

РЕШЕНИЕ

гр. Монтана, 18 юни 2012 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - МОНТАНА, в открито съдебно заседание на 12 юни 2012 г. в състав:

Председател: РЕНИ ЦВЕТАНОВА

при секретаря: Димитрана Димитрова, като разгледа докладваното от СЪДИЯ ЦВЕТАНОВА, V състав, Адм.д. № 257 по описа за 2012 г., за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 149 от АПК.

Образувано е по протест на Районна прокуратура, гр. Монтана за обявяване нищожността на решение № 299 по Протокол № 27 от 21.05.2009 г. на Общински съвет – гр. Монтана.

Ответната страна – Общински съвет Монтана не взема становище по жалбата.

Окръжна Прокуратура Монтана, чрез процесуалния си представител прокурор Анна Иванова дава заключение, че протеста е основателен, а решението следва да бъде прогласено за нищожно.

Доказателствата са писмени.

Административен съд Монтана след като обсъди сочените в жалбата основания във връзка със събраните по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

С решение № 299 по Протокол № 27 от 21.05.2009 г. на Общински съвет – гр. Монтана, на основание § 4 от ПЗР на закона за сдруженията за напояване /ЗСН/, същият е дал съгласие за провеждане на търг за отдаване под наем за срок от 5 години на три броя язовири, а именно: „Чернила“, находящ се в гр. Монтана, „Ягодник“, находящ се в с. Студено буче и „Стубел“, находящ се в с. Белотинци.

Съгласно Актове за общинска публична собственост № 1202 от 31.03.2008 г., № 87 от 18.08.1998 г. и № 85 от 18.08.1998 г. на Община Монтана, процесните язовири представляват публична общинска собственост.

По делото са представени сключените договори за наем, скица на имота и заповед на кмета за провеждане на конкурса.

При така изложената фактическа обстановка съдът намира от правна страна следното:

Жалбата е подадена от процесуално легитимирано лице, не е обвързана с определен срок, поради което е допустима и следва да бъде разгледана по същество.

Съгласно чл. 14, ал. 7, вр. с ал. 2 от ЗОБС, в редакцията си към 2009 г. части от имоти - публична общинска собственост, с изключение на обектите, подлежащи на концесиониране, могат да се отдават под наем от кмета на общината след провеждане на публичен търг или публично оповестен конкурс за

срок до 5 години, след решение на общинския съвет, при условие че наемането им не пречи на дейността на лицата, които ги управляват. Въз основа на резултатите от търга или конкурса се сключва договор за наем от кмета на общината или от оправомощено от него длъжностно лице.

Съгласно чл. 13, ал. 1, т. 2 от ЗК на концесия по реда на този закон се предоставят обектите от обществен интерес, а именно: обекти, имоти или части от имоти - публична държавна или публична общинска собственост.

Съгласно чл. 19, ал. 1, т. 1 от ЗВ публична общинска собственост са водите и водните обекти, в това число естествени извори, езера и блата, когато са разположени на земи - общинска собственост, и не са води и водни обекти публична държавна собственост; водностопанските системи и съоръжения на територията на общината с изключение на тези, които са включени в имуществото на търговски дружества, различни от В и К операторите с държавно и/или общинско участие в капитала, или на сдружения за напояване и които се изграждат със средства или с кредити на търговските дружества или на сдруженията за напояване язовирите и микроязовирите, включително намиращите се в процес на изграждане, с изключение на тези публична държавна собственост и включените в имуществото на търговски дружества, различни от В и К операторите с държавно и/или общинско участие, както и водохранилищата им до най-високо водно ниво, а също и прилежащите им съоръжения и събирателните им деривации.

Съгласно § 4 от ПЗР от ЗСН в случай че при влизането в сила на този закон няма сключени договори по § 3, ал. 2, до предявяването на искането по реда на § 3, ал. 3 язовирите и микроязовирите - публична общинска собственост, могат да се отдават само под наем по реда на чл. 12, ал. 4 от Закона за общинската собственост след съгласуване с надзорния орган. Съгласно чл. 12, ал. 3 и 4 от ЗОБС /действаща по време влизането на ЗСН в сила/ имотите и вещите - публична общинска собственост, не могат да се отдават под наем, да се преотстъпват за ползване, да се ползват съвместно по договор с трети лица, както и да се използват не по предназначение по изключение имоти - публична общинска собственост, както и части от такива имоти могат да се отдават под наем за срок до три години при условие, че се използват съобразно предназначението им и не се препятства осъществяването на дейностите, за които са предоставени, по ред, определен с наредбата по чл. 8, ал. 2 от закона.

От доказателствата по делото се установява, че отдаденият под наем поземлен имот, представлява язовир, актувани като публична общинска собственост, съгласно АПОС, които актове имат удостоверителен характер и представляват годно доказателствено средство относно статута и правото на собственост на индивидуализираните в тях обекти.

Законът за сдружения за напояване се приема и обнародва с ДВ, бр. 34 от 06.04.2001 г., когато е влязъл в сила и § 4 от ПЗР на този закон, по което време не е бил приет нито законът за концесиите, последният обнародван с ДВ бр. 36 от 02.05.2006 г. и в сила от 01.07.2006 г., нито е била приета промяната в нормата на чл. 14 от ЗОБС и конкретно във втората алинея, респ. приемането на новата алинея седем. Действащият през 2001 г. § 4 от ПЗР на ЗСН препраща към

редакцията на чл. 12, ал. 4 от ЗОБС по ДВ, бр. 96/1999 г., който текст гласи, че по изключение имоти - публична общинска собственост, както и части от такива имоти могат да се отдават под наем за срок до три години при условие, че се използват съобразно предназначението им и не се препятства осъществяването на дейностите, за които са предоставени, по ред, определен с наредбата по чл. 8, ал. 2 от същия закон. Текстът е в сила преди изменението на ЗОБС с ДВ, бр. 101/2004 г., след което отдаването под наем на части от имоти - публична общинска собственост вече се урежда именно от текстът на чл. 14, ал. 7 от ЗОБС. Приложното поде на чл. 14, ал. 7 от ЗОБС изрично изключва, от обектите, публична общинска собственост, които могат да се отдават под наем, тези подлежащи на концесиониране. Цитираната разпоредба е приета с ДВ бр. 101 от 16.11.2004 година и е действаща към 2009 г., по време когато е взето оспореното решение. Доколкото ЗСН е специален закон по отношение на ЗОБС, то текстът на чл. 14, ал. 7 от последния също е специален, какъвто е и законът за концесиите /ЗК/, а § 4 от ПЗР от ЗСН е изключение от действащите правила и норми, а не правило.

Мотивиран от горното и на основание чл. 173, ал. 1 и 2 от АПК съдът

РЕШИ:

ОБЯВЯВА ЗА НИЩОЖНО решение решение № 299 по Протокол № 27 от 21.05.2009 г. на Общински съвет – гр. Монтана.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред Върховен административен съд в 14 дневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ВАРЮ С ОРИГИНАЛА ПО *Анх. № 257/2012*
КОЕТО Е ВЛЯЗАЛО В ЗАКОННА СИЛА НА *04.07.2012*
Събрана така *4/четирима* *01.10.12*
град Монтана *16 октомври 2012* година
СЕКРЕТАР: *[подпис]* ПРЕДСЕДАТЕЛ: *[подпис]*

