

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№6

30.01.2019 год.

град Стара Загора

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Старозагорският административен съд, VI състав, в публично съдебно заседание на петнадесети януари през две хиляди и деветнадесета година, в състав:

СЪДИЯ: МИХАИЛ РУСЕВ

при секретар Зорница Делчева като разгледа докладваното от съдия М. Русев административно дело №724 по описа за 2018 год., за да се произнесе съобрази следното:

Производството е с правно основание чл.45 ал.4 изречение второ, предл. второ и чл.45 ал.8,вр.с ал.7 от Закона за местното управление и местното самоуправление.

Образувано е по оспорване, обективизирано в Заповед №АК-01-ЗД-341 от 19.12.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора против Решение №445/08.11.2018 год. на Общински съвет Чирпан в частта му по т.3, с която е упълномощен кмета на общината да подпише договор за безвъзмездно ползване на имот планоснимачен номер №400, кв.51 по плана на с. Зетъво, със СНЦ Училищно настоятелство към Основно училище „Отец Паисий“ ЕИК 176351775, във връзка с кандидатстването им с проект „Преместваемо закрито мембранно спортно съоръжение с габарити 42.00м x 22.00м x 8.00м височина и сгъваеми ветроупорни прозрачни страници“ по подмярка 7.2. „Инвестиции в създаването, подобряването или разширяването на всички видове малка по мащаби инфраструктура“ по Програма за развитие на селските райони 2014-2020 год. пред Местна инициативна група – Чирпан за срок от 10/десет/ години.

Ответникът – Общински съвет - Чирпан не изпраща представител, не взема становище по основателността на оспорването.

Въз основа на съвкупната преценка на събраните по делото доказателства, съдът приема за установено следното от **фактическа страна**:

Решение №445/08.11.2018 год. на Общински съвет Чирпан е прието по предложение рег.№320/29.10.2018 год. на Кмета на Община Чирпан /л.19/ и заявление рег.№306/18.10.2018 год. от Училищно настоятелство към ОУ „Отец Паисий“ с. Зетъво /л.20/. Със заявление рег.№306/18.10.2018 год. Председателя на Училищно настоятелство към ОУ „Отец Паисий“ с. Зетъво обосновава

необходимост да кандидатства пред СНЦ „МИГ – Чирпан“ по подмярка 7.2. „Инвестиции в създаването, подобряването или разширяването на всички видове малка по мащаби инфраструктура“ от Стратегията за водено от общностите местно развитие на СНЦ „МИГ Чирпан“ с проект, чието реализиране е обосновано с нужда да се преодолеят затрудненията от липсата на физкултурен салон в ОУ „Отец Паисий“ с. Зетъво, общ. Чирпан. Наименованието на проекта е *„Преместваемо закрито мембранно спортно съоръжение с габарити 42.00мx22.00м x8.00м височина и съваеми ветроупорни прозрачни страници“*. За изграждане на съоръжението, предмет на проекта, се сочи необходимо ОбС Чирпан да учреди на Училищното настоятелство към ОУ „Отец Паисий“ с. Зетъво право на ползване върху застроен поземлен имот пл.№400, кв.51 по плана на с. Зетъво, общ. Чирпан с построена в него училищна сграда и да се предвиди поставянето на съоръжението по схема, одобрена от главния архитект. /л.20/.

С предложение рег.№320/29.10.2018 год. на Кмета на община Чирпан /л.19/, във връзка с посоченото заявление се обосновава, че за целите на кандидатстването и одобрението на проектните предложения един от изискуемите документи е решение на общинския съвет, потвърждаващ, че дейностите, включени в проекта съответстват на приоритетите на Общинския план за развитие на съответната община. Изискването сочи се произтича от чл.17 т.1 от Наредба №12 от 25.07.2016 год. за прилагане на подмярка 7.2. „Инвестиции в създаването, подобряването или разширяването на всички видове малка по мащаби инфраструктура“ от мярка 7 „Основни услуги и обновяване на селата в селските райони“ от Програмата за развитие на селските райони /ПРСР/ за периода 2014-2020 год. (Наредба №12/25.07.2016 год.). Обосновано е на следващо място, че дейностите по проекта на Училищното настоятелство към ОУ „Отец Паисий“ село Зетъво, свързани с изграждането на преместваемото закрито мембранно спортно съоръжение, съвпадат със Стратегическа цел 1 „Развитие на балансирана и конкурентноспособна икономика в среда с модерна инфраструктура“, приоритет 1 „Динамично развитие на икономиката чрез иновации, технологично оборудване и повишена конкурентноспособност“, Специфична цел 1.7. „Инвестиции за подобряване на инфраструктурата и създаване на основни услуги на населението в селата“, мярка 1.7.2. „Основни услуги на населението в селата“, Дейности „Обновяване и устройване на спортни площадки и салони“ от Общински план за развитие на Община Чирпан 2014-2020 год.. По тези съображения, се предлага ОбС Чирпан да вземе решение, че дейностите на проекта отговарят на приоритетите на Общинския план за развитие на община Чирпан 2014-2020 год. /т.1/, че дейностите по проекта отговарят на изброените приоритети и цели на същия план /т.2/, и с т.3 ОбС Чирпан да упълномощи Кмета на общината да подпише договор за безвъзмездно ползване на имот пл.№400, кв.51 по плана на с. Зетъво със СНЦ „Училищно настоятелство

към ОУ „Отец Паисий“ ЕИК 1763517745, във връзка с кандидатстването им с проект *„Преместваемо закрито мембранно спортно съоръжение с габарити 42.00мх22.00м х8.00м височина и сгъваеми ветроупорни прозрачни страници“* по подмярка 7.2. „Инвестиции в създаването, подобряването или разширяването на всички видове малка по мащаби инфраструктура“ по ПРСР 2014-2020 год. пред Местна инициативна група – Чирпан за срок от 10 години.

Предложението на вносителя е подкрепено с решения: по т.2 от Протокол №34 от 05.11.2018 год. на Постоянната комисия по териториално и селищно устройство, имоти, ред и сигурност, транспорт, благоустрояване, земеделие и гори, опазване на околната среда /л.22/ и по т.2 от Протокол №32/06.11.2018 год. на Постоянната комисия по наука, образование, защита на правата и интересите на децата, младежта и спорта, здравеопазването и социалната политика, култура и вероизповедания /л.23/. То е включено в т.2 от дневния ред на насроченото за 08.11.2018 год. заседание на ОбС Чирпан /л.24/.

След обсъждането на въпроса, с Решение №445/08.11.2018 год. по повод предложение рег.№320/29.10.2018 год., внесено от кмета, ОбС Чирпан е решил, на основание чл.21, ал.1, т.8 и т.12 от ЗМСМА, чл.17, т.1 и чл.26, ал.1, т.2 от Наредба №12 от 25.07.2016 год.:

1. Дейностите по проект *Преместваемо закрито мембранно спортно съоръжение с габарити 42.00мх22.00м х8.00м височина и сгъваеми ветроупорни прозрачни страници“* отговарят на приоритетите на Общински план за развитие на Община Чирпан 2014-2020 год.;

2. Дейностите по проекта отговарят на следните приоритети и цели на Общински план за развитие на Община Чирпан 2014-2020 год.: **Стратегическа цел 1**, „Развитие на балансирана и конкурентноспособна икономика в среда с модерна инфраструктура“, **Приоритет 1** „Динамично развитие на икономиката чрез иновации, технологично оборудване и повишена конкурентноспособност“, **Специфична цел 1.7**. „Инвестиции за подобряване на инфраструктурата и създаване на основни услуги на населението в селата“, **мярка 1.7.2**. „Основни услуги на населението в селата“, **Дейности**. „Обновяване и устройване на спортни площадки и салони“.

3. ОбС Чирпан упълномощава Кмета на общината да подпише договор за безвъзмездно ползване на имот пл.№400, кв.51 по плана на с. Зетъвово със СНЦ „Училищно настоятелство към Основно училище „Отец Паисий“ ЕИК 1763517745, във връзка с кандидатстването им с проект *„Преместваемо закрито мембранно спортно съоръжение с габарити 42.00мх22.00м х8.00м височина и сгъваеми ветроупорни прозрачни страници“* по подмярка 7.2. „Инвестиции в създаването, подобряването или разширяването на всички видове малка по мащаби инфраструктура“ по ПРСР 2014-2020 год. пред Местна инициативна група – Чирпан за срок от 10 години /л.4, л.26, л.27/.

