

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Административен съд - Хасково

Община МАДЖАРОВО
град МАДЖАРОВО
Вх. № 3047
Дата 11.12.2020 г.



Изх. № 2307
Дата: 8.12.2020 г.

ДО
ОБЩНСКИ СЪВЕТ-
МАДЖАРОВО
ОБЛАСТ ХАСКОВО
ГР.МАДЖАРОВО

Приложено, изпращаме Ви заверен препис на Решение № 185 от 10.04.2020г., постановено по адм. дело № 71/2020г. по описа на Административен съд – Хасково, за сведение и изпълнение.

Приложение: съгласно текста


ПЕНКА КОСТОВА
СЪДИЯ

Изготвил:
Д.КИРИЛОВА, ДЕЛОВОДИТЕЛ, 

РЕШЕНИЕ

№ 185

гр. Хасково, 10.04.2020г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Хасково, в открито съдебно заседание на тринадесети март, през две хиляди и двадесета година в състав :


СЪДИЯ: ПЕНКА КОСТОВА

при секретаря Гергана Мазгалова
като разгледа докладваното от съдия П.Костова административно дело №71/2020 г. и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), вр. чл.32, ал.2 от Закона за администрацията (ЗА), вр. чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА).

Образувано е по оспорване, обективизирано в Заповед №АК-04-2/20.01.2020г. на Областен управител на Област Хасково, срещу Решение №14 от 19.12.2019г., взето с Протокол №3 на редовно заседание на Общински съвет – Маджарово, проведено на същата дата, с искане за обявяване на нищожността му.

В заповедта се сочи, че решението на Общински съвет – Маджарово страда от съществени пороци, защото било постановено в противоречие с материалноправните разпоредби и неспазване на установената форма. На първо място, в решението липсвали фактически основания, което водело след себе си и неспазване на императивната разпоредба на чл.59, ал.2 от АПК относно формата на административния акт. Решението било немотивирано, което представлявало съществен порок, касаещ формата му, а липсата на форма на административния акт, от своя страна, било абсолютно основание за отмяната му, защото предполагало липса на юридически факт, който да породи упражненото от органа публично субективно право. Нямаło пречка мотивите да са изложени в друг акт (докладна записка), различен от взетото решение на ОбС – Маджарово. Обаче, видно от изпратените на Областния управител на Област Хасково материали, в докладната записка на кмета на общината не били изложени никакви фактически основания. Сочи се, че съдебната практика била категорична, че липсата на мотиви, какъвто бил настоящия случай, била достатъчно основание за отмяната на издадения акт, в конкретния случай на оспореното решение. На второ място, разгледано по същество било безспорно, че процесният акт бил нищожен. Навеждат се доводи, че процедурата била регламентирана в ЗСПЗЗ и ППЗСПЗЗ, които нормативни актове се явявали специални по отношение на общите, цитирани от Общинския съвет закони – ЗМСМА и ЗОС. Именно в специалните закони била описана процедурата за включване на полски пътища и нефункциониращи канали в масиви за ползване, редът и правомощията на директора на Областната дирекция „Земеделие“ и Общинския съвет. В конкретния случай и съобразно закона, директорът на



