



ЗАПОВЕД

№ АП-03-14-98

Смолян, 17.03.2022 г.

В Областна администрация – Смолян с вх.№ АП-03-09-605/10.03.2022 г. е постъпило Решение № 246, прието от Общински съвет – Борино на заседание, проведено на 02.03.2022 г. по Протокол № 33.

След като извърших проверка и преценка на същото относно неговата законосъобразност, от фактическа и правна страна установих следното:

С Решение № 246/02.03.2022 г. съветът на основание чл. 8, ал.1 и 4 и чл. 14, ал. 1 от Закона за общинската собственост, чл. 26 и 66 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество, чл. 21, ал. 1, т. 8 и 23 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, Докладна записка с вх. № 40 от 02.03.2022 г. от г-н Музафер Ахмедов – зам. Кмет на Община Борино, в т. 1 е изменил и допълнил Годишната програма за управление и разпореждане с имоти - общинска собственост за 2022 г, както следва:

В годишната програма за управление и разпореждане с имоти – общинска собственост за 2022 г., Раздел III Управление на имотите общинска собственост, т. 3. Нежилищни имоти – частна общинска собственост е създаден следния текст:

3.1 Имоти за предоставяне под наем – 1. “Среднопланински атрактивен маршрут – “Дяволска пътека”.

В т. 2 Общински съвет Борино е дал съгласие за откриване на публичен търг с явно наддаване за отдаване под наем на “Среднопланински атрактивен маршрут – “Дяволска пътека”, актуван с Акт за частна общинска собственост № 913 от 13.10.2020 г., вписан в службата по вписвания в гр. Девин под вх. №1053/14.10.2020 г., Акт № 91, том IV, дело № 477 от 2020 г.

В т. 3 съветът е определил офертите и минималните условия, на които трябва да отговорят участниците в търга, а именно:

3.1. Документ за закупена тръжна документация;

3.2. Началната наемна месечна цена не може да бъде по-ниска от 513 лева, определена съгласно чл. 26, ал. 3 и Приложение 3 от Наредбата за реда придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество в община Борино;

3.3. Депозит в размер на 10 % от началната месечна цена;

3.4. Задължение за стопанисване на “Среднопланински атрактивен маршрут – “Дяволска пътека”, като се извършва необходимата поддръжка на инфраструктурата по трасето, включително и указателни табели по него, срещу което се предоставя право за събиране на такси за предоставяните услуги, включително входни такси;

3.5. Декларация за запознаване със състоянието на имота по образец;

3.6. Нотариално заверено пълномощно, ако участието е чрез пълномощник;

3.7. Не се допускат до участие лица с непогасени задължения към Община Борино към датата на участие в търга.

В т. 4 съветът е възложил на Кмета на Община Борино или упълномощено от него лице да извърши всички необходими процедури по подготовката и провеждането

на публично оповестения търг, да утвърди спечелилия участник и да подпише договор за отдаване под наем за срок от 3 години.

Решение № 246/02.03.2022 г. на Общински съвет - Борино е незаконосъобразно предвид следните съображения:

С Решение № 246/02.03.2022 г., съветът е дал съгласие да се открие публичен търг с явно наддаване за отдаване под наем на “Среднопланински атрактивен маршрут – “Дяволска пътека”.

Съгласно чл. 8, ал. 1 от Закона за общинската собственост, посочен като едно от правните основания за приемане на решението придобиването, **управлението и разпореждането с имоти** и вещи - **общинска собственост**, се извършват под общото ръководство и контрол на общинския съвет.

А съгласно чл. 21, ал. 1, т. 8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация е посочено, че **общинският съвет може да приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество** и определя конкретните правомощия на кмета на общината и кметовете на райони и кметства.

С горесцитираните норми законодателят е определил реда за придобиването, управлението и разпореждането с имоти и вещи - общинска собственост, и е оправомощил общинският съвет да приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество.

Видно от приложената документация по приемане на решението, с което съветът е упражнил правото си на управление и разпореждане с общински имоти, за “Среднопланински атрактивен маршрут – “Дяволска пътека”, предмет на решението, има съставен Акт за частна общинска собственост № 913/13.10.2020 г.

В т. 3 „Вид и описание на имота“ на горесцитирания акт за общинска собственост е описано „Среднопланински атрактивен маршрут „ДЯВОЛСКА ПЪТЕКА“ с площ 4256 кв.м. с дължина на пътеката 2,851 км. и широчина на пътеката 1,5 м., преминаваща през следните имоти...“, следва изброяване на засегнатите имоти, а именно: 05462.188.46, 05462.188.50, 80159.1.12, 80159.1.14 и 80159.1.15 в землищата на с. Борино и с. Чала, като също в т. 3 на акта за тях е записано, че представляват горска територия с начин на трайно ползване “Природна забележителност“.

Видно от постъпило писмо в Областна администрация Смолян с вх. № РД-01-22-1305/29.06.2021 г. от директора на ЮЦДП - гр. Смолян и приложено към него писмо на Регионална инспекция по околна среда и водите – Смолян, частите от **имотите включени в „Среднопланински атрактивен маршрут „ДЯВОЛСКА ПЪТЕКА“**, предмет на АЧОС №913/13.10.2020 г. на Община Борино, **попадат в границите на две защитени територии по смисъла на Закона за защитените територии**: Природна забележителност “Дяволски мост и водопада в местността “Хайдушки дол“, обявена за такава със Заповед № 535/25.09.1978 г. на КОПС и Природна забележителност “Буйновското ждрело“, обявена за такава със Заповед № 995/21.04.1971 г. на МГПП.