Решението е взето с гласували „за“ 20 от общо 21 общински съветника, и гласувал „въздържал се“ – един общински съветник /поименно гласуване – л.4/.

С решение №469/13.12.2018 год., на основание чл.21, ал.1, т.8, вр. с чл.45, ал.7, ал.9 и ал.10 от ЗМСМА, ОбС Чирпан не отменя свое решение №445 от 08.11.2018 год./л.13/. Решението е взето с гласовете на гласували „за“ – 11 общински съветници, против четирима, въздържали се - четирима.

По допустимостта на оспорването: Предмет на оспорване е Решение №445 от 08.11.2018 год. на ОбС Чирпан, в частта по т.3, което е индивидуален административен акт, подлежащ на съдебно оспорване и контрол за законосъобразност като акт на общинския съвет по разпореждане с имот, общинска собственост. Решението обективира волеизявление, което е израз на съгласието на ОбС Чирпан с предмета на договора - учредяване на безвъзмездно право на ползване на конкретно посочен субект за срок от 10 години, сочи упражнено правомощието предвидено в чл.39 ал.4 от Закона за общинската собственост. Актове от тази категория не са изрично изключени от кръга на съдебно обжалваемите. Оспорването, обективирано в Заповед №АК-01-Зд-341 от 19.12.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора изхожда от процесуално легитимиран орган /чл.45, ал.4 и ал.8 ЗМСМА/, но е процесуално недопустимо поради подаването му на 19.12.2018 год. /когато заповедта е постъпила в съда с вх.№5360/19.12.2018 год./ - извън предвидения в закона срок, т.е. след 14.12.2018 год., когато е изтекъл 7-дневния срок по чл.45, ал.8 от ЗМСМА, броен от 07.12.2018 год. и на която дата изтича срока по ал.7, чл.45 за повторно разглеждане от ОбС Чирпан на върнатото решение и в който срок последният не се е произнесъл.

Оспорването пред съда е предшествано от производство по връщане на 23.11.2018 год. на Решение №445/08.11.2018 год. в частта му по т.3 за ново обсъждане от ОбС Чирпан със Заповед №АК-01-ЗД-316/22.11.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора /л.7, л.9/. Според чл.45, ал.8 от ЗМСМА, върнатият за ново обсъждане акт може да бъде оспорен пред съответния административен съд от кмета на общината, съответно от областния управител, в 7-дневен срок от изтичане на срока по ал.7, ако в този срок общинският съвет не се произнесе по него. Следователно 7-дневния срок по чл.45, ал.8 започва да тече от изтичане на 14 дневния срок за разглеждане от общинския съвет на върнатия негов акт и който започва да тече от получаването му /срока по ал.7 на чл.45/. Обвързващо общинския съвет е надлежно упражненото правомощие по връщане на негов акт. По аргумент от чл.45, ал.4 изр. първо и второ, Областният управител упражнява контрол за законосъобразност на актовете на общинските съвети, освен ако в закон е предвидено друго, като може да върне незаконосъобразните актове за ново обсъждане в общинския съвет или да ги оспорва пред съответния административен съд. Според чл.45, ал.6 от ЗМСМА, върнатият за ново

обсъждане акт заедно с мотивите за връщането му се изпраща на председателя на общинския съвет в 7-дневен срок от получаването му.