областната дирекция „Земеделие“ издал заповед по чл.37в, ал.4 от ЗСПЗЗ, която влязла в законна сила и с която били одобрени сключените споразумения за създаване на масиви за ползване на земеделски земи в землищата на Община Маджарово. Съгласно закона със същата тази заповед директорът на областната дирекция „Земеделие“ можело да включи и проектираните в плана за земеразделяне полски пътища и отразените в плана за земеразделяне, в картата на съществуващи и възстановими стари граници и в картата на възстановената собственост напоителни канали, които не функционират, попадащи в масиви за ползване на съответния ползвател. След влизане в сила на заповедта по чл.4 по реда на ал.16 на чл.37в, Директорът на областната дирекция „Земеделие“ подавал искане до общинския съвет за предоставяне на имотите – полски пътища, попадащи в масивите за ползване, по цена в размер на средното годишно рентно плащане за землището. Общинският съвет приемал решение в едномесечен срок от подаване на искането. В 7-дневен срок от влизане в сила на решението кметът издавал заповед, която се публикува на интернет страницата на общината. В едномесечен срок от издаване на заповедта ползвателите внасяли по банкова сметка на общината сумата за определените за ползване полски пътища и сключвали договори за съответната стопанска година с кмета на общината. Когато в едномесечен срок от искането общинският съвет не е приел решение, директорът на областната дирекция „Земеделие“ определял със заповед цена на имотите – полски пътища, в размер на средното годишно рентно плащане за землището. Заповедта се обявявала в кметството и в сградата на общинската служба по земеделие и се публикувала на интернет страницата на общината и на съответната областна дирекция „Земеделие“. Въз основа на заповедта ползвателите внасяли сумата по банкова сметка на общината в едномесечен срок от издаването ѝ. Сочил се, че анализът на горните разпоредби налагал извода, че приетото от Общинския съвет – Маджарово решение било нищожно, защото съгласно закона колективният орган имал правомощие и то при обвързана компетентност да приеме решение за предоставяне на имотите полски пътища и да посочи цената за това. Този орган нямал правомощие да приеме решение, каквото било процесното – че не дава съгласие за включване на имоти общинска собственост – полски пътища в масивите за ползване на земеделски земи, защото това било в компетентността на друг орган и вече било направено, съобразно закона, през месец август. Понататък законовата разпоредба указвала, че ако в едномесечния срок общинският съвет не е приел решение за предоставяне на имотите, директорът на областната дирекция „Земеделие“ определял със заповед цена на имотите – полски пътища, т.е. законодателят не допускал хипотеза на отказ от предоставяне на такива имоти. Предвид изложените съображения се твърди, че приетото от Общински съвет – Маджарово Решение №14/19.12.2019г. било изцяло незаконосъобразно до степен нищожност, поради което се моли да бъде отменено.

Ответникът, Общински съвет - Маджарово, не изпраща представител. Не ангажира становище по делото.

Административен съд – Хасково, като прецени доказателствата по делото, приема за установено от фактическа страна следното:

От Директора на Областна Дирекция „Земеделие“ – гр. Хасково е подадено искане с вх. №2637/12.11.2019г. в Община Маджарово, чрез кмета на Община Маджарово до Председателя на Общински съвет гр. Маджарово, относно: прилагане на разпоредбата на чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ и чл.75б от



ППЗСПЗЗ. С искането, на основание чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ, чл.756 от ППЗСПЗЗ и влезли в сила заповеди по чл.37в, ал.4 от ЗСПЗЗ, с които са одобрени сключените споразумения за създаване на масиви за ползване на земеделските земи за землищата от община Маджарово, за стопанската 2019/2020 година, се моли за предоставяне на имотите с начин на трайно ползване – полски пътища по КВС и нефункциониращи канали, попадащи в така определените масиви за ползване. В искането е посочено, че за целта се изпращат приложения с данни за имената на ползвателите, номер на имот – полски път и канал, и частта в декари от имота, попадащи в масива на ползвателя по землища.

С Докладна записка до Председателя и членовете на Общински съвет Маджарово, относно: Отдаване под наем на недвижими имоти – публична общинска собственост с начин на трайно ползване – общински пътища по КВС и нефункциониращи канали, попадащи в така определените масиви за ползване, кметът на Община Маджарово е предложил на Общински съвет – Маджарово следния проект за решение: „На основание чл.21, ал.1, т.8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация и чл.8, т.1 от Закона за общинската собственост и взето решение №261 с протокол 34/05.09.2019г. на Общински съвет Маджарово: реши: Не дава съгласие имоти общинска собственост – полски пътища да бъдат включени в масиви за ползване на земеделски земи в землищата на община Маджарово, област Хасково за стопанската 2019/2020 година.“. В докладната записка е посочено, че проектът за решение се предлага във връзка с постъпило искане от ОД „Земеделие“ гр. Хасково и прилагане разпоредбата на чл.37в, ал.16 от Закона за собствеността и ползването на земеделските земи и чл.756 от ППЗСПЗЗ. Посочено е, че се прилага копие от Решение №261 от 05.09.2019г. на Общински съвет Маджарово.

Видно от представения по делото препис-извлечение от решение №261 – протокол 34/05.09.2019г. на Общински съвет гр. Маджарово със същото, на основание чл.21, ал.1, т.8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация и чл.8, ал.1 от Закона за общинската собственост, Общински съвет Маджарово: 1. Не дава съгласие имоти общинска собственост – полски пътища да бъдат включени в масиви за ползване на земеделски земи в землищата на Община Маджарово, област Хасково за стопанската 2019/2020 година.; 2. Оправомощава кмета на Община Маджарово да предупреди своите кметове и кметски наместници по населени места да спазват решението на Общинския съвет при изготвянето на проектите за масиви и тяхното одобряване на територията на Община Маджарово. Отразено е, че решението е прието на заседание на Общински съвет – Маджарово, проведено на 05.09.2019г., Протокол №34, т.7 от дневния ред по доклад №7 при кворум от 11 общински съветника и след проведено съгласно чл.27, ал.3 от Закона за местното самоуправление и местната администрация гласуване – с гласа „за“ – 11, „против“ – 0 и „въздържали се“ – 0 и е подпечатано с официалния печат на Общински съвет – Маджарово.

