

РЕШЕНИЕ

№ 131 /12.04.2022 г., гр.Добрич

В ИМЕТО НА НАРОДА

ДОБРИЧКИЯТ АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД, в открито съдебно заседание на четиринадесети март две хиляди двадесет и втора година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ : СИЛВИЯ САНДЕВА

При участието на секретаря ИРЕНА ДИМИТРОВА разгледа докладваното от председателя адм.д. № 601/2021 г. по описа на АдмС - Добрич и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл. 45, ал. 11, във вр. с чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА и чл. 32, ал. 2 от ЗАдм.

Образувано е по оспорване на областен управител на област Добрич срещу решение № 578 по протокол № 34/16.11.2021 г. на Добрички общински съвет. В жалбата се излагат обстоятелства, че с оспореното решение в процедура по чл. 45, ал. 11 от ЗМСМА повторно е прието решение № 579 по протокол № 33/27.10.2021 г. на Добрички общински съвет, с което е дадено съгласие за актуализация на Програмата за управление и разпореждане с общинска собственост 2021 г. чрез допълването ѝ с поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по кадастралната карта на с.Ловчанци, община Добричка (т.І), дадено е съгласие за продажбата на посочения поземлен имот чрез провеждане на публичен търг с тайно наддаване и е одобрена пазарната му оценка (т.ІІ), като са възложени на кмета на общината последващите съгласно закона действия (т.ІІІ). Навеждат се доводи за незаконосъобразност на оспореното решение поради нарушение на материалния закон. Основното възражение в жалбата е, че поземленият имот, предмет на решението, е със статут на публична общинска собственост, тъй като е с начин на трайно ползване „За селскостопански, горски, ведомствен път“, поради което и на основание чл. 7, ал. 2 от ЗОБС не може да бъде обект на разпореждане. Искане се отмяна на оспореното решение и присъждане на разноски по делото.

Ответникът – Добрички общински съвет, чрез процесуалния си представител, оспорва основателността на жалбата по съображения, че

процесният имот, предмет на решението, не е публична, а частна общинска собственост, тъй като не служи за трайно задоволяване на обществени потребности от местно значение, а се ползва само от лицето, което е подало заявление за закупуването му, поради което няма пречки да бъде предмет на разпоредителни действия. Твърди, че решението на ОбС е взето с необходимия кворум и мнозинство, при спазване на всички процесуални правила, поради което не са налице основания за отмяната му.

Добричкният административен съд, като взе предвид становищата на страните и след преценка на събраните по делото доказателства, съобразно разпоредбата на чл.168 от АПК, приема за установено следното от фактическа и правна страна:

На 11.10.2021 г. кметът на община Добричка е внесъл в Добрички общински съвет докладна записка с рег. № ОД-01-0469/11.10.2021 г. относно актуализация на годишната програма за управление и разпореждане с общинската собственост и продажба на ПИ с идентификатор 43997.999.500 по КККР на сл.Ловчанци, община Добричка. В докладната записка е посочено, че в общината е постъпило заявление от ЕТ „Шанс-20-Милко Петров“ с искане за закупуване на поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по КК на с.Ловчанци, с площ 4, 892 дка, с начин на трайно ползване „За селскостопански, горски, ведомствен път“, собственост на община Добричка на основание § 7, ал. 1, т. 4 и т. 7 от ЗМСМА, във вр. чл. 2, ал. 1, т. 2 от ЗОБС. Изложени са мотиви, че собствеността на общината върху имота към настоящия момент е частна на основание чл. 3, ал. 3 от ЗОБС. Посочено е, че пътят обслужва само имоти, собственост на едноличния търговец, като пазарната оценка на имота е 14 559 лева съгласно изготвена експертна оценка от лицензиран оценител на имоти. С оглед на това кметът на община Добричка е предложил на Добрички общински съвет да обсъди и гласува следното решение :

I. На основание чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА, чл. 8, ал. 9 от ЗОС и чл. 5, ал. 1 от Наредба № 4 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинската собственост, Добрички общински съвет дава съгласие за актуализация на Програмата за управление и разпореждане с общинската собственост 2021г., както следва:

1. В раздел II, т.2.1. се допълва следния имот:

- с. Ловчанци, община Добричка - поземлен имот с идентификатор 43997.99.500, с площ 4,892 дка и очаквани приходи в размер на 14 559 лв.