В случая е без значение обстоятелството, че писмо изх.№01-133/22.11.2018 год. е заведено в деловодството на община Чирпан на 28.11.2018 год. /л.11/, макар да е получено на 23.11.2018 /л.9/. Датата на завеждане в деловодството на акта по връщане не е определяща, а определяща е датата, на която е реализирано от оправомощен субект правомощието по връщане на акт на общинския съвет. То се реализира посредством изпращането на върнатия акт на председателя на съответния общински съвет ведно с мотивите за това. Разпоредбата на чл.45, ал.6 с оглед систематичното й място – след разпоредбите на ал.4 и ал.5, в които правомощие по връщане е предвидено в полза областния управител /ал.4/ и на кмета на общината /ал.5/, предвижда срок и ред за упражняването му – чрез изпращане на върнатия за ново обсъждане акта, заедно с мотивите за връщането му на председателя на общинския съвет в 7 дневен срок от получаването му. Чрез местоимението „му“ в чл.45, ал.6 се означава акта на общинския съвет, а не акта на областния управител, с който се връща акт. Срокът за връщане тече от получаването на този акт от областния управител, съответно от кмета на общината. В изпълнение изискването на чл.22, ал.1 от ЗМСМА за изпращане актовете на общинския съвет на кмета на общината и на областния управител в 7 – дневен срок от приемането им, решенията по протокол №39/08.11.2018 год. от проведено заседание на ОбС Чирпан, вкл. оспореното, са били изпратени и са постъпили в Областна администрация Стара Загора на 15.11.2018 год. Това е датата на получаването им от Областния управител на Старозагорска област и релевантна по смисъла на чл.45, ал.6, вр. с ал.4 ЗМСМА за изчисляване на срока за упражняване правомощието, израз на упражнявания от този орган контрол да върне незаконосъобразни актове на ОбС Чирпан за ново обсъждане. Решение №454/08.11.2018 год. на ОбС Чирпан, в частта му по т.3, заедно с мотивите за връщането му, изразени в Заповед АК-01-ЗД-316/22.11.2018 год., е било върнато в предвидения от закона срок, посредством изпращането му на председателя на ОбС Чирпан с писмо изх.№АК-01-133 от 22.11.2018 год. на главния секретар на Областна администрация Стара Загора с приложена заповедта на областния управител /л.6-8/. Пратка, съдържаща писмо с този номер и дата /рег.№АК-01-133#2/22.11.2018 год./, адресирана до ОбС Чирпан е получена на 23.11.2018 год., 11:00 ч. от деловодителя Славка Вълчанова - известие за доставяне ИД PS600001D68JV - л.9. Следователно от 23.11.2018 год. е започнал да тече 14 дневния срок, посочен в чл.45, ал.7 от ЗМСМА, задължаващ ОбС Чирпан да разгледа отново Решение №445/08.11.2018 год. в частта, посочена като незаконосъобразна, който срок е изтекъл на 07.12.2018 год., а не от 28.11.2018 год. когато писмото е било заведено в деловодството. За начало на срока, законодателят е употребил израза „получаването му“, а не завеждането му. В този

смисъл, датата на завеждане на върнатият за ново разглеждане акт е ирелевантна за процедурата по чл.45 от ЗМСМА. Обратно би дало възможност на администрацията да определя сама кога да разгледа върнатото решение на Общинския съвет, респективно възможността за неопределен период да съществува в правния мир едно незаконосъобразно решение. В този срок върнатият акт не е бил разгледан от ОбС Чирпан, съответно от 07.12.2018 год., е започнал да тече 7 дневния срок по чл.45, ал.8 ЗМСМА за упражняване правомощието на областния управител да оспори акта по съдебен ред, който в случая е изтекъл на 14.12.2018 год. Подаването на 19.12.2018 год. на оспорването, обективизирано в Заповед №АК-01-Зд-341 от 19.12.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора, следователно е просрочено, поради което е и процесуално недопустимо.

Срокът за сезиране на съда, вкл. предвидения в чл.45, ал.8 вр. с ал.7 от ЗМСМА е преклузивен и с неговото пропускане се погасява правото на областния управител да оспори пред съда решенията на общинския съвет и да иска да се извърши проверка на тяхната законосъобразност. Спазването на срока е от категорията на абсолютните процесуални предпоставки, за които съдът следи служебно. Оспорване направено с подаването на заповедта след изтичането на срока за това е процесуално недопустимо, съответно не може да бъде разгледано по същество.

С оглед на изложеното, следва да се отмени определението за даване ход на делото по същество, и да се остави без разглеждане оспорването на Решение №445 от 08.11.2018 год. на ОбС Чирпан, в частта му по т.3, обективизирано в Заповед №АК-01-Зд-341 от 19.12.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора.

Водим от тези мотиви, на основание чл.159, т.5 АПК съдът

О П Р Е Д Е Л И :

ОТМЕНЯ протоколното си определение от 15.01.2018 год. за даване ход на делото по същество.

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ оспорването, обективизирано в Заповед №АК-01-Зд-341 от 19.12.2018 год. на Областния управител на област Стара Загора против Решение №445/08.11.2018 год. на Общински съвет-Чирпан в частта му по т.3, **като процесуално недопустимо поради просрочие.**

Определението подлежи на обжалване с частна жалба в 7-дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховния административен съд.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: