

Справа № 487/5330/17

                        Провадження № 2/487/2561/17

**РІШЕННЯ**

**ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

**(заочне)**

28.11.2017 року                                               Заводський районний суд м. Миколаєва у складі: головуючого - судді **Нікітіна Д.Г.**,при секретарі **Плетенчук О.О**.,розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Миколаєві цивільну справу за позовом ОСОБА\_1 до Миколаївської міської ради про визначення частки на земельну ділянку у спільній сумісній власності, -

**ВСТАНОВИВ:**

06.10.2017 року ОСОБА\_1 звернувся до Заводського районного суду м. Миколаєва з позовом до Миколаївської міської ради про визначення частки на земельну ділянку у спільній сумісній власності.

Позивач в судове засідання не з'явився, надав до суду письмову заяву просив розглядати справу у його відсутність, позовні вимоги підтримав в повному обсязі.

Відповідач в судове засідання не з'явився, про дату, час та місце слухання справи повідомлявся судом належним чином, про причини неявки суду не повідомив.

Ухвалою суду справу розглянуто у відсутність сторін, оскільки у справі достатньо даних про права та взаємини сторін.

Вивчивши матеріали справи та оцінивши в сукупності надані докази, судом встановлені наступні факти та відповідні їм правовідносини.

16 листопада 2016 року померла дружина позивача, ОСОБА\_2, що підтверджується свідоцтвом про смерть виданого Миколаївським міським відділом державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області, актовий запис № 4288. Після смерті дружини позивача відкрилась спадщина у вигляді 1/2 частки земельної ділянки, загальною площею 0,0560 гектара, що розташована за адресою: вулиця 2 Наскрізна 11, Миколаївська область.

10 вересня 2017 року з Третьої державної нотаріальної контори Миколаївської області позивач отримав постанову про відмову у вчиненні нотаріальної дії, в звязку з тим, що на підставі ч. 4 [ст.89 Земельного кодексу України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_546/ed_2017_09_05/pravo1/T012768.html?pravo=1#546), згідно якої співвласники земельної ділянки, що перебуває у спільній сумісній власності, мають право на її поділ, або виділення за нею окремої частки. Вищезазначені умови перевірити немає можливості у звязку з тим, що співвласник ОСОБА\_3 померла.

Про неможливість прийняття спадщини у вигляді 1/2 частки земельної ділянки, загальною площею 0,0560 гектара, що розташована за адресою: вулиця 2 Наскрізна 11, Миколаївська область після смерті дружини ОСОБА\_2, яка померла 16.11.2016 року позивач дізнався лише у липні 2017 року, коли звернувся до Третьої державної нотаріальної контори Миколаївської області, щодо видачі мене свідоцтва про право на спадщину за законом.

Згідно ч. 1 [ст. 86 Земельного кодексу України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_588958/ed_2017_09_05/pravo1/T012768.html?pravo=1#588958) земельна ділянка може знаходитись у спільній власності з визначенням частки кожного з учасників власності (спільна часткова власність) або без визначення часток учасників спільної власності (спільна сумісна власність).

Із роз'яснень, викладених у п. 21 [Постанові Пленуму Верховного Суду України «Про практику застосування судами земельного законодавства при розгляді цивільних справ» за №7 від 16 квітня 2004 року](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2010_03_19/pravo1/VS04072.html?pravo=1), вбачається, якщо до вирішення судом спору між співвласниками жилого будинку розмір часток у спільній власності на земельну ділянку, на якій розташовані будинок, господарські будівлі та споруди, не визначався або вона перебувала у користуванні співвласників і ними не було досягнуто угоди про порядок користування нею, суду при визначенні частини спільної ділянки, право на користування якою має позивач (позивачі), слід виходити з розміру його (їх) частки у вартості будинку, господарських будівель та споруд на час перетворення спільної сумісної власності на спільну часткову чи на час виникнення останньої. Позивач є власником 95/100 частини будинку з 1979 року, мати позивача була з 2003 року, тобто на ті частки які утворилися вперше при перетворення одноосібної власності на будинок у спільну часткову.

Відповідно до ч.1 [ст.372 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843420/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843420) майно, що є у спільній сумісній власності, може бути поділене між співвласниками за домовленістю між ними.

Також відповідно до ч.4. 5 [ст. 89 ЗК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_546/ed_2017_09_05/pravo1/T012768.html?pravo=1#546) віл 25.10.2001 № 2768-ІІІ співвласники земельної ділянки, що перебуває у спільній сумісній власності, мають право на її поділ або на виділення з неї окремої частки. Поділ земельної ділянки, яка є у спільній сумісній власності, з виділенням частки співвласника, може бути здійснено за умови попереднього визначення розміру земельних часток, які є рівними, якщо інше не передбачено законом або не встановлено судом.

Відповідно до [ст. 125 ЗК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_588258/ed_2017_09_05/pravo1/T012768.html?pravo=1#588258) право власності на земельну ділянку, а також право постійного користування та право оренди земельної ділянки виникають із моменту державної реєстрації цих прав.

У відповідності до ч. 1.2. [ст. 158 ЗК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1011/ed_2017_09_05/pravo1/T012768.html?pravo=1#1011) - власник не може бути позбавлений права власності на земельну ділянку, крім випадків, передбачених цим Кодексом та іншими законами України.

У відповідності до [ст. 392 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843443/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843443) - власник майна може предявити позов про визнання його права власності, якщо це право оспорюється або не визнається іншою особою, а також у разі втрати ним документа, який засвідчує його право власності.

Відповідно до ч. 2 [ст. 370 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843418/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843418) - у разі виділу частки із майна, що є у спільній сумісній власності, вважається, що частки кожного із співвласників у праві спільної сумісної власності є, якщо інше не встановлено за домовленістю співвласників або законом.

Відповідно до [ст. 15 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843046/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843046) - кожна особа має право на захист свого цивільного права у разі його порушення, невизнання або оспорювання. Кожна особа має право на захист свого інтересу, який не суперечить загальним засадам цивільного законодавства.

Відповідно до [ст. 16 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843047/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843047) - кожна особа має право звернутися до суду за захистом свого особистого немайнового або майнового права та інтересу. Способами захисту цивільних прав та інтересів можуть бути: визнання права.

Також згідно Листа № 24-753/0/4-13 від 16.05.2013 року Вищого спеціалізованного суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ «Про судову практику розгляду цивільних справ про спадкування» зазначено, що судам потрібно враховувати, що якщо нотаріусом відмовлено особі в оформленні права на спадщину (видачі, свідоцтва про право на спадщину), вона може звернутися до суду за захистом своїх прав відповідно до [ст. 16 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843047/ed_2017_11_14/pravo1/T030435.html?pravo=1#843047) та п. 23 ППВСУ від 30 травня 2008 № 7 - у разі відмови нотаріуса в оформленні права на спадщину особа може звернутися до суду за правилами позовного провадження.

Враховуюче вищевикладене, суд приходить до висновку, що позовні вимоги є обґрунтованими та підлягають частковому задоволенню.

На підставі викладеного, керуючись ст.ст.[14](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1770/ed_2017_08_03/pravo1/T041618.html?pravo=1#1770), [209](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1984/ed_2017_08_03/pravo1/T041618.html?pravo=1#1984), [212-215 Цивільного процесуального кодексу України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1987/ed_2017_08_03/pravo1/T041618.html?pravo=1#1987), суд,-

**ВИРІШИВ:**

Позов ОСОБА\_1 до Миколаївської міської ради про визначення частки на земельну ділянку у спільній сумісній власності - задовольнити.

Визначити частки у праві власності на земельну ділянку площею 0,0560 га, кадастровий номер: 4810136300:03:020:0008, розташована за адресою: вулиця 2 Наскрізна 11, Миколаївська сільська рада, Вітовський район, Миколаївська область: 1/2 частка за ОСОБА\_1та 1/2 частка за ОСОБА\_2.

Рішення може бути оскаржене в апеляційному порядку до апеляційного суду Миколаївської області через Центральний районний суд м. Миколаєва шляхом подачі  апеляційної   скарги протягом 10 днів з дня проголошення рішення.

    Заочне рішення може бути переглянуто судом, що його ухвалив, за письмовою заявою відповідача, поданою протягом 10 днів з дня отримання копії рішення.

**Суддя                                                                            Д.Г. Нікітін**