II. На основание чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА, чл. 35, ал. 1 и чл. 41, ал. 2 от ЗОС, във връзка с чл. 53 от Наредба № 4 на Добрички общински съвет, Добрички общински съвет дава съгласие да се извърши продажба на поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по кадастралната карта на с. Ловчанци, община Добричка, с площ 4,892 дка, начин на трайно ползване - „За селскостопански, горски, ведомствен път“, чрез провеждане на публичен търг с тайно наддаване при условията и по реда на Наредба № 4 на Добрички общински съвет и одобрява определената по реда на чл. 22, ал. 3 от ЗОС пазарна оценка на стойност 14 559 лв., надвишаваща данъчната оценка на имота възлизаща на 7 146,20 лв.

III. Възлага на кмета на община Добричка последващите съгласно закона действия.

Предложението на кмета на общината е разгледано и прието на заседание на постоянната комисия по общинска собственост, устройство на територията и строителството, проведено на 19.10.2021 г.

Общинският съвет е разгледал докладната записка на свое заседание на 27.10.2021 г. под т. 12 от дневния ред. На заседанието са присъствали 20 от общо 21 общински съветници. Предложението на кмета е гласувано поименно, като с 19 гласа „за“, 0 гласа „против“ и 1 глас „въздържал се“ е прието решение № 570 по протокол № 33/27.10.2021 г. –

Препис от решението е получено от областен управител на област Добрич на 29.10.2021 г., видно от уведомително писмо на л.6 от делото.

Със заповед № АдК-04-27/02.11.2021 г., издадена на основание чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА, областният управител на област Добрич е върнал решението на ОбС – Балчик за ново обсъждане с указания за неговата отмяна поради противоречието му с чл. 7, ал. 2 от ЗОБС. В мотивите към заповедта е посочено, че имотът, предмет на решението, е със статут на публична общинска собственост, поради което не може да бъде обект на разпореждане.

Заповедта е получена в Добрички общински съвет на 03.11.2021г. съгласно известие за доставяне на л.9 от делото.

С докладна записка рег. № ОД-01-524/15.11.2021 г. кметът на община Добричка е внесъл предложение за проект на решение за повторно приемане на върнатия за ново обсъждане акт. В докладната записка са изложени съображения, че поземленият имот представлява общински селскостопански път съгласно чл. 1, ал. 2, т. 2 от ЗП, непритежаващ характеристиките на път по смисъла на § 1, т. 1 от ДР на ЗП. Посочено е, че имотът не е публична общинска собственост съгласно чл. 3, ал. 2, т. 1 от

ЗОбС, поради което попада в обхвата на чл. 3, ал. 3 от ЗОбС и е със статут на частна общинска собственост.

Докладната записка на кмета на общината е разгледана и приета на заседание на постоянната комисия по общинска собственост, устройство на територията и строителството, проведено на 16.11.2021 г.

В срока по чл. 45, ал. 7 от ЗМСМА Добричкият общински съвет е разгледал върнатия за ново обсъждане акт на заседание, проведено на 16.11.2021 г. На заседанието са присъствали 18 общински съветници, които със 17 гласа „за“, 0 гласа „против“ и 1 глас „въздържал се“ са приели предложението на кмета на общината. В резултат на проведеното поименно гласуване е взето решение № 578 по протокол № 33/16.11.2021 г., с което е прието повторно първоначалното решение.

Това решение е връчено на областен управител на област Добрич на 17.11.2021 г., като в законоустановения срок е обжалвано пред административния съд.

Не е спорно по делото, а това се установява и от приложените към преписката материали, че процесният имот, предмет на решението, попада в земеделска територия и е с НТП „За селскостопански, горски, ведомствен път“, като съгласно записванията в кадастралните регистри на землището на с. Ловчанци е със статут на публична общинска собственост.

Въз основа на така установената фактическа обстановка съдът прави следните правни изводи :

В обстоятелствената част и в петитума на жалбата изрично е посочено, че е насочено срещу решение № 578 по протокол № 34/16.11.2021 г. на Добрички общински съвет, с което в процедура по чл. 45, ал. 11 от ЗМСМА повторно е прието решение № 570 по протокол № 33/27.10.2021 г. на Добрички общински съвет, без да се прави разграничение между отделните му части, поради което съдът приема, че се оспорва цялото решение.

