

ПРЕПИС

Таксувано с квитанция

№ 3601711, 29.04.10
Деловодител:

РЕШЕНИЕ
14.10.2009г.

Номер 309

Година 2009

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Кюстендилски административен съд
На дванадесети октомври
В открито заседание в следния състав:

Втори състав
Година 2009

Административен съдия: Бисер Цветков

Секретар: Антоанета Масларска;
Като разгледа докладваното от съдия Цветков
Административно дело номер 315 по описа за 2009 година
и за да се произнесе, взе предвид следното:

Постъпила е жалба от Лиляна Димитрова Тодорова срещу Заповед № 357/17.12.2008 г. на Областния управител на Област Кюстендил за одобряване на плана на новообразуваните имоти в местностите "Караджа бунар", "Галевица", "Могилата" и "Зад Вакуумната фабрика", намиращи се в землището на гр. Кюстендил в обхвата на имоти с идентификатори 41112.86.10, 41112.86.11 и 41112.86.12. Оспорва се записването в регистъра към плана на Николай Асенов Христов като собственик на имот № 10, а за имоти №№ 11 и 12 посочването на неустановен собственик. Твърди се, че процесните имоти следва да бъдат записани като собствени на наследниците на Георги Димев Кисьов въз основа на реституционно решение по ЗСПЗЗ. Иска отмяна на административния акт и записване на наследниците на Кисьов като собственици на имотите.

Ответникът не взема участие в съдебното производство и не изразява становище по жалбата.

Заинтересованото лице Николай Асенов Христов поддържат теза за законосъобразност на обжалваната заповед.

Заинтересованото лице Марийка Александрова Божкова е на позиция за основателност на жалбата, а заинтересованото лице Мария Димитрова Бейска не участва в съдебното производство.

Като обсъди представените от страните доказателства, съдът прие за установено следното:

Със Заповед № 357/17.12.2008 г. на Областния управител на Област Кюстендил е одобрен плана на новообразуваните имоти в местностите "Караджа бунар", "Галевица", "Могилата" и "Зад Вакуумната фабрика", намиращи се в землището на гр. Кюстендил. В обхвата на плана са и имоти с идентификатори №№ 41112.86.10, 41112.86.11 и 41112.86.12. В регистъра към плана имот № 10 е записан с площ 855 кв.м. на името на Николай Асенов Христов, а имоти №№ 11 и 12 са записани на неустановен собственик и с площ съответно 776 и 3 295 кв.м. Заповедта е обнародвана в ДВ бр. 2/09.01.2009 г.

Жалбоподателката, наред със заинтересованите страни Божкова и Бейска са наследници по закон на Георги Димев Кисьов и в това си качество адресати на решение № 1-13/07.09.1994 г. на ПК гр. Кюстендил, възстановяващо в стари реални граници правото на собственост на наследниците на Кисьов върху лозе с площ 2.5 дка и друг земеделски имот с площ 1 дка в м. "Хисарлъка", землище на гр. Кюстендил. Имотите попадат върху терени по § 4 от ПЗР на ЗСПЗЗ.

Със заключение вх. № 5407/02.10.2009 г. експертът инж. Любомир Велинов е идентифицирал имотите по реституционното решение. Имотът лозе

Взето: J DITODOROVA

съответства на имот № 179 в масив 85 по помощния план, от които са образувани имоти №№ 8, 9 и 10 в масив 86 по плана на новообразуваните имоти. Имотът по решението с площ от 1 дка частично се покрива с имоти №№ 11 и 12 от плана.

Според писмо изх. № 11-03-928/26.09.2009 г. по описа на Община Кюстендил основание за записване на Николай Христов като собственик на имот № 10 в масив 86 по плана на новообразуваните имоти е удостоверение № 138/23.10.1985 г. на Община Кюстендил, определящо го като ползвател без да има акт на кмета на общината за преобразуване на правото на ползване в собственост.

Горната фактическа обстановка се установява от писмените доказателства, съдържащи се в административната преписка и тези представени от страните, както и от заключението на експерта Велинов и по нея не се спори.

Жалбоподателят е субект на правото на съдебно оспорване и е упражнил правото си надлежно, което прави жалбата допустима.

Спорът е относно записването в регистъра по чл. 28, ал. 4, изр. 3 от ППЗСПЗЗ на данните за собствеността относно имоти с идентификатори 41112.86.10, 41112.86.11 и 41112.86.12.