Докладната записка е обсъдена на проведени на 19.12.2019г. заседания на Постоянната комисия по бюджет, финанси и за противодействие на корупцията и за отнемане на незаконно придобитото имущество към ОбС-Маджарово, Постоянната комисия по икономическо развитие в общината – промишленост, селско и горско стопанство, строителство, транспорт, туризъм, разпореждане с общинска собственост, устройство на територията, услуги и екология към ОбС – Маджарово, Постоянната комисия по здравеопазване,

социални и младежки дейности, образование, култура, спорт, вероизповедания, прозрачност в работата на общината и етично поведение на общинския съветник, обществен ред към ОБС – Маджарово, видно от представените по делото протоколи от 19.12.2019г., по т.3 от дневния ред. Постоянните комисии са приели докладната.

Видно от Решение №14 по Протокол №3 от заседание на Общински съвет – Маджарово, проведено на 19.12.2019г., на основание чл.21, ал.1, т.8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация и чл.8, т.1 от Закона за общинската собственост и взето решение №261 с протокол 34/05.09.2019г. на Общински съвет Маджарово, Общински съвет Маджарово е решил следното: Не дава съгласие имоти общинска собственост – полски пътища да бъдат включени в масиви за ползване на земеделски земи в землищата на община Маджарово, област Хасково за стопанската 2019/2020 година.

В проведеното поименно гласуване са участвали 10 общински съветници (от общо 11, като видно от протокола, при провеждане на заседанието е отсъствал един от съветниците), като 10 общински съветници са гласували „за“, няма гласували „против“ и „въздържали се“.

С писмо изх. №5/30.12.2019г. на Общински съвет – Маджарово е изпратен до Областен Управител на Област Хасково протокол №3/19.12.2019г. от заседание на Общински съвет – гр. Маджарово, с приложени копия от внесените докладни и списъците с поименно гласуване. Писмото е постъпило в Областна администрация на 31.12.2019г.

Заповед №АК-04-2/20.01.2020г. на Областен управител на Област Хасково е постъпила в съда по пощата, с дата на подаване 20.01.2020г., видно от пощенското клеймо на плика.

Съгласно чл.32, ал.2, изр.1 от Закона за администрацията (ЗА), Областният управител може да оспорва незаконосъобразни актове на общинските съвети по реда на ЗМСМА. Упражняването на това правомощие е в съответствие и с чл.31, ал.1, т.5 от ЗА, съгласно който Областният управител упражнява контрол по законосъобразността на актовете и действията на органите на местното самоуправление, каквито безспорно са общинските съвети. Съгласно чл.45, ал.4 от ЗМСМА, Областният управител упражнява контрол върху актовете на Общинските съвети като липсва специална клауза, която да изключва съдебния контрол на решения на общинските съвети, взети на основание чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА. Допълнителен аргумент в подкрепа на извода за допустимост на съдебния контрол на актовете по чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА е изричния текст на чл.8, ал.11 от ЗОС. Наред с това, съгласно разпоредбата на чл.149, ал.5 от АПК, административните актове могат да се оспорят с искане за обявяване на нищожността им без ограничение във времето. С оглед горното и доколкото в случая е оспорено Решение №14 от 19.12.2019г., взето с Протокол №3 на редовно заседание на Общински съвет – Маджарово с искане за обявяване на нищожността му, оспорването е процесуално допустимо.

При липса на легално определение на понятието „нищожност“ в АПК, следва да се възприеме установеното в административноправната теория и трайната съдебна практика становище, че обявяването на нищожност на административен акт е средство за отстраняване на незаконосъобразни актове, засегнати от много тежък по степен порок, при който, въпреки, че притежава някои външни белези на административен акт, същият въобще не е годен да

породи правни последици. Липсата на компетентност на административния орган - материална, местна или по степен, винаги води до нищожност на акта. Приема се също, че е налице нищожност, когато нарушението на материалния закон е толкова тежко, до степен актът да е лишен изцяло от законова опора, или когато правните последици от акта са нетърпими от правовия ред. Нарушенията на административнопроизводствените правила също могат да са основания за нищожност, когато са толкова съществени, че нарушението да е довело до липса на волеизявление.

