

207-107

РЕШЕНИЕ

Номер 301

Година 23.02.2018

Град Бургас

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - БУРГАС, XVI-ти състав, на двадесет и пети януари две хиляди и осемнадесета година, в публично заседание, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Павлина СТОЙЧЕВА

ЧЛЕНОВЕ: 1. Даниела ДРАГНЕВА

2. Веселин ЕНЧЕВ

Секретаря: Стоянка Атанасова

Прокурор: Христо Колев

Като разгледа докладваното от съдия Драгнева касационно административно дело номер 2642 по описа за 2017 година и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.185 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по протест от Прокурор при Окръжна прокуратура Бургас против разпоредбата на чл.67, ал.1, т.2 от Наредба № 1 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Поморие (Наредбата). Счита, че Наредбата в посочената ѝ част е незаконосъобразна и противоречи на нормативни актове от по-висока степен. Прави искане оспорената разпоредба да бъде отменена, като незаконосъобразна и да се присъдят направените разноски.

Ответникът – Общински съвет Поморие, редовно уведомен, не изразява становище по направеното оспорване.

Съдът, след като прецени събраните по делото доказателства, обсъди доводите на страните и съобрази разпоредбите на закона, установи следното:

С докладна записка от председателя на Общински съвет Поморие (л.73 от делото), е внесено предложение до Общински съвет Поморие относно приемане на Наредбата, ведно с проект на подзаконовия нормативен акт. С протокол № 5 от 14.03.2005г. на Комисията по туризъм и основни поминъци и протокол № 20 от 21.03.2005г. на Комисията по общинска собственост (л.97 от делото) е приет предложения проект на Наредбата.

С решение по т.2 от протокол № 15/29.03.2005г. (л.91-95 от делото) на заседание на Общински съвет Поморие, с мнозинство от 14 гласа „за“ от общо 20 присъстващи общински съветници, е взето решение № 263/29.03.2005г., с което на основание чл.8, ал.2 от Закона за общинската собственост, е приета Наредба № 1 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Поморие.

С протест рег.№ 01-579 от 12.09.2017г. подаден от Мануел Манев – прокурор при Окръжна прокуратура Бургас, е оспорена разпоредбата на чл.67,

103

ал.1, т.2 от Наредба № 1 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Поморие.

Наредбата е подзаконов нормативен акт, чието оспорване пред съда е регламентирано в дял трети, раздел III чл.185-194 от АПК.

Протестът е процесуално допустим, като подаден от надлежна страна, имаща право и интерес от направеното оспорване, а разгледана по същество е основателен.

Съгласно чл.186, ал.1 от АПК, право да оспорват подзаконов нормативен акт имат гражданите, организациите и органите, чиито права, свободи или законни интереси са засегнати или могат да бъдат засегнати от него или за които той поражда задължения, а съгласно ал.2 прокурорът може да подаде протест срещу акта.

Съгласно чл.187, ал.1 от АПК упражняване на процесуалното право на протест в този случай не е обвързано с преклузивен срок.

Съгласно чл.168, ал. 1 от АПК, приложим в настоящото производство по силата на препращащата разпоредба на чл.196 от АПК, съдът не се ограничава само с обсъждане на основанията, посочени от оспорващите, а е длъжен въз основа на представените от страните доказателства да провери законосъобразността на оспорените разпоредби на Наредбата на всички основания по чл.146 от АПК.

Предмет на оспорване в настоящото съдебно производство е разпоредбата на чл.67, ал.1, т.2 от Наредба № 1 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Поморие. Същата предвижда като задължителен документ за участие в търг или конкурс за придобиване, стопанисване, управление и разпореждане с имоти общинска собственост, документ за липса на задължения към община Поморие.

Обществените отношения, свързани с местното самоуправление и местната администрация са уредени със ЗМСМА, чиито разпоредби очертават правният статут и компетентността на общинския съвет. Като органи на местното самоуправление на територията на съответната община, общинските съвети, решават самостоятелно въпросите от местно значение, които законът е предоставил в тяхната компетентност. По силата на чл.76, ал.3 от АПК, във връзка с чл.8 от ЗНА и с чл.21, ал.2 от ЗМСМА и в изпълнение на предоставените им правомощия, те са овластени да издават административни актове, включително и подзаконови нормативни актове под формата на наредби, с които уреждат, съобразно нормативни актове от по-висока степен, обществени отношения с местно значение.

