



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Пловдив

Изм.№АК-01-81/10.04.2017

ДО

Г-Н ПЛАМЕН ГОШЕВ -ПРЕДСЕДАТЕЛ
НА ОБЩИНСКИ СЪВЕТ – КУКЛЕН

КОПИЕ ДО:

Г-ЖА МАРИЯ БЕЛЧЕВА –
КМЕТ НА ОБЩИНА КУКЛЕН

На Ваш изх. № 62/05.04.2017 г.

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ПРЕДСЕДАТЕЛ,

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО КМЕТ,

На основание чл.32, ал.2 от Закона за администрацията и във връзка с осъществявания контрол за законосъобразност по чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/ констатирах незаконосъобразност на Решение №398, взето на Редовно заседание с Протокол № 35 от 31.03.2017 г. на общински съвет Куклен.

Представям следните правни аргументи:

С т.І от решение №398 се прекратява процедурата за предоставяне на концесия за услуга върху обект публична общинска собственост – „Концесия за водностопански обект – „Микроязовир-ІІ“ (Долен язовир) с площ 16.097 дка, разположен в имот №016074 в землището на град Куклен, ЕКАТТЕ 40467, община Куклен, с начин на трайно ползване „изкуствена водна площ“, пета категория, местност „Кайнакляка“, открита с Решение №827, взето с Протокол №64/27.03.2015 г. на общински съвет Куклен, на основание чл.60, ал.1, т.4 от Закона за концесиите; с т.ІІ се възлага на кмета на общината да предприеме действията по Закона за концесиите и Правилника за прилагането му, във връзка с уведомяване на участниците, както и всички други действия, предвидени в нормативните актове.

Решение №398, взето на редовно заседание с Протокол №35/31.03.2017 г. на общински съвет Куклен е незаконосъобразно поради липса на установената от закона форма – основание за незаконосъобразност по смисъла на чл.146, т.2 от АПК. Решението е прието с правни основания чл.21, ал.1, т.8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация във връзка с чл.17, ал.1, т.2 и чл.60, ал.1, т.4 от Закона за концесиите, чл.93, ал.1, т.2 от Правилника за прилагане на Закона за концесиите, както и предвид изложените в предложението с вх.№233/21.03.2017 г. на кмета на общината фактически основания. Съгласно посоченото правомощие на местния орган на самоуправление да приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество (чл.21, ал.1, т.8 ЗМСМА), в този случай законодателят е дефинирал императивно изискване за наличие на квалифицирано мнозинство повече от половината от общия брой на всички общински съветници, за да бъде прието решение с посоченото правно основание (чл.27, ал.4 от ЗМСМА). В конкретния случай общият брой на общинските съветници е „13“, като от присъствалите „12“ общински съветници, гласували „За“ -0, „против“ -0 и „въздържали се“ -11, като в Списъка за поименно гласуване на решения №387-400, взети с Протокол №35/31.03.2017 г. на общински съвет Куклен, при гласуване на Решение №398, за общински съветник А. Милиячев е отразено, че не гласува поради наличие на конфликт на интереси. Следователно, в конкретния случай, за да бъде изпълнено императивното условие на чл.27, ал.4 от ЗМСМА относно изискването за спазване на установената от закона форма на административния акт, за решение №398 би следвало да са гласували „за“ най-малко 7 общински съветника, от общ брой 13. След като предложението на вносителя с вх.№233/21.03.2017 г., относно прекратяване на процедурата за предоставяне на концесия за услуга върху обект публична общинска собственост – „Концесия за водностопански обект – „Микроязовир-II“ (Долен язовир) с площ 16.097 дка, разположен в имот №016074 в землището на град Куклен, ЕКАТТЕ 40467, община Куклен, с начин на трайно ползване „изкуствена водна площ“, пета категория, местност „Кайнакълка“, не е събрало необходимото мнозинство, то предложението не е било прието от общинския съвет. Това означава, че по отношение на това предложение, включено в дневния ред на провело се заседание на 31.03.2017 г., местният орган на самоуправление не е формирал воля за приемане на предложението и то е останало неприето. След като няма формирана воля за приемане на предложението, не може липсата на формирана воля да бъде обективизирана и възпълнена под формата на индивидуален административен акт, т.е. решение на общинския съвет, тъй като решението на общинския съвет следва да отговаря на изискванията за форма на акта, регламентирани в чл.59, ал.2 от АПК по отношение наименование на органа, който го издава; наименование на акта; адресат на акта; фактически и правни основания за издаване на акта; разпоредителна част, с която се определят правата или задълженията, начинът и срокът за изпълнението; пред кой орган и в какъв срок може да се обжалва; дата на издаване и подпис на лицето, издало акта, с означаване на длъжността му; когато органът е колективен, актът се подписва от председателя или от негов заместник. В подкрепа на изразеното становище се явява и разпоредбата на чл.59, ал.1 от АПК, съгласно която административният орган издава или отказва издаване на акта с мотивирано решение, но не издава решение при липса на законните предпоставки за това. По този начин се създава опасна привидност за наличие на административен акт, който в действителност е „правно нищо“ и се нарушава правната сигурност.

В заключение, следва да се има предвид, че неприемането на определено предложение поради липса на законно установения кворум за приемането му не е равнозначно на оформено по установения от закона ред решение с идентично на предложението съдържание и отразяване липсата на мнозинство в задължителния реквизит за брой на гласували общински съветници.

Предвид гореизложените фактически и правни съображения и на основание чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/, връщам в законовия 7-дневен срок за ново обсъждане, респ. отмяна в общински съвет Куклен, Решение №398, взето на Редовно заседание с Протокол №33 на 31.03.2017 г. на общински съвет Куклен, като незаконосъобразно.

На основание чл.45, ал.7 от ЗМСМА Ви указвам, че следва да преразгледате в 14-дневен срок от получаване на настоящето писмо приетото решение, в противен случай ще са налице основания да оспорим същото по съдебен ред

С уважение,

/П/

Областен управител на област Пловдив

