

РЕШЕНИЕ

№ 123/20.7.2017г. година гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

Ямболският АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД втори административен състав

На пети юли

2017 година

В открито съдебно заседание в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ВЪЛКО ДРАГАНОВ

Секретар Р. Танкова

Прокурор

като разгледа докладваното от съдия В. Драганов

Административно дело № 23 по описа на 2017 година.

За да се произнесе, взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл.145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс/АПК/ във връзка с чл.45, ал.3 от ЗМСМА.

Образувано е по жалба на **НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА – 1892”** гр.Стралджа, представлявано от председателя на читалищното настоятелство Мария Толева Иванова против Решение № 189/23.12.2016г. и Решение № 190/23.12.2016г. на Общински съвет –град Стралджа по Протокол № 15/23.12.2016г. на Общински съвет-Стралджа.

Първоначално с протоколно определение № 137/29.03.2017 г. на осн. чл. 159, т.4 от АПК производството по делото е било прекратено, но с Определение № 6299/19.05.2017 г. по адм. дело № 4754/2017 г. на ВАС прекратителното определение е отменено и делото е върнато на същия състав за продължаване на съдопроизводствените действия.

С жалбата се иска отмяна на оспорените решения, тъй като са взети в противоречие с процесуално правни и материално правни норми.

В съдебно заседание оспорващият **НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА – 1892“** гр. Стралджа, своевременно и редовно призован чрез Мария Толