



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

Областен управител на област Силистра

ЗАПОВЕД

№АК-02-5

гр. Силистра, 12.12.2018 г.

В Областна администрация Силистра, с входящ №1-1356/07.12.2018 г. е постъпил Протокол №13 на Общински съвет – Ситово от проведено заседание на 26.11.2018 г.

След като извърших проверка и преценка на същия относно неговата законосъобразност, установих че **Решение №110** е прието от компетентен орган по смисъла на чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА, но не са спазени изискванията за форма, тъй като същото е немотивирано, прието е в нарушение на материалния закон и при наличие на допуснати в хода на административното производство по приемането му съществени нарушения на административнопроизводствените правила.

Съгласно чл. 59, ал. 1 от АПК, административният акт трябва да бъде издаден в установената форма, като неспазването ѝ представлява основание за отмяна на административния акт по чл. 146, т. 2 от АПК. Когато административният акт се издава в писмена форма, той трябва да съдържа изчерпателно посочените реквизити в чл. 59, ал. 2 от АПК. Мотивите – фактическите и правните основания за издаване на акта, са задължителен реквизит на писмената форма на индивидуалния административен акт. Липсата на мотиви в акта представлява нарушаване на изискването за форма. Съдебната практика категорично приема, че неизлагането на мотиви е достатъчно основание за отмяна на административния акт като незаконосъобразен. Мотивите съдържат обосноваването на акта, съображенията, които са ръководили органа да издаде дадения правен акт и то в този му вид и съдържание. Мотивирането на административния акт има предназначение да представи подхода към въпроса и начина на разсъждение на административния орган за неговото решаване, да посочи какви фактически констатации прави органът и как прилага към тях правната норма, да посочи нормативната основа за издаването на конкретния акт със съответното съдържание, както и да изложи преценката и изводите относно доказателствата и

цялата фактическа страна на въпроса, да създаде възможност за проконтролиране на дейността му по издаване на акта, както за заинтересованите лица, така и за органите, упражняващи контрол върху издадения от него акт. Мотивите представят обяснението на съответния орган за конкретното му волеизявление, обективирано в акта. Поради това те трябва да бъдат достатъчно конкретни, да съдържат конкретни съображения, за да изразяват становището на органа по въпроса, който се решава с административния акт. Съдебната практика приема, че се касае за липса на мотиви не само когато в акта не са изложени никакви съображения, но и когато такива съображения са от много общ характер или органът е изложил само правни основания без фактически обстоятелства и без да изложи конкретни съображения, както считам че се е получило с **Решение №110**. Мотивирането на административните актове се дължи във всички случаи и неизлагането на мотиви води до отмяната им само на това основание.

Във въпросното решение липсват каквито и да е мотиви, отразени в протокола на проведеното заседание на органа на местното самоуправление – ОбС – Ситово. Такива не се съдържат и в предложението на вносителя, тъй като такова предложение дори липсва (няма докладна записка и други съпровождащи я документи, от които би следвало да се извлекат мотивите по приемане на **Решение №110**). При това положение, доколкото няма каквато и да е обосновка, налагаща приемането на **Решение №110**, а същото е прието по: „Устна докладна записка относно разпореждане с общинска собственост в с. Ситово“ по т. 12 от дневния ред, следва да се приеме, че същото е незаконосъобразно прието и подлежи дори на отмяна, като постановено при пълна липса на мотиви.

На следващо място - при вземане на решение за разпореждане с имоти – общинска собственост следва, като неразделна част от административната преписка да е представен съответния съставен за тях Акт за общинска собственост, тъй като в противен случай, следва да се приеме, че правото на собственост не е удостоверено по начина, предписан в чл. 5 от ЗОС. Удостоверяването на правото на собственост на общината е първото необходимо и задължително условие, за да се вземе решение по чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество, която разпоредба е посочена като правно основание в **Решение №110** и представлява общата разпоредба, регламентираща правомощието на ОбС да приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество. Липсата на акт за общинска собственост, в който да е посочен видът на общинската собственост – публична или частна, води до невъзможност да се установят приложимите норми за