Одобряването на плана на новообразуваните имоти е правомощие на областния управител по § 4к, ал. 6 от ПЗР на ЗСПЗЗ. Наличието на такъв план е част от динамичния фактически състав по придобиването, респ. възстановяването на право на собственост върху земеделски земи, ползването на които е било предоставено по силата на актовете по § 4 от ПЗР на ЗСПЗЗ. Съдържанието на плана е уредено с чл. 28, ал. 4 от ППЗСПЗЗ, а това на предхождания го псмощен план с § 4к, ал. 2 от ПЗР на ЗСПЗЗ и чл. 28, ал. 1 и 2 от ППЗСПЗЗ. Производството по придобиване/възстановяване на правото на собственост приключва със заповед на кмета на общината по § 4к, ал. 7 от ПЗР на ЗСПЗЗ, която е конститутивен индивидуален административен акт и към нея се прилага скица от плана на новообразуваните имоти. Тази заповед е различна от заповедта по § 62, ал. 3 от ПЗР на ППЗСПЗЗ на кмета на общината за признаване на правото на ползвателите по §§ 4а и 4б от ПЗР на ЗСПЗЗ да придобият собствеността, тъй като конверсията на ползването в собственост е предпоставка за включването на имотите предмет на ползването в обхвата на плана на новообразуваните имоти, като този имот е различен от имота предмет на реституционно притезание или на фактическа власт на трети лица заявяващи самостоятелни права върху имота, докато само бидейки обект на плана имотът получава индивидуализация и подлежи на придобиване/възстановяване по реда на § 4, ал. 7 от ПЗР на ЗСПЗЗ.

Одобряването на плана на новообразуваните имоти е обособен етап в реституционното производство и това е причината § 4, ал. 6 от ПЗР на ЗСПЗЗ да предвиди самостоятелното му оспорване. Специфичните процесуални правила по одобряването на помощния план и плана на новообразуваните имоти се съдържат в чл. 28б от ППЗСПЗЗ. Цитираната норма установява изисквания към лицата изработващи плановете /чл. 28б, ал. 1 от ППЗСПЗЗ/, назначаване от областния управител на комисия за приемане на плановете с определен състав по чл. 28б, ал. 2 от ППЗСПЗЗ; срок за разглеждане и ред за разгласяване на плановете /чл. 28б, ал. 3 и 4/; разглеждане на исканията и възраженията от комисията и отразяване на решенията по тях в окончателните проекти /чл. 28б, ал. 6/; изработване на окончателни проекти и одобряване на плана /чл. 28б, ал. 7 и 8/.

В разглеждания казус неправилно в регистъра към плана е посочен като собственик на имот № 10 в масив 86 Николай Асенов Христов. Правото на ползване на последния по удостоверение № 138/23.10.1985 г. на Община Кюстендил не е преобразувано в собственост с акт на кмета на общината по § 62, ал. 3 от ПЗР на ППЗСПЗЗ, т.е не са налице материални предпоставки за включване на ползвания имот в плана /доколкото обикновено той е различен от имота на бившите собственици/ и за записване на ползвателя като собственик

в регистъра към него.

В противоречие със закона е извършено попълването на плана с имоти №№ 11 и 12. Установяването на границите на тези имоти не е извършено по реда на чл. 28, ал. 4 във вр. с ал. 3, т. 2 от ПЗСПЗЗ. Вещото лице идентифицирайки на място вторият имот от реституционното решение включва в него площта на имот № 11 и част от площта на имот № 12. Това прави дължимо коректното попълване на плана с реституирания имот и вписване в регистъра към него на наследниците на Кисъв като собственици.

Незаконосъобразността на административния акт в обхвата на оспорването не се преодолява от това, че е издаден от компетентен орган в дължимата форма и при спазване на съществените административнопроизводствени правила.

Естеството на акта е пречка след отмяната му съдът да реши въпроса, който е негов предмет по същество. Преписката следва да се изпрати на административния орган за издаване на административен акт съобразен с указанията относно установяване на границите при попълване на плана и вписване на субектите на права в регистъра към плана. За индивидуализирането на имота по т. 2 от решение № 1-13/07.09.1994 г. на ПК гр. Кюстендил органът следва да има предвид заключението на експерта Велинов.

Воден от горното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК Кюстендилският административен съд

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Заповед № 357/17.12.2008 г. на Областния управител на Област Кюстендил за одобряване на плана на новообразуваните имоти в местностите "Караджа бунар", "Галевица", "Могилата" и "Зад Вакуумната фабрика", намиращи се в землището на гр. Кюстендил в обхвата на имоти с идентификатори 41112.86.10, 41112.86.11 и 41112.86.12.

ИЗПРАЩА ПРЕПИСКАТА на Областния управител на Област Кюстендил за издаване на заповед по § 4к, ал. 6 от ПЗР на ЗСПЗЗ съобразена с указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в мотивите на решението.

Решението може да се обжалва в 14-дневен срок от съобщаването му пред Върховния административен съд.

Решението да се съобщи на страните чрез изпращане на преписи от него

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: *101*



РЕШЕНИЕТО
Е ВЛЯЗЛО В СИЛА
НА.....*24*.....*11*.....*2009*.....г.
СЕКРЕТАР:.....*[Signature]*.....
ПРЕДСЕДАТЕЛ:.....*[Signature]*.....