

Р Е Ш Е Н И Е

№100

гр. Перник, 04.07.2011г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд Перник, в съдебно заседание на десети юни през две хиляди и единадесета година в състав:

СЪДИЯ: СЛАВА ГЕОРГИЕВА

При секретаря Т.М.***, като разгледа докладваното от съдията Георгиева административно дело № 109 по описа за 2011г., за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 - чл. 178 от Административно-процесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по жалба на С.С.М.,*** срещу Заповед № РД-014 от 26.01.2011г. на кмета на Община Земен. С процесната Заповед, на основание чл. 134, ал. 2, т. 2 от ЗУТ, във връзка с чл. 32, ал. 1 от ЗКИР, административният орган е одобрил попълване на кадастралния план с новообразувани урегулирани поземлени имоти с имот № 258, 259 и 260, в махала "Леяк-Шатаница", с. Мурено, област Перник, като е разпоредил имотите да бъдат записани на името на Г.С.Г.***, Л.С.М.*** и М. С.М.***. Жалбоподателят излага доводи за незаконосъобразност на оспорвания административен акт, като постановен при допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила и в противоречие с материалноправните норми. Моли, съда да постанови решение, с което да отмени заповед № РД-014 от 26.01.2011г. на кмета на Община Земен. Не претендира присъждане на разноски.

Ответника по жалбата - кмета на Община Земен не се явява, не изпраща представител и не изразява становище по жалбата.

Заинтересованите страни – Г.С.Г.***, Л.С.М.*** и М. С.М.*** редовно уведомени за образуването съдебно производство. Явяват се и молят жалбата да се отхвърли и да се потвърди заповедта на кмета на общината.

Съдът, след като обсъди доводите на страните и събраните по делото доказателства, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

От представената по делото административна преписка се установява, че заповед № РД-014 от 26.01.2011г. на кмета на Община Земен не е съобщавана на жалбоподателя. С оглед на това и при липса на спор относно срока за обжалване съставът приема, че същата е депозирана в срока по чл. 140, ал. 1 от АПК. Насочена е срещу индивидуален административен акт, който подлежи на съдебен контрол. Подадена е от лице, легитимиращо се като собственик на имот, граничещ непосредствено с НУПИ № 260 в с. Мурено и пряко засегнато от заповедта. С оглед на това и след изслушаната и приета съдебно техническа експертиза, съдът намира за процесуално допустима подадената жалба, поради което се дължи разглеждането ѝ.

На 19.01.2011г. Л.М.*** с молба вх. № М-041 от 19.01.2011г. е поискала от кмета на община Земен да одобри кадастралните граници на имоти, находящи се в с. Мурено, съгласно извършено геодезическо заснемане. В становище от 19.01.2010г.

главния архитект на община Земен е дал предложение за издаване на заповед по чл. 134 и чл. 135 от ЗУТ, с която да се попълни кадастралния план с новообразувани урегулирани поземлени имоти, съгласно приложеното геодезическо заснемане. Със заповед № РД-014 от 26.01.2011г. Кмета на община Земен на основание чл. 134, ал. 2, т. 2 от ЗУТ, във връзка с чл. 32, ал. 1 от ЗКИР е одобрил попълването на кадастралния план с НУПИ № 258, 259 и 260 в местността “****”, в с. Мурено.

За изясняване на фактичката обстановка по делото бе допусната и изслушана съдебно-техническа експертиза, която като компетентно дадена и неоспорена от страните, съдът я цени. От заключението на същата се установява, че за с. Мурено, местност “****” няма изготвян кадастрален и регулационен план, няма действащ подробен устройствен план. Имоти с № 258, 259 и 260 се нанасят за първи път с извършеното геодезическо заснемане и последвалото го одобряване с оспорваната заповед. Изброените имоти са записани като собственост на Г.С.Г.***, Л.С.М.*** и М. С.М.***, въз основа на представен нотариален акт № 98, том II, нот. дело № 754 от 08.07.1982г. на районен съдия при радомирски районен съд и на съдебно решение по гражданско дело № 714/1989г.. Експерта уточнява, че в заповедта не са посочени площи на новообразуваните имоти, но изхождайки от извършеното геодезическо заснемане следва да се приеме, че имота на жалбоподателя, посочен в заключението и скицата като № 261 е с площ от 412 кв. м., имот № 260 е с площ от 514кв.м., имот № 259 е с площ от 615кв.м. и имот № 258 е с площ от 610кв.м. и не съответстват на документите за собственост, от които черпят правата си заинтересованите лица. Въз основа на извършения оглед на място вещото лице е установило, че на място между имоти № 260 и № 261 няма ограда, няма материализирана граница, както и липсват белези за стара реална граница. Установил е застъпване от 36кв. между имот № 261 и имот № 260 заключено в контура между буквите В и Г и точките 1 и 2. Това застъпване се получава от показаната на място от жалбоподателя граница съпоставена с геодезическото заснемане.