Съгласно разпоредбата на чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА, Общинският съвет приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество и определя конкретните правомощия на кмета на общината и кметовете на райони и кметства.

Наред с горното, съгласно разпоредбата на чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ, Директорът на областната дирекция „Земеделие“ след влизането в сила на заповедта по ал.4 подава искане до общинския съвет за предоставяне на имотите – полски пътища, попадащи в масивите за ползване, по цена в размер на средното годишно рентно плащане за землището. Общинският съвет приема решение в едномесечен срок от подаване на искането. В 7-дневен срок от влизането в сила на решението кметът издава заповед, която се публикува на интернет страницата на общината. В едномесечен срок от издаване на заповедта ползвателите внасят по банкова сметка на общината сумата за определените за ползване полски пътища и сключват договори за съответната стопанска година с кмета на общината. Когато в едномесечен срок от искането общинският съвет не е приел решение, директорът на областната дирекция „Земеделие“ определя със заповед цена на имотите – полски пътища, в размер на средното годишно рентно плащане за землището. Заповедта се обявява в кметството и в сградата на общинската служба по земеделие и се публикува на интернет страницата на общината и на съответната областна дирекция „Земеделие“. Въз основа на заповедта ползвателите внасят сумата по банкова сметка на общината в едномесечен срок от издаването ѝ.

От представеното и прието като доказателство по делото писмо от Директора на Областна Дирекция „Земеделие“ - Хасково, с което на основание чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ е направено искане след решение на общинския съвет, да бъдат предоставени за ползване имотите, съгласно представените списъци, е видно, че искането е постъпило в Община Маджарово на 12.11.2019г. с вх. №2637/12.11.2019г. Едномесечният срок, в който Общински съвет - Маджарово е следвало да разгледа и да се произнесе по направеното искане с приемане на съответното решение, считано от датата на сезиране на кмета на Община Маджарово, е изтекъл на 12.12.2019г. Следователно упражненото от ОбС - Маджарово правомощие по чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ, обективизирано в приетото Решение №14 от 19.12.2019г., е извън законово регламентирания едномесечен срок. На следващо място, липсва законова възможност съответният общински съвет да не даде съгласие имоти общинска собственост – полски пътища да бъдат включени в масиви за ползване на земеделски земи в землищата на Община Маджарово, област Хасково за стопанската 2019/2020 година, т.е. да откаже да предостави за ползване полските пътища, находящи се в съответните масиви и да определи цена за ползването им. ЗСПЗЗ е специален закон спрямо ЗМСМА и при наличие на предпоставките на чл.37в, ал.16 от ЗСПЗЗ, общинският съвет е длъжен да приеме надлежно решение. Липсата на такова се замества от заповед на Директора на ОД „Земеделие“.

Следователно, към датата на издаване на обжалваното решение административният орган не е разполагал с необходимите правомощия да постановява актове от оспорения вид и поради това следва да бъде прието, че оспорения административен акт е издаден при липса на материална компетентност за това.

Съдът намира, че с оглед тежестта на изложения порок, обжалваното решение се явява нищожен административен акт, който следва да се прогласи за такъв.

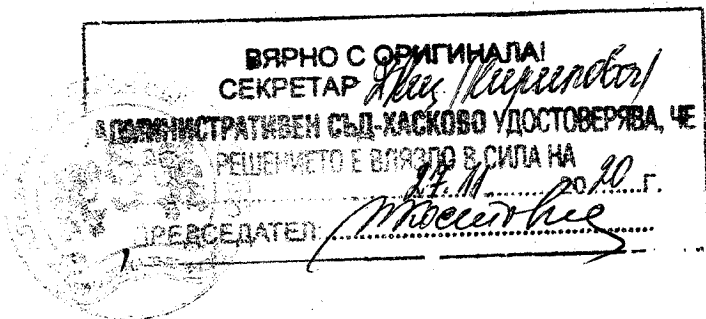
Водим от горното и на основание чл.172, ал.2 от АПК съдът

РЕШИ:

ПРОГЛАСЯВА НИЩОЖНОСТТА на Решение №14 от 19.12.2019г., взето с Протокол №3 на редовно заседание на Общински съвет – Маджарово, проведено на същата дата.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 14- дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: *Масин В*



Масин В
Масин В