

РЕШЕНИЕ № 5

гр.Перник, 11.02.2011 г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд - Перник, в публично заседание на тринадесети януари две хиляди и единадесета година, в състав:

СЪДИЯ: Емилия Иванова

при секретаря **И.И.**, като разгледа докладваното от съдията **административно** дело № 446/2010 г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от АПК във връзка с чл. 54 ал.2 от Закона за кадастъра и имотния регистър /ЗКИР/.

Образувано е по жалба на **М.С.В. *** и от Е.С.С.,***** срещу заповед № КД-14-5 от 23.08.2010 г. на Изпълнителния директор на Агенция по геодезия, картография и кадастър (АГКК), с която е одобрена промяна в границите между поземлен имот с идентификатор 55871.511.253 и поземлен имот с идентификатор 55871.511.254 по кадастралната карта и кадастралните регистри за землището на кв.Църква, гр. Перник.

Оспорващите в жалбата и в писмени бележки навеждат доводи за незаконосъобразност на оспорената заповед, поради нарушение на административно производствените правила и противоречие с материално правни разпоредби.

Иска се отмяна на заповедта и връщане на преписката на административния орган за ново произнасяне съгласно указанията дадени в решение № 7186/01.06.2010 г., постановено по адм.д.№10946/2009 г. по описа на ВАС.

Претендира се присъждане на разноски.

Ответникът по жалбата-Изпълнителен директор на АГКК-София, чрез процесуалния си представител оспорва жалбата, а по същество не изразява становище.

Заинтересованите страни Я.Б.П. и Т.Б.Т., чрез упълномощен процесуален представител поддържат становище, че заповедта е законосъобразна. Издадена е при спазване указанията на съда и следва да бъде потвърдена в настоящето производство.

Жалбата е процесуално допустима, като подадена в срок и от надлежна страна.

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, прие за установено от фактическа страна следното:

Със заповед № РД-18-91 от 13.10.2008г. на Изпълнителния директор на АГКК - София, е одобрена кадастралната карта и кадастралните регистри за землището на гр. Перник, община Перник, област Перник. В частта, касаеща границите между поземлен имот с идентификатор 55871.511.253 и поземлен имот

с идентификатор 55871.511.254 е обжалвана по реда на АПК. Пред АС Перник е образувано адм.д.№713/2008 г. и е постановено решение, с което е отхвърлена жалбата на Анка Рангелова Пенева, -Я.Б.П. и Т.Б.Т.. При осъществения касационен контрол решението на АС Перник е отменено и преписката е върната на административния орган за ново произнасяне при спазване указанията дадени в мотивите на касационното решение.

В изпълнение на решение № 7186/01.06.2010 г., постановено по адм.д.№10946/2009 г. по описа на ВАС, влязло в законна сила на 01.06.2010 г., Службата по геодезия картография и кадастър - Перник, образува преписка с вх.№ 10-1803/16.06.2010 г. Изготвя се акт за непълноти и грешки №10/15.07.2010 г. и скица проект към него. Според мотивите на административния орган границите между поземлен имот с идентификатор 55871.511.253 и поземлен имот с идентификатор 55871.511.254 се нанасят според предвижданията на регулационния план на гр.Перник и решение на ВАС.

Актът за непълноти и грешки не е подписан от един от собствениците на поземлен имот с идентификатор 55871.511.254 - Е.С.С., с мотив за наличие на спор за вещно право относно границата между имотите. Административната преписка е приключила като е издаден отказ от СГКК гр.Перник за изменение на кадастралната карта съгласно изискването на чл.53, ал.2 и 3 от ЗКИР и чл.62, ал.3 от Наредба №3 на МРРБ за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралните карти и кадастралните регистри. В административната преписка са приложени копия на известия за доставяне от които е видно, че отказът е връчен на Т.Б. Тачков на 02.08.2010 г. и на жалбоподателите Е.С.С. и М.С.В. на 04.08.2010 г. Срещу отказът е подадена жалба. С писмо рег.№ 94-340/04.08.2010 г. Изпълнителният директор на АГКК е отговорил на жалбоподателите, като ги е уведомил, че не е налице основание за отказ и ще бъде издадена заповед за изменение на кадастралната карта.

Без да има промяна във фактическата обстановка със заповед № КД-14-5/23.08.2010 г. на Изпълнителния директор на АГКК гр.София е одобрено изменение на границите между поземлен имот с идентификатор 55871.511.253 и поземлен имот с идентификатор 55871.511.254 по кадастралната карта и кадастралните регистри за землището на кв.Църква, гр. Перник. В мотивите на административния акт е посочено, че изменението е по реда на чл.54, ал.1 във вр. с чл.53, ал.1, т.1 от ЗКИР и в изпълнение на влязло в сила съдебно решение № 7186/01.06.2010 г., постановено по адм.д.№Ю946/2009 г. по описа на ВАС.

