

СПРАВКА
ЗА ВЪРНАТИ И ОСПОРЕНИ РЕШЕНИЯ НА ОБЩИНСКИ СЪВЕТ –
ГЕОРГИ ДАМЯНОВО
за м. март 2022 г.

Общински съвет – Георги Дамяново

1. Със Заповед № АК-04-8/24.03.2022 г. на областния управител е върнато за ново обсъждане Решение № 261 от Протокол № 30, прието от Общински съвет – Георги Дамяново на заседание, проведено на 10.03.2022 г.

С цитираното решение Общински съвет – Бойчиновци „1. На основание чл. 21, ал. 1, т. 8 . 8 от ЗМСМА, във връзка с чл.11, ал.1 и чл.12, ал.3 от Закона за общинската собственост /ЗОС/ и чл.12, ал.2 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общински имуществено дава съгласие „1. Да бъде предоставено за безвъзмездно право на ползване за срок до 10 години, помещение от 60 кв.м., находящо се в обществена сграда – Кметство, на втори етаж, акт за собственост № 39/10.12.1997 г.

2. Съгласно чл. 11, ал.2 от Закона за общинската собственост имота да се използва съобразно предназначението и за нуждите, за които е предоставен. Имота не може да се преотстъпва за ползване, да се ползва съвместно по договор с трети лица, да се отдава под наем или да се пренаема.

3. Възлага на кмета на Община Георги Дамяново да предприеме всички необходими правни действия по изпълнението на решението“.

При осъществяване на контрола за законосъобразност на горното решение, се установи, че същото е незаконосъобразно, поради приемането му при неспазване на установената форма и в противоречие с материалноправни разпоредби, изразяващи се в следното:

По отношение неспазване на установената форма:

С Докладна записка с вх. № 565/02.03.2022 г. на кмета на Община Георги Дамяново е внесен за разглеждане в Общински съвет – Георги Дамяново проект на решение относно безвъзмездно предоставяне на имот – общинска собственост за ползване от Народно читалище „Христо Ботев - 1939“, с. Меляне. Към докладната записка са приложени Писмо с изх. № 2/01.03.2022 г. на председателя на Народно читалище „Христо Ботев - 1939“, с. Меляне с искане за предоставяне за безвъзмездно ползване на салон, находящ се в сградата на кметството на с. Меляне, Акт за публична общинска собственост № 39/10.12.1997 г. на имот в кв. 17, парцел I, обществена сграда на два етажа – Кметство с. Меляне и Скица № 55/02.03.2022 г. на имот № 501.170, за който е образуван УПИ I, в кв. 17 по Кадастралния регулационен план на с. Меляне, ЕКАТТЕ: 47771, община Георги Дамяново.

В чл. 59, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс са изчерпателно изброени реквизитите на един административен акт. Видно от Решение № 261 от Протокол № 30/10.03.2022 г. на Общински съвет – Георги Дамяново е, че не е спазена установената в закона форма по смисъла на чл. 59, ал. 2, т. 3 и 4 от АПК, а именно, че в решението липсват адресат на акта и фактическите основания за издаване на акта не кореспондират с посочените правни основания.

В разпоредителната част на горесцитираното решение не се сочи кой е адресатът на акта. Данни за това, че имотът се предоставя безвъзмездно за ползване на Народно читалище „Христо Ботев - 1939“, с. Меляне се извличат само въз основа на мотивите от докладната записка, послужила за вземане на решението и приложенията към нея, но не и от приетия административен акт.

На следващо място, фактическите основания за издаване на акта не кореспондират с посочените правни основания. В т. 1 на решението е записано, че помещението от 60 кв.м. ще бъде предоставено за безвъзмездно право на ползване, а като правни основания са посочени разпоредбите на чл. 12, ал. 3 от Закона за общинската собственост (ЗОС) и чл. 12, ал. 2 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество (Наредбата), приета от Общински съвет – Георги Дамяново, които се отнасят до безвъзмездно предоставяне за управление на движими и недвижими вещи – общинска собственост.

По отношение констатираното противоречие с материалноправни разпоредби:

Съгласно чл. 12, ал. 3 от ЗОС и чл. 12, ал. 2 от Наредбата имотите и вещите - общинска собственост, които не са необходими за нуждите на органите на общината или на юридически лица и звена на общинска бюджетна издръжка, могат да се предоставят безвъзмездно за управление на други юридически лица на бюджетна издръжка или на техни териториални структури. В преписката по приемане на решението липсват данни за това, че Народно читалище „Христо Ботев - 1939“, с. Меляне представлява юридическо лице на бюджетна издръжка. След извършена справка в Търговския регистър и Регистъра на юридическите лица с нестопанска цел се установи, че като източници на финансиране за читалището са посочени членски внос, културно-просветна и информационна дейност, субсидия от държавния и общинските бюджети, наем от движимо и недвижимо имущество, дарение и завещания и други приходи. Изброените източници за финансиране са изрично предвидени и в чл. 21 от Закона за народните читалища. В този смисъл, считам за неправилно да се приеме, че читалищата са юридически лица на бюджетна издръжка и попадат в категорията на посочените в чл. 12, ал. 3 от ЗОС лица, само защото получават държавна или общинска субсидия. Такъв необоснован извод противоречи и на чл. 2, ал. 2 от Закона за народните читалища, където изрично е записано, че читалищата са юридически лица с нестопанска цел. По своята същност те се различават съществено от бюджетните организации, които съгласно дефиницията на § 1, т. 5 от Закона за публичните финанси са всички юридически лица, чиито бюджети се включват в държавния бюджет, в бюджетите на общините, в бюджетите на социалноосигурителните фондове, както и всички останали юридически лица, чиито средства, постъпления и плащания се включват в консолидираната фискална програма по силата на нормативен акт или по реда на чл. 171 от Закона за публичните финанси. Ето защо посочването на чл. 12, ал. 3 от ЗОС и чл. 12, ал. 2 от Наредбата, в случая е некоректно, доколкото цитираните разпоредби са неотнормирани в конкретната хипотеза.

Другото констатирано противоречие с материалния закон в приетото Решение № 261 от Протокол № 30/10.03.2022 г. е, че се предоставя безвъзмездно право на ползване на помещение, което съгласно Акт № 39/10.12.1997 г., представлява неразделна част от имот – публична общинска собственост. Правото на ползване е ограничено вещно право и учредяването на ограничени вещни права върху обекти - публична общинска собственост, се извършва при условия и по ред, определени в закон, т.е. допустимо е само в предвидените в закона случаи. Никъде в ЗОС или в специалния закон – Закона за народните читалища не е предвидено безвъзмездно учредяване на право на ползване, което да е изключение от общото правило по смисъла на чл. 34, ал. 6 от ЗОС. Законът за общинската собственост допуска учредяване на право на ползване върху имоти и вещи – частна общинска собственост по реда на чл. 39 от ЗОС. Описаните факти и обстоятелства водят до извода за вземане на решение на общинския съвет, което е прието в нарушение на материалния закон.

В конкретния случай, Общински съвет – Георги Дамяново като е взел Решение № 261 от Протокол № 30/10.03.2022 г. при липса на посочен адресат, при несъответствие между фактически и правни основания, при смесване на правни понятия като „право на управление“ и „право на ползване“ и в противоречие със ЗОС и Закона за народните читалища, е допуснал приемането на един незаконосъобразен административен акт, за който са налице основанията за отмяна по смисъла на АПК.