Предмет на процесното решение е повторното приемане на решение, с т. I от което е дадено съгласие за актуализация на Програмата за управление и разпореждане с общинска собственост 2021 г., а с т. II и т. III - е дадено съгласие за продажбата на поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по КККР на с.Ловчанци, община Добричка чрез провеждане на публичен търг с тайно наддаване при условията и по реда на Наредба № 4 на Добрички общински съвет, одобрена е пазарната му оценка и са възложени на кмета на общината последващите съгласно закона действия.

95

Жалбата срещу оспореното решение в частта му по т. I е процесуално недопустима поради липса на годин предмет на оспорване и не подлежи на разглеждане по същество.

Решението в тази му част представлява акт по смисъла на чл. 21, т. 12 от ЗМСМА, съгласно който общинският съвет приема стратегии, прогнози, програми и планове за развитие на общината, които отразяват и европейските политики за развитие на местните общности. В чл. 8, ал. 8 от ЗОБС е предвидено, че общинският съвет приема стратегия за управление на общинската собственост за срока на мандата си по предложение на кмета на общината, с която се определя политиката за развитие на общинската собственост и стопанската дейност на общината. В чл. 8, ал. 9 от ЗОБС е регламентирано правомощието на общинския съвет да приема годишна програма за управление и разпореждане с имотите – общинска собственост. Тя се приема и изменя в изпълнение на стратегията по чл. 8, ал. 8 от ЗОБС, като по дефиниция съдържа основните цели, принципи и приоритети за придобиване, управление и разпореждане с имотите – общинска собственост, прогнози за очакваните приходи и необходимите разходи, свързани с придобиването, управлението и разпореждането с имоти – общинска собственост; описание на имотите, които общината има намерение да предложи за предоставяне под наем, аренда, концесия; за продажба, замяна, учредяване на вещни права и т.н. Следователно програмата по чл. 8, ал. 9 от ЗОБС има само декларативен характер. С нея не се създават права или задължения и не се засягат права, свободи или законни интереси на граждани или организации. По своята правна същност програмата е едно бъдещо намерение за начина на управление на общинската собственост, а не акт на управление или разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост по смисъла на чл. 8, ал. 11 от ЗОБС, поради което тя няма пряк правопроменящ, правопрекратяващ или правопогасяващ ефект.

С оглед на това оспореното решение в частта му по т. I не съдържа властническо волеизявление, което да подлежи на съдебен контрол. Единствено последвалите актове за управление или разпореждане с общински имоти, включени в програмата, подлежат на съдебен контрол при наличие на съответните процесуални предпоставки за това, поради което и жалбата в тази ѝ част следва да бъде оставена без разглеждане като процесуално недопустима, а образуваното по нея производство – да бъде прекратено.

Жалбата срещу оспореното решение в частта му по т. II и т. III е процесуално допустима като подадена от легитимирана страна по смисъла

на чл. 32, ал. 2 от ЗАДМ и чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА и срещу годен за оспорване акт по смисъла на чл. 8, ал. 11 от ЗОБС, във вр. чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА.

Разгледана по същество, тя е и основателна по следните съображения:

Оспореното решение е взето съобразно правомощията на ОБС, предвидени в чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА, в предписаната от закона форма, при спазване на специалните изисквания по чл. 27, ал. 2, ал. 4 и ал. 5 и чл. 45, ал. 10 от ЗМСМА, но при неправилно приложение на материалния закон.

Не е спорно по делото, че поземленият имот, предмет на оспореното решение, се намира в земеделска територия и е собственост на община Добричка. От доказателствата по делото е видно, че той е с НТП „За селскостопански, горски, ведомствен път“, поради което и по аргумент от чл. 3, ал. 2, т. 1, във вр. чл. 2, ал. 1, т. 1 и т. 2 от ЗОБС и § 7, ал. 1, т. 4 от ПЗР на ЗМСМА, във вр. чл. 8, ал. 3 от ЗП е със статут на публична общинска собственост така, както е отразено и в КККР на с.Ловчанци, община Добричка. Обстоятелството, че имотът има качеството на селскостопански път по смисъла на чл. 1, ал. 2, т. 2 от ЗП, не изключва характера му на публична общинска собственост. Това следва от логиката на общия ЗОБС и специалните ЗП и ЗСПЗЗ и е недопустимо общински път, пък бил той и полски, да се определя като частна общинска собственост. Да се приеме обратното, би означавало общински имоти с едно и също обществено предназначение да се третират по различен начин, което противоречи на преследваната от законодателя цел. Аргумент в подкрепа на този извод е и обстоятелството, че селскостопанските пътища попадат в общата група на поземлените имоти за движение и транспортни обекти съгласно т. 8 от Класификатора за начина на трайно ползване на поземлените имоти, съставляващ приложение № 3 към чл. 14, ал. 4 от Наредба № РД-02-20-5 от 15.12.2016 г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри, в която фигурират пътищата, улиците, алеите, площадите и всички други имоти за движение и транспорт.