При така установената фактическа обстановка съдът стигна до следните правни изводи:

Оспорената заповед е издадена от компетентния за това административен орган. Съгласно чл. 53, ал. 1, т. 1 от ЗКИР, одобрените кадастрална карта и кадастрални регистри могат да се изменят когато съдържат непълноти или грешки. Измененията в кадастралната карта по чл. 53 от ЗКИР се одобряват със заповед от изпълнителния директор на Агенцията по геодезия, картография и кадастър или от овластен от него началник на служба по геодезия, картография и кадастър. Същата е издадена в писмена форма, съдържа мотиви, наименование на органа, който я издава, индивидуализация на адресата на акта, фактическите и правни основания за издаването ѝ и разпоредителна част - одобреното изменение в КККР - подробно описано в заповедта, носи подпис и печат с подробно посочване имената и длъжността на издателя си.

При издаване на оспорения отказ не е спазено изискването на чл. 53 ал. 3 от ЗКИР, съгласно който непълнотите и грешките по ал. 1, т. 1 се установяват на самото място от

службата по геодезия, картография и кадастър с акт, който се подписва от съставителя, заявителя и пряко заинтересуваните собственици. При преглед на представените по делото в административната преписка доказателства от административния орган, е приложен като доказателство акт №10 от 15.07.2010 г., който не е подписан от всички заинтересовани собственици на поземлените имоти, които се засягат от поправката.

Административният орган е приел, че може да издаде заповед за поправка на кадастралната карта без подписване на акт за непълноти и грешки, тъй като е налице влязло в сила съдебно решение. С решение № 7186/01.06.2010 г., постановено по адм.д.№ 10946/2009 г. по описа на ВАС е указано коя граница следва да бъде нанесена, но за да бъде направено това администрацията е обвързана от процедурата по ЗКИР. Тази процедура не е спазена. Липсва акт за непълноти и грешки, който да е подписан от всички собственици на засегнати имоти без възражения. Одобреното изменение е направено без административния орган да се съобрази с изрично изразеното несъгласие от Е.С., което е довело до съществено нарушение на административно производствените правила, ограничаващо в значителна степен правата и интересите на заинтересованите лица.

Актът по чл. 53, ал. 3 ЗКИР по своята правна природа има предназначение да установи липсата на имуществен спор между заинтересованите собственици на имотите по отношение на които се изготвя попълване на кадастралната карта. Въведено е 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 между тях (спор за материално право). При изрично заявен отказ да се подпише акт, за административния орган са налице условията да откаже издаването на позитивен административен акт за попълване, поради забраната на чл. 53, ал. 2, пр. 2 ЗКИР.

В чл.62 от Наредба №3/2005 г. са предвидени две хипотези, при които не е необходимо изготвянето на акт за непълноти и грешки, в процедурата по изменение на кадастралната карта. Първата е при наличие на влязло в сила съдебно решение. В конкретния случай, е налице влязло в сила съдебно решение, но то е постановено по един административноправен спор, касаещ законосъобразността на издаден административен акт и не е свързан с решаване на спора между страните по отношение на границата между процесните имоти.

Втората хипотеза касае случаите, в които регулационни линии от приложен устройствен план се нанасят като имотни граници/плана за регулация от 1986 г./. Решаващият състав намира, че тя също е неприложима в настоящия случай, тъй като нормата на чл. 62, ал. 5, предл. 2 от Наредба № 3/05 г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри, противоречи на чл. 53, ал. 2 ЗКИР и не следва да бъде прилагана от съда - чл. 15, ал. 3 ЗНА. Прилагането на регулацията е свързано с окончателността на отчуждителното й действие, затова спорът за него е спор за вещно право, който не може да бъде решаван от администрацията, а единствено от съда и то в производство по общия граждански ред. /решение № 9463/2008 г., постановено по адм.дело № 4825/2008 г. на ВАС; решение №5089/2009 г. по адм".д.№15012/2008 г. на ВАС./

Мотивиран така, съдът намира, че атакуваната заповед е издадена в нарушение на административно производствените правила, поради което следва да бъде отменена. С оглед изхода на спора и предвид изричната претенция на процесуалния представител на жалбоподателите за присъждане на разноски по делото на основание чл.143 АПК, административният орган дължи разноски в размер на 770 лв., от които 20 лв. държавна такса за образуване на делото, депозит за изготвяне

на експертиза-300 лв. и възнаграждение за осъществената по делото правна защита и съдействие от адв. Б В. - 450 лв.

Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2, предл. 1-во от АПК
Административен съд - Перник

РЕШИ:

ОТМЕНЯ заповед № КД -14-5/23.08.2010 г. на Изпълнителния директор на АГКК — гр.София, с която е одобрена промяна в границите между поземлен имот с идентификатор 55871.511.253 и поземлен имот с идентификатор 55871.511.254 по кадастралната карта и кадастралните регистри за землището на кв.Църква, гр. Перник.

ОСЪЖДА Агенция по геодезия, картография и кадастър - София, да заплати на **М.С.В. *** и Е.С.С.,*****, сумата 770 лева, представляваща деловодни разноски в настоящето производство.

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

СЪДИЯ: /п/