управление на общинската собственост – в този смисъл Решение №7984/15.06.2010 г. на ВАС по адм. д. №14484/2009 г. IV отд. Ето защо, доколкото в случая подобен акт за общинска собственост липсва, не би могло да се прецени кой е приложимия режим във връзка с управлението на този недвижим имот, тъй като управлението и разпореждането с имоти – публична и частна общинска собственост, става по различен начин, и при различни визирани предпоставки и хипотези. Съгласно разпоредбите на чл. 39, ал. 1 – 6 от ЗОС, като **Решение №110** не се позовава на нито една от алинеите на чл. 39 от ЗОС, право на ползване върху имоти и вещи – частна общинска собственост, се учредява след решение на общинския съвет от кмета на общината чрез публичен търг или публично оповестен конкурс – ал. 1. Срокът на правото на ползване се определя от общинския съвет и не може да бъде по-дълъг от 10 години, освен когато в закон е предвидено друго – ал. 2, като в **Решение №110** срок не е упоменат изобщо. В случаите, когато лицата, на които може да се учреди право на ползване, са определени със закон, то се учредява без търг или конкурс след решение на общинския съвет, по ред, определен в наредбата по чл. 8, ал. 2 – ал. 3. Безвъзмездно право на ползване се учредява без търг или конкурс след решение на общинския съвет, прието с мнозинство две трети от общия брой на съветниците – ал. 4. Когато лицата, на които може да се учреди безвъзмездно право на ползване, са определени в закон, то се учредява без търг или конкурс след решение на общинския съвет, прието с мнозинство повече от половината от общия брой на съветниците, по ред, определен в наредбата по чл. 8, ал. 2 – ал. 5. Въз основа на резултатите от търга или конкурса, съответно – на решението на общинския съвет, кметът на общината, издава заповед и сключва договор – ал. 6.

На следващо място и съгласно разпоредбата на чл. 68, ал. 1 от Правилника за организацията и дейността на Общински съвет – Ситово в началото на заседанието се гласува дневния ред, което действие е било сторено от ОбС – Ситово, но преди това се е предложило и приело да бъдат включени две допълнителни докладни записки, като не става ясно по безспорен начин кои са те и какво касаят, но ако се предположи, че едната докладна записка е точно тази по приемането на **Решение №110**, то считам това дори за самостоятелно основание за връщане на **Решение №110**, като незаконосъобразно, предвид обстоятелството, че същото е прието при допуснато съществено нарушение на административнопроизводствените правила, т.е. в нарушение на императивната норма на чл. 68, ал. 2 от Правилника, а именно: „Предложения за включване на допълнителни точки в дневния ред се подлагат на гласуване само ако са депозираны в писмен вид преди началото на заседанието“.

Незаконосъобразността се изразява в това, че предложението не е депозирано в писмен вид, а устно, по устна докладна записка.

В заключение и обобщение, считам че **Решение №110** е незаконосъобразно поради неизясненост от фактическа и правна страна, т.е. немотивирано, прието без приложена писмена докладна записка, без доказателства, че същата е била разгледана от постоянна/ни комисия/и и без приложени каквито и да е други писмени материали (Акт за общинска собственост, скица, заявление, правен статут на клуб „Еделвайс“) и др. относими към въпросното решение писмени материали.

Ето защо и предвид всичко гореизложеното, считам че допуснатата незаконосъобразност в **Решение №110** от Протокол №13/26.11.2018 г. на Общински съвет – Ситово, може да бъде отстранена чрез ново обсъждане на същото решение на следващото заседание на Общинския съвет, като на основание чл. 31, ал. 1, т. 5 и чл. 32, ал. 2 от Закона за администрацията, във вр. с чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА

НАРЕЖДАМ:

Връщам **Решение №110** от Протокол №13/26.11.2018 г. на Общински съвет – Ситово, като незаконосъобразно, за ново обсъждане в 14-дневен срок от получаването му.

Заповедта да бъде изпратена на Председателя на Общински съвет – Ситово за изпълнение, а на Кмета на Община Ситово – за сведение.

ИВЕЛИН СТАТЕВ

Областен управител на област Силистра

7500 Силистра, ул. „Добруджа” № 27; тел.: +359 86 818 822; факс: +359 86 818 851

e-mail: ss@ss.government.bg, web: www.silistra.government.bg