Разпореждането с имоти - общинска собственост, е предвидено в нормата на чл. 8 от ЗОБС. Според тази разпоредба разпореждането с имоти и вещи - общинска собственост, се извършва под общото ръководство и контрол на общинския съвет, като редът за това се определя с наредба на общинския съвет при спазване на разпоредбите на този закон и на специалните закони в тази област. Законът създава императивна

забрана за разпоредителни действия с имоти - публична общинска собственост, като предоставя право на общинския съвет да извършва разпоредителни действия само с имоти - частна общинска собственост. Съгласно чл. 7, ал. 2 от ЗОБС имотите и вещите - публична общинска собственост, не могат да се отчуждават и да се прехвърлят в собственост на трети лица. Имоти - публична общинска собственост, могат да се обременяват с ограничени вещни права само в случаите, определени със закон. Забраната за разпоредителни действия с публична собственост е абсолютна и не допуска изключение, поради което нарушаването ѝ винаги опорочава разпоредителното волеизявление до степен на незаконосъобразност.

Съгласно разпоредбата на чл. 6, ал. 1 от ЗОБС имотите и вещите - публична общинска собственост, които са престанали да имат предназначението по чл. 3, ал. 2 от ЗОБС, се обявяват от общинския съвет за частна общинска собственост. Ето защо, ако процесният имот е престанал да има предназначението по чл. 3, ал. 2 от ЗОБС, каквито твърдения се съдържат в докладната записка на кмета на общината, общинският съвет разполага с правомощието да промени предназначението му, а след това и статута му от публична в частна общинска собственост при спазване на изискванията на общите и специалните закони. Преди промяната на вида на собствеността обаче е невъзможно да се предприемат каквито и да е разпоредителни действия с този имот, поради което и оспореното решение е прието в противоречие с материалния закон.

С оглед на това решението на Добрички общински съвет в частта му по т. II и т. III е незаконосъобразно по същество и следва да се отмени на основание чл. 146, т. 4 от АПК.

При този изход на спора и на основание чл. 143, ал. 1 от АПК жалбоподателят има право на разноски за юрисконсултско възнаграждение, които с оглед на уважената част от жалбата възлизат на 50 лева, определени съгласно чл. 24, изр. първо от НЗПП.

Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, съдът

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалбата на областен управител на област Добрич срещу решение № 578 по протокол № 34/16.11.2021 г. на Добрички общински съвет, с което е прието повторно решение № 570 по протокол № 33/27.10.2021 г. на Добрички общински съвет, **В ЧАСТТА** му

по т. I, с която е дадено съгласие за актуализация на Програмата за управление и разпореждане с общинска собственост 2021 г. чрез допълването ѝ с поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по кадастралната карта на с.Ловчанци, община Добричка.

ПРЕКРАТЯВА производството по делото в тази му част.

ОТМЕНЯ решение № 578 по протокол № 34/16.11.2021 г. на Добрички общински съвет, с което е прието повторно решение № 570 по протокол № 33/27.10.2021 г. на Добрички общински съвет, В ЧАСТТА му по т. II и т. III, с които е дадено е съгласие да се извърши продажба на поземлен имот с идентификатор 43997.99.500 по кадастралната карта на с. Ловчанци, община Добричка, с площ 4,892 дка, начин на трайно ползване - „За селскостопански, горски, ведомствен път“, чрез провеждане на публичен търг с тайно наддаване при условията и по реда на Наредба № 4 на Добрички общински съвет, одобрена е пазарната му оценка и са възложени на кмета на община Добричка последващите съгласно закона действия.

ОСЪЖДА Добрички общински съвет да заплати на областен управител на област Добрич сумата от 50 (петдесет) лева, сторени разноси по делото.

РЕШЕНИЕТО в прекратителната му част, имаща характер на определение, може да се обжалва в 7 - дневен срок, а в отменителната му част - в 14-дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховния административен съд на Република България.

Административен съдия :

