



### ЗАПОВЕД

№ АП-03-14-347

Смолян, 10.07 2012 г.

В Областна администрация – Смолян с вх. № АП-03-09-930/03.07.2012г. е постъпило Решение № 130, прието от Общински съвет – Смолян на заседание, проведено на 26.06.2012г. по Протокол № 9.

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

С така приетото решение съветът, след като се е запознал с докладната записка на Кмета на Община Смолян, в т.1 на основание чл. 25, ал. 3, 4 и 5 от ЗСПЗЗ е изразил предварително съгласие за учредяване право на преминаване и сервитут за изграждане на линеен обект на техническата инфраструктура – подземна кабелна линия НН, която е част от обект „Външно ел. хранване на базова станция на Глобул № 3127 „Стойките“, находяща се в землището на с. Стойките, м. „Кайковска могила“, имот № 69345.13.452, община Смолян” върху описани в същата точка имоти – общинска собственост, засегнати от трасето, като в т.2 е посочил, че предварителното съгласие важи за срок от три години, считано от влизането на решението в сила.

С оглед изясняване статута на имотите, предмет на цитираното решение, с писмо с изх. № АП-03-09-930/09.07.2012г. на Областен управител на област Смолян, от Кмета на Община Смолян са изискани доказателства за собствеността на общината върху същите. В отговор на посоченото изискване е изпратено писмо с № 39/10.07.2012г. от Кмета на Община Смолян.

Решение № 130/26.06.2012г. на Общински съвет – Смолян е **незаконосъобразно**, предвид следните съображения:

С т.1 на цитираното решение, органът на местното самоуправление е упражнил правомощието си по чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА за управление и разпореждане с общинско имущество, за което чл.27, ал.5 от ЗМСМА изисква поименно гласуване, отразено в протокола от заседанието.

Видно от стр.35 на Протокол № 9/26.06.2012г., воден на заседанието на съвета, за приемането на Решение № 130/26.06.2012г. не е проведено поименно гласуване. С това е нарушена императивната норма на чл.27, ал.5 от ЗМСМА.

Също така, съгласно нормата на чл.25, ал.5 от ЗСПЗЗ, посочена като едно от правните основания на цитираното решение, общинският съвет приема решение за изразяване на предварително съгласие за промяна на предназначението по ал.3 и за учредяване на правата по ал.4 с мнозинство две трети от общия брой на общинските съветници при спазване на специалните закони и на нормативите за поддържане на резерв от постоянно затревени площи, както и при условие, че не е налице недостиг от земи за нуждите на животновъдството, като с решението общинският съвет определя и срока на валидност на предварителното съгласие.

Видно от стр.35 на Протокол № 9/26.06.2012г., както и от Решение № 130/26.06.2012г., „за” приемане на същото са гласували 18 от общинските съветници. След като общият брой на общинските съветници при Общински съвет – Смолян е 29, то необходимото мнозинство от 2/3 от тях възлиза на 20 общински съветника. В този смисъл, за да се формира валидно волеизявление за извършване на посочените в

решението действия на колективния административен орган, в каквото качество действа Общински съвет – Смолян, „за” решението трябва да гласуват 20 общински съветника, което е две трети от общия им брой.

Поради това, като е приел Решение № 130/26.06.2012г. с 18 гласа „за”, вместо необходимите 20, Общински съвет – Смолян е постановил решението в посочената част в нарушение на предвидената процедура по приемането му по чл.25, ал.5 от ЗСПЗЗ, изискващ мнозинство от 2/3 от общия брой на гласовете на общинските съветници. Налице е съществено нарушение на административно-производствените правила, което обуславя незаконосъобразността на цитираното решение до степен на нищожност, тъй като колективният административен орган не е формирал валидно волеизявление.

От друга страна, цитираната разпоредба предвижда, че общинският съвет следва да изрази предварително съгласие не само за учредяване на ограничени вещни права и сервитути, а и за промяна на предназначението на земите.

Видно от Решение № 130/26.06.2012г., със същото е изразено предварително съгласие само за учредяване право на преминаване и сервитут, а не и за промяна на предназначението на описаните в решението общински имоти, поради което цитираното решение се явява и непълно.

Също така, в писмо с № 39/10.07.2012г. на Кмета на Община Смолян е указано, че имотите по решението са публична общинска собственост. Съгласно чл.7, ал.2, предл. второ от ЗОС, имоти – публична общинска собственост, могат да се обременяват с ограничени вещни права само в случаите, определени със закон. Следва да се има предвид още и разпоредбата на чл.25, ал.1, предл. второ от ЗСПЗЗ, която предвижда, че собствеността на общините върху мерите и пасищата е публична и може да се обявява за частна общинска собственост при промяна на предназначението на мерите и пасищата по реда на ЗОС в определените в ал. 3 случаи.

Предвид изложеното, Решение № 130/26.06.2012г. е постановено в нарушение на предвидената процедура по приемането му, регламентирана в чл.27, ал.5 от ЗМСМА и чл.25, ал.5 от ЗСПЗЗ, поради което същото се явява незаконосъобразно до степен на нищожност, както и непълно.

Считам, че в конкретния случай допуснатата незаконосъобразност в Решение № 130/26.06.2012г. на Общински съвет – Смолян може да бъде отстранена чрез ново обсъждане на същото 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 № 130/26.06.2012г. на Общински съвет – Смолян, като незаконосъобразно за ново обсъждане в 14 – дневен срок от получаването му.

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

ИНЖ. СТЕФАН СТАЙКОВ  
Областен управител

