.08.2009 г. на и.д. Кмета на Община Перник за поправка на граници и попълване на кадастрален план на село Рударци.

От жалбоподателите се поддържа твърдение,че атакуваната заповед е незаконосъобразна, тъй като не са спазени установените административно правни процедури за изготвянето ѝ, както и материалния закон.

Иска се отмяна на заповедта и присъждане на направените разноски.

Ответникът по жалбата Кметът на Община Перник, чрез процесуален представител оспорва твърденията на жалбоподателите.

Заинтересованите страни - Н.Г.Е., Р.Л.К.-Д., И.И.Д., П. Тасков С. и В.Г.Г., не изразяват становище по оспорването.

Административен съд - Перник намира,че жалбата е процесуално допустима, подадена е в срок и от надлежна страна, поради което следва да бъде разгледана по същество.

От фактическа страна по делото се установи :

Община Перник служебно е започнала процедура за поправка на кадастралния план на с. Рударци, общ.Перник. С атакуваната заповед се поправят границите и се нанасят сгради построени в конкретно посочени имоти находящи, се в кв.108, кв.111, кв.Ша и кв.119. За да бъде извършена поправката е изготвен геодезически план на имотите и постройките в тях. Планът е приет от комисия назначена със заповед №2518/12.11.2007 г. на Кмета на Община Перник без забележки, съгласно протокол №13-11/13.04.2009 г.

Въз основа на протоколното решение е издадена заповед № 1837/20.08.2009 г. от и.д. Кмет на община Перник. Тази заповед е предмет на проверка, относно нейната законосъобразност в настоящето производство.

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:

Заповедта е издадена в нарушение на императивната норма на чл. 59, ал. 2, т. 4, предл. 1-во от АПК. Съгласно действащата към датата на издаване на оспорената заповед разпоредба на АПК, административният акт следва да съдържа фактическите основания за неговото издаване. Това са конкретните факти, въз основа на които административният орган е счел, че са налице материално-правните предпоставки за упражняване на предоставената му от закона компетентност. В заповед №1837/20.08.2009 г. на и.д. Кмета на община Перник липсват фактически основания за издаването ѝ, посочени са само текстовете на закона, което не е достатъчно.

За промяна в кадастралните карти материално-правните предпоставки са изброени в чл.53, ал.1 от ЗКИР, а процедурата е посочена в ал.2 и 3 на същия законов текст. Като основание за промяна в атакуваната заповед е посочен чл.53, ал.1, т.1 от ЗКИР - наличие на непълноти и грешки в кадастралната карта. При осъществяване на процедурата по отстраняване на непълнотите и грешките са допуснати множество нарушения.

От приложената по делото административна преписка не е ясно, кой и защо е инициирал промяната в кадастралната карта. В мотивите на административния акт е посочено, че се извършва служебно. Не е посочено кое налага тази промяна и защо тя се извършва "служебно", след като законът изрично сочи, че промяна на кадастралната карта може да бъде поискана само от заинтересовано лице. Кой попада в кръга на заинтересованите лица определя т. 13 на §1 от ДР на ЗКИР и общинската администрация не е посочена сред тях.

Решаващият състав констатира, че е налице противоречие в мотивите на административния акт. В изрично обособената част "мотиви" на заповедта е посочено, че процедурата по промяна на кадастралната карта е започнала "служебно". След това отново в "мотивите" е записано искането, вероятно за промяна в кадастралната карта, е подписано от "заявителя и пряко заинтересуваните съседи", като няма описани индивидуализиращи данни нито за заявителя, нито за пряко заинтересуваните съседи.

Според изискването на чл. 53, ал. 3 ЗКИР, условие за промяна в кадастралната карта е актът за непълноти и грешки, за съставянето на който са поставени законови изисквания. По делото, като част от административната преписка са приложени 11 бр. актове, но нито един от тях не е оформен по надлежния ред. Само на един акт е посочена датата на която е съставен. Има положени подписи, но не е ясно на кого, тъй като са вписани само малките имена лицата. Липсват всякакви други индивидуализиращи белези, както и посочване на качество в което са положени подписите.

В административната преписка има изрично заявено несъгласие с изготвения акт за непълноти и грешки от Н.Г.Е.. Той изрично е заявил несъгласието си с извършваната поправка, като подробно е изложил аргументите си във възражение вх.№08/ТР-678 от 25.01.2008 г. При установеното противопоставяне на заинтересованото лице, относно попълването на кадастралния план, същото не може да бъде процедирано и въпреки това да се одобри подготвената поправка. 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.

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 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. Неподписването на акта е индиция за наличие на спор за материално право. Това обстоятелство е заявено и от процесуалния представител на Община Перник в молба вх.№ 3521/30.11.2009 г. 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 основание за отмяната ѝ.

От изслушаната по делото съдебно техническа експертиза се установи, че се прави поправка на кадастралната карта само по отношение на имот №1355, а всички останали имоти се попълват. При попълването на имотите и сградите се получава такова разположение на сградите, че през тях преминават регулационни линии. Имота собственост на жалбоподателите С.А. Митов и С.Й.А.-М. е засегнат до такава степен, че през него преминава улица предвидена по регулационния план. Тези технически несъответствия засягат правата на собствениците на имоти в обхвата на процедуралата промяна до такава степен, че не отразяват фактическото положение на място. Целта на кадастралните планове е да отразяват местоположението, границите и размерите на недвижимите имоти, а в конкретния случай това не е постигнато.

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 жалбоподателите разноски в производството в размер общо на 1140 лв., в това число - 40 лв. държавна такса, 300 лв. хонорар за изработване на експертиза и 800 лв. изплатено възнаграждение за адвокат.

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

РЕШИ:

ОТМЕНЯ заповед №1837/20.08.2009 г. на И.д. Кмет на община Перник, с която се одобрява поправка на границите на имоти и попълване на кадастралния план на кв. 108, кв. 111, кв. 111 а и кв. 119 в с.Рударци, общ.Перник.

ОСЪЖДА Община Перник да заплати на **С.А.М. и С.Й.А.-М. *****, на **И.Б.Ш. и З.Г.Ш.,***** сумата от 1140 лв., представляваща разноски по делото.

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

СЪДИЯ: /п/