Горната фактическа обстановка се установява от молба вх. № М-041 от 19.01.2011г., становище от 19.01.2010г. на главния архитект на община Земен, заповед № РД-014 от 26.01.2011г. Кмета на община Земен, решение по гражданско дело № 714/1989г. и решение от 29.05.2007г. по гражданско дело № 407/2002г. по описа на районен съд Радомир, нотариален акт № 98, том II, нот. дело № 754 от 08.07.1982г. на районен съдия при радомирски районен съд, разписан лист, както и от изслушаната и приета по делото съдебно техническа експертиза.

С оглед изложената фактическа обстановка и при извършена, в съответствие с чл. 168, ал. 1 АПК, служебна проверка на оспорваната заповед, съдът установи, че същата е незаконосъобразна, поради следното:

Съгласно § 4, ал. 1, т. 2 от ПЗР на ЗКИР до одобряването на кадастрална карта и кадастрални регистри, кадастралните планове и регистри се поддържат от общинската администрация, като в тях се отразяват всички настъпили изменения в недвижимите имоти, по ред, определен с наредбата по чл. 31, а измененията се одобряват със заповед на кмета на общината.

По делото се установи, че за махала “****”, с. Мурено, общ. Земен няма изготвян и одобрен кадастрален план, няма и такъв изготвян по реда на отменения Закон за единния кадастър на Народна република България и Закон за териториално и селищно устройство, няма влязъл в сила подробен устройствен план. Кмета на община Земен има правомощия да изменя само влязъл в сила подробен устройствен план, и когато кадастралният план или кадастралната карта съдържат съществени непълноти или грешки. В конкретния случай съдът приема, че е следвало да се проведе производство по създаване на кадастрална карта и кадастрални регистри. Тази

възможност е уредена в чл. 35а от ЗКИР за създаване на кадастрална карта и кадастрални регистри за отделен имот или за група имоти по искане на собственика или инвеститора, като в тази хипотеза производството се открива със заповед на началника на СГКК по местонахождението на имотите, освен ако искането е за недвижими имоти, намиращи се в район, за който има издадена заповед по чл. 35, ал. 1 от ЗКИР, като в последния случай компетентен да открие процедура по чл. 35а ЗКИР е изпълнителният директор на Агенцията по геодезия, картография и кадастър. Кмета на община Земен не разполага с правомощия да създава кадастрална карта и кадастрални регистри. Същия има задължения единствено да поддържа действащите планове и няма материална компетентност, която да му позволява да създава такива.

