



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ  
Областен управител на област Пловдив

Изм.№АК-01-132/06.06.2017

ДО

Г-Н ПЛАМЕН ГОШЕВ -ПРЕДСЕДАТЕЛ

НА ОБЩИНСКИ СЪВЕТ – КУКЛЕН

КОПИЕ ДО:

Г-ЖА МАРИЯ БЕЛЧЕВА –

КМЕТ НА ОБЩИНА КУКЛЕН

*На Ваш изх. № 102/31.05.2017 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 №429 и Решение №438, взети на Редовно заседание с Протокол №38 от 26.05.2017 г. на общински съвет Куклен.

Представям следните правни аргументи:

I.С т.1 от Решение №429 – общинският съвет дава съгласие да се предостави част, в размер на 2 дка, от имот 0023162, целият с площ от 3.769 дка в м. “Св. Никола“, землище гр. Куклен на ОСЗ-Пловдив, за настаняване на наследници на Петра Георгиева Томова при изпълнение на Решение №1556/1994 г. на ПК „Родопи“ съгласно приложена скица; с т.2 – общинският съвет възлага изпълнението на решението на кмета на общината.

Решение №429, взето на редовно заседание с Протокол №38/26.05.2017 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 и ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, §27, ал.2, т.1 (ДВ, бр.62/2010 г.), §26, ал.1 (ДВ, бр.13/2007 г.) и §14(ДВ, бр.100/2015 г.) от ПЗР на ЗИД на ЗСПЗЗ, както и предвид изложените в предложението с вх.№347/09.05.2017 г. на кмета на общината фактически основания. Съгласно посоченото

правомоти 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 „10“ общински съветници, гласували “ЗА“-0, „против“-1 и „въздържали се“-9, отразени в Списъка за поименно гласуване на решения №422-447, взети с Протокол №38/26.05.2017 г. на общински съвет Куклен. 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 №429 би следвало да са гласували „ЗА“ най-малко 7 общински съветника, от общ брой 13. След като предложението на вносителя с вх.№437/09.05.2017 г., относно предоставяне на имоти от общинския поземлен фонд по реда на §27 от ПЗР на Закона за изменение и допълнение на ЗСПЗЗ, не е събрало необходимото мнозинство, то предложението не е прието от общинския съвет. Това означава, че по отношение на това предложение, включено в дневния ред на проведното заседание на 26.05.2017 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, т.1 –т.8 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.

II. С Р.№438, т.1 общинският съвет дава съгласие за дарение на 388/1360 идеална част от недвижим имот, пл.№796, включен в УПИ XIII -796, кв.50 по РП на гр. Куклен, с обща площ от 1360 кв. м., за които е съставен и вписан в СВ-Пловдив Акт за частна общинска собственост №1611/09.03.2017 г., при данъчна оценка на общинската идеална част – предмет на дарението, в размер на 1 676.50 лв., като пазарната оценка, изготвена от лицензиран оценител, е в размер на 10 864.00 лв. без ДДС. Решението е прието на правни основания чл.21, ал.1, т.8 и ал.2 ЗМСМА, чл.34, ал.4 и чл.35, ал.5 от ЗОС, чл.41, ал.2, т.5 от Наредба №5 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество и предвид изложените фактически мотиви в предложението вх.№381/16.05.2017 г. на кмета на община Куклен.

Приетият административен акт е незаконосъобразен, тъй като са налице съществени процесуални нарушения, водещи до неспазване на императивна правна норма от специалния Закон за общинската собственост – чл.35, ал.5. Съгласно цитираната правна разпоредба решението за дарение на недвижим имот – частна общинска собственост, се приема с мнозинство от три четвърти от общия брой на общинските съветници. Видно от съдържанието на приетия административен акт, от общ брой 13 общински съветници при общински съвет Куклен, при приемане на решението са присъствали 9, като гласували „ЗА“ -9, против – 0 и въздържали се -0. В този смисъл, за да е изпълнено посоченото императивно условие на чл.35, ал.5 от ЗОС е необходимо „ЗА“ да са гласували най-малко 10 общински съветници, а не 9.(*В този смисъл СР №3040/01.03.2011 г. на ВАС по адм. Д.№13953/2010 г.*). Този извод се потвърждава изцяло от приложения Списък за поименно гласуване на решения №422-447, взети с Протокол №38/26.05.2017 г. на общински съвет Куклен.

Предвид гореизложените фактически и правни съображения, както 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 №429 и Решение №438, взети на Редовно заседание с Протокол №38 на 26.05.2017 г. на общински съвет Куклен, като незаконосъобразни.

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

**С уважение,**

**/П/**

*Областен управител на област Пловдив*