Общинският съвет е колективен орган и за да е валидно взетото от него решение, заседанието следва да е проведено при участие на определения в ЗМСМА брой общински съветници и решението да е взето с необходимото мнозинство. Заседанието на Общински съвет Поморие, на което е приета Наредбата е законно, тъй като на него са присъствали всички 20 общински съветници, видно от представения протокол. Решението с което е утвърдена Наредбата е прието с 14 гласа "за", тоест при наличието на необходимото обикновено мнозинство.

106

Съдът не установи съществени нарушения на административно-производствените правила при приемане на Наредбата, включително и на протестираната разпоредба, като такива не се твърдят и в протеста на прокурора.

Оспорената разпоредба е приета в установената от закона писмена форма, но в противоречие на нормативен акт от по-висока степен.

Регламентираните с Наредбата обществени отношения касаят реда и условията за придобиване, стопанисване, управление и разпореждане с имоти общинска собственост. Този неин предмет следва да бъде съобразен с нормирано по-високия по степен акт – Закона за общинската собственост (ЗОбС).

С оспорената разпоредба от Наредбата, Общински съвет Поморие е въвел като задължително условие за участие в търг или конкурс за придобиване, стопанисване, управление и разпореждане с имоти и вещи общинска собственост, лицето да няма задължения към общината, за което то трябва да представи удостоверение за липса на такива задължения. За обществените отношения, свързани с придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти и вещи - общинска собственост, законовата делегация за приемане на местната наредба се съдържа в нормата на чл.8, ал.2 от ЗОбС. Съгласно посочената законова делегация местната наредба следва да регламентира реда за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти и вещи - общинска собственост, докато в случая, с оспорената разпоредба Общинският съвет е въвел допълнителни тежести и ограничения, свързани с участието на лицата в търг/конкурс. Въведените ограничения противоречат на чл.3 ал.3 от ЗОАРАКСД, съгласно който при административно регулиране и административен контрол върху стопанската дейност административните органи и органите на местното самоуправление не могат да налагат ограничения и тежести, които не са необходими за постигане на целите на закона. Въведеното ограничение за участие в търг/конкурс за придобиване, стопанисване, управление и разпореждане с имоти общинска собственост не е сред целите, които си поставя ЗОбС – той има за цел да урегулира обществените отношения във връзка с придобиването, управлението и разпореждането с имоти и вещи - общинска собственост, поради което въведеното в Наредбата ограничение за липса на задължения към общината не намира законова опора. Събирането на публичноправни или частноправни задължения към съответната община не е сред целите на този закон. Затова, процесното изискване на Наредбата няма своята законова опора в ЗОбС. При неизрядни длъжности интересът на общината е защитим посредством производствата по събиране на дължимите вземания, а не като се въвежда като основание за ограничение за участие в търг/конкурс.

Отделно от изложеното, оспорената разпоредба е в противоречие и със Закона за местните данъци и такси. Задълженията за местни данъци и такси, редът за установяването им и сроковете за изпълнението им, органите, които осъществяват контрол за това, както и последиците от тяхното неизпълнение, са установени и регламентирани в този специален закон и по точно в чл.4 и чл.9б. Предвид това, недопустимо е с подзаконов нормативен акт, който не е приет по силата на законова делегация на ЗМДТ, да се създава възможност за осъществяване на контрол от страна на общината за изпълнение на тези

108

задължения по друг ред и в друго производство, различно от производството по установяване и заплащане на местни данъци и такси.

С оглед на изложеното, разпоредбата на чл.67, ал.1, т.2 от Наредбата е незаконосъобразна и следва да бъде отменена. При този изход на спора и на основание чл.143, ал.1 и ал.2 от АПК, във връзка с чл.196 от АПК, в полза на Окръжна прокуратура следва да бъдат присъдени направените по делото разноски в размер на 20,00 лева, платена такса за обнародване на оспорването в Държавен вестник.

Мотивиран от изложеното и на основание чл.193, ал.1 от АПК, Административен съд Бургас, XVI-ти състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ разпоредбата на чл.67, ал.1, т.2 от Наредба № 1 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Поморие, съгласно която „Задължителни документи за участие в търг или конкурс са: т.2. документ за липса на задължения към община Поморие.“.

ОСЪЖДА Община Поморие да заплати в полза на Окръжна прокуратура Бургас разноски по делото в размер на 20,00 лева (двадесет лева).

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховен административен съд, в 14-дневен срок от съобщаването на страните.

РЕШЕНИЕТО да се обнародва по реда на чл.194 от АПК, при неподаване на касационни жалби или протест или ако те са отхвърлени.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

2.