На следващо място като правно основание за издаване на оспорваната заповед Кмета на община Земен е посочил чл. 134, ал. 2, т. 2 от ЗУТ във връзка с чл. 32, ал. 1 от ЗКИР. Посоченият член от ЗКИР по никакъв начин не може да се свърже с така издадената заповед и не кореспондира със събрания по делото материал и с административната преписка послужила за издаването му. Цитираната норма на чл. 134, ал. 2, т. 2 от ЗУТ би могла да послужи за издаването на заповедта-провеждане на процедура по установяване грешка в кадастралната основа, след което да се одобри изменение на подробния устройствен план. В конкретния случай тази правна норма е неприложима поради липса на одобрен и действащ ПУП. Поправката, която обуславя изменение в действащия подробен устройствен план следва да бъде установена по реда на ЗКИР, като изменението на подробния устройствен план се допуска след влизане в сила на административен акт /заповед/ за поправка или допълване на кадастралния план. С оглед на това е следвало да се изпълни процедура по чл. 53, ал. 3 от ЗКИР, чийто краен резултат би обосновал одобряване/изменение на подробния устройствен план на основание чл. 134, ал. 2, т. 2 ЗУТ, или постановяване на отказ. Съгласно чл. 53, ал. 1 от ЗКИР, одобрените кадастрална карта и кадастрални регистри могат да се изменят, когато съдържат непълноти или грешки. Непълнотите на основните данни в кадастралната карта и кадастралните регистри се допълват с молба на заинтересованото лице. Изготвя се акт за непълноти и грешки, които се съставя на място и се предявява да се подпише от съставителя, заявителя и пряко заинтересуваните собственици каквато е императивната разпоредба на чл. 53, ал. 3 от ЗКИР, а безспорно жалбоподателят е заинтересовано лице по смисъла на пар. 1, т. 13 от ДР на ЗКИР. Щом като административния орган е приел, че следва да предприеме процедура по изменение на съществуваща кадастралната карта, то задължително е трябвало да установи непълнотите и грешките по чл. 53, ал. 1, т. 1 на самото място и да състави акт за непълноти и грешки, който да се подпише от съставителя, заявителя и пряко заинтересуваните собственици. За да има изразено съгласие на собственика на засегнатия имот, същият е трябвало да е участвал в административното производство по допълване на кадастралната основа. В конкретния случай, видно от административната преписка, жалбоподателят не е участвал в административното производство, но не по негова вина. Съгласно чл. 53, ал. 3 от ЗКИР и § 4, ал. 1, т. 2 от ПЗР на ЗКИР, предпоставка за допълването на кадастъра е съгласието на заинтересованите собственици. В случая, липсата на изготвен акт за непълноти и грешки е съществено процесуално нарушение, което води до незаконосъобразност на заповедта и е самостоятелно основание за отмяната ѝ. Настоящия състав приема, че е налице съществено нарушение на административно производствените правила и противоречие с материално правните разпоредби.

С оглед изложеното, съдът приема, че административният акт е издаден от некомпетентен орган, същият акт страда от съществени пороци, които са основание за неговата отмяна. Заповедта е постановена при пълна липса на мотиви за издаването ѝ -

отменително основание по чл. 146, т. 2 във вр. с чл. 59, ал. 1 АПК. Съгласно императивната норма на чл. 59, ал. 2, т. 4 АПК административният акт задължително следва да съдържа правните и фактическите основания за издаването му като същите следва да са последователни, логически и взаимосвързани. При извършената проверка за законосъобразност, се установява, че посочените правни основания взаимно се изключват и не кореспондират с фактическата обстановка. Изискването за мотивиране на административните актове обезпечава правилно упражняване на съдебния контрол за законосъобразност и осигурява възможност на страните за защита. Ето защо неизлагането на мотиви, както е в конкретния случай е съществен порок на акта и всякога е основание за неговата отмяна.

От данните по делото се установява, че за махала “***”, с. Мурено, общ. Земен няма изготвян и одобрен кадастрален план, няма и такъв изготвян по реда на отменения Закон за единния кадастър на Народна република България и Закон за териториално и селищно устройство, не е изготвяна и няма влязла в сила кадастрална карта и кадастрални регистри, няма влязъл в сила подробен устройствен план. Щом това е така е следвало да се развие производство по създаване на нова кадастрална карта по реда на глава пета от ЗКИР, чл. 35 и следващите. При това производство намират приложение и разпоредбите на АПК относно участие на заинтересовани лица, съобщаване на актовете, оспорване. Компетентен орган да проведе производство по създаване на нова кадастрална карта е началник Служба по геодезия, картография и кадастър, гр. Перник. При това положение делото като преписка следва да бъде изпратено на началник Служба по геодезия, картография и кадастър, гр. Перник за произнасяне по молба вх. № М-041 от 19.01.2011г. депозирана от Л.С.М. и при провеждане на процедура по чл. 53 от ЗКИР.

Отмяната на заповед № РД-014 от 26.01.2011г. на кмета на Община Земен произтича от нарушение на чл. 146, т. 1, т. 3 и т. 4 от АПК.

Водим от изложеното и на основание на 172, ал. 2, във вр. с чл. 173, ал. 2 от АПК, Административен съд

Р Е Ш И:

Отменя по жалба на С.С.М.,***-014 от 26.01.2011г. на кмета на Община Земен.

Изпраща делото като преписка на началник Служба по геодезия, картография и кадастър, гр. Перник за произнасяне по молба вх. № М-041 от 19.01.2011г. депозирана от Л.С.М..

Решението е постановено при участието на заинтересованите лица Г.С.Г.***, Л.С.М.*** и М. С.М.***.

Решението може да се обжалва с касационна жалба пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Съдия:/п/