

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 3148

гр. София, 29.11.2021 г.

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 15-ТИ ТЪРГОВСКИ, в закрито заседание на двадесет и девети ноември през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: Даниела Дончева

Членове: Красимир Маринов
Капка Павлова

като разгледа докладваното от Даниела Дончева Въззивно частно гражданско дело № 20211000502713 по описа за 2021 година

Производството е по реда на чл. 274, ал. 1 във връзка с чл. 130, изр. II от ГПК.

Образувано е по частна жалба на И.И., подадена против Определение № 1263 от 19.07.2021 г., постановено по гр. д. № 9019/2021 г. на СГС, ГО, I – брачен състав, с което съдът е върнал молбата на жалбоподателя за допускане на пълно осиновяване на детето П. Т. при условията на чл. 101 от СК поради недопустимост на искането и е прекратил производството по делото.

Сторени са оплаквания за неправилност на обжалвания съдебен акт, същият бил постановен в нарушение на материалния закон. Излага се, че решаващият състав на СГС неправилно бил приел, че искът по чл. 101 от СК е недопустим поради съществуваща законова забрана, регламентирана в чл. 81, ал. 2 от СК. В конкретния случай желанието на страна било правното положение да се приведе в съответствие с фактическото такова, като се придаде правно значение на фактическите отношения. Изложени са съображения, че разпоредбата на чл. 81, ал. 3 от СК следвало да бъде приложена по аналогия.

Моли се за отмяна на обжалваното Определение и връщане на делото на СГС за продължаване на съдопроизводствените действия.

Съдът, като доводите на страната и данните по делото, намери следното:

Частната жалба е процесуално допустима като подадена в законоустановения срок, същата изхожда от надлежна страна, имаща право и интерес да обжалва, насочена е срещу валиден и допустим съдебен акт, подлежащ на обжалване.

Настоящият състав намира обжалваното Определение за неправилно. С разпоредбата на чл. 129, ал. 3, изр. I от ГПК законодателят е предвидил, че исковата молба, в конкретния случай тази по чл. 101 от СК, подлежи на

връщане едва след изтичане на дадения от съда на ищеца срок за отстраняване на констатирани нередовности на същата. Това следва да бъде сторено от съдията – докладчик с Разпореждане, в което съдът да посочи всяка констатирана нередовност, както и да даде конкретни и изчерпателни указания за отстраняването им, в т. ч. и начина, по който това следва да бъде сторено.

В конкретния случай, на страната не е съобщено за констатирана нередовност на разгледаната молба, поради което и обжалваното Определение подлежи на отмяна като незаконосъобразно такова. Изложените от решаващия състав на СГС мотиви относно приложението на чл. 81, ал. 2 от СК и по – конкретно фактът на предишно осиновяване на П. Т. не съставляват наличие на отрицателна процесуална предпоставка или липса на положителна процесуална предпоставка, отричащи правото на иск на Й. И. и водещи до недопустимост на молбата, а е въпрос, обуславящ основателността на последната, по която съдът дължи произнасяне с акта по същество.

Предвид изложеното, обжалвания съдебен акт следва да бъде отменен, а делото – върнато за продължаване на съдопроизводствените действия.

Водим от горното, съдът

ОПРЕДЕЛИ:

ОТМЕНЯ Определение № 1263 от 19.07.2021 г., постановено по гр. д. № 9019/2021 г. на СГС, ГО, I – брачен състав.

ВРЪЩА делото на Софийски градски съд, ГО, I – брачен състав, за продължаване на съдопроизводствените действия.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____