Още повече, в **скиците на поземлените имоти**, предмет на АЧОС №913/13.10.2020 г., а именно: Скица на поземлен имот №15-605307/10.07.2020 г. на СГКК – гр. Смолян за ПИ с ид.№05462.188.46, Скица на поземлен имот №15-603783/10.07.2020 г. на СГКК – гр. Смолян за ПИ с ид.№05462.188.50, Скица на поземлен имот №15-604896/10.07.2020 г. на СГКК – гр. Смолян за ПИ с ид.№80159.1.12, Скица на поземлен имот №15-604513/10.07.2020 г. на СГКК – гр. Смолян за ПИ с ид.№80159.1.14 и Скица на поземлен имот №15-604514/10.07.2020 г. на СГКК – гр. Смолян за ПИ с ид.№80159.1.15 на собственици по данни от КРНИ е записано „**ДЪРЖАВНА ГОРСКА ТЕРИТОРИЯ**“.

Съгласно чл. 5, т. 3 от Закона за защитените територии, природните забележителности са **защитени територии**.

Съгласно чл. 27, ал. 3, т. 3 от Закона за горите **публична държавна собственост** са горските територии – държавна собственост в защитените територии по смисъла чл. 5, т. 3, 5 и 6 от Закона за защитените територии.

ЗАПОВЕД № АП-03-14-98/17.03.2022 г.

Съгласно чл. 2, ал. 2, т. 2 от Закона за държавна собственост, **публична държавна собственост са имотите, обявени със закон.**

От цитираните правни норми следва, че посочените имоти в АЧОС №913/13.10.2020 г. са публична държавна собственост по разпореждане на закона. Посочените норми уреждат правото на собственост на държавата директно по силата на закона, съответно посочените имоти в АЧОС №913/13.10.2020 г. не са общинска собственост и не могат да бъдат предмет на акт за общинска собственост.

От гореизложеното следва, че Община Борино незаконосъобразно е актувала части от имоти – държавна собственост, като общински.

Отделно от това, незаконосъобразността на актуването се установява и от липсата на доказателства за попадане на имота в обхвата на чл. 2, ал. 2, т. 2 от ЗОС, посочен като правно основание на ред втори в т. 2 “Правно основание“ на АЧОС № 913/13.10.2020 г. на Община Борино. В същото време никъде не е установено този имот да попада, в която и да било от категорията имоти, считани за общински по силата на чл. 2, ал. 2, т. 2 от ЗОС. Съставянето на цитирания акт на самостоятелно основание - чл. 2, ал. 2, т. 2 от ЗОС също води до незаконосъобразното актуване като общинска собственост на държавни имоти.

Изложените мотиви са били предпоставка за упражняване от страна на областния управител правото му, което едновременно с това е и задължение, с оглед защитата на държавната собственост, да отмени посочения акт за общинска собственост на Община Борино.

Във връзка с гореизложеното, областният управител на Област Смолян изпълнявайки правомощието си по чл. 79, ал. 1 от ЗДС е издал Заповед № АП-03-15-241/13.07.2021 г. за отмяна на АЧОС №913/13.1.02020 г. на Кмета на Община Борино, с който незаконосъобразно са актувани части от имоти – публична държавна собственост с идентификатори: 05462.188.46, 05462.188.50, 80159.1.12, 80159.1.14 и 80159.1.15 в землищата на с. Борино и с. Чала.

Нещо повече, към момента на приемане на Решение № 246/02.03.2022 г. има образувано дело с № 98/2022 г. по описа на Върховния административен съд срещу Заповед АП-03-15-241/13.07.2021 г. на Областен управител на Област Смолян, за отмяна на АЧОС №913/13.10.2021 г. на Община Борино, по което все още няма произнасяне на съда с решение.

Още повече, съгласно чл. 5, ал. 1 от ЗОС, общината удостоверява възникването, изменението и погасяването на правото си на собственост върху имоти с акт за общинска собственост, а съгласно ал. 3 актът за общинска собственост няма правопораждащо действие.

От цитираната норма следва, че актовете за общинска собственост нямат правопораждащ /конститутивен/ ефект, а само констативно /декларативно/ действие, с което се обективира правото на собственост на общината върху конкретния имот. Актът не е материално правно основание за съществуването на това право.

За да упражни правата на собственик върху общински имот, съгласно чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА, и да се разпорежда с имота следва да има такава собственост.

От всичко гореизложено, следва че Общински съвет – Борино, за да вземе решение за управление и разпореждане с общински имот на първо място следва по надлежния ред да удостовери правото на собственост на общината.

Предвид изложеното **Решение №246/02.03.2022 г.** е постановено в нарушение на материалния закон – чл. 8, ал. 1 и чл. 14, ал. 1 от Закон за общинската собственост и чл. 21, ал. 1, т. 8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, поради което се явява незаконосъобразно.

Считам, че в конкретния случай допуснатата незаконосъобразност в Решение №246/02.03.2022 г. може да бъде отстранена чрез неговата отмяна от общинския съвет.

Поради това и на основание чл. 32, ал. 2, изр. първо от ЗАдм., във връзка с чл. 31, ал. 1, т. 5 от ЗАдм. и чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА

ЗАПОВЯДВАМ

Връщам **Решение № 246/02.03.2022 г.** на Общински съвет – Борино, като незаконосъобразно за ново обсъждане в 14-дневен срок от получаването му.

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

ЕМИЛ ХУМЧЕВ/П/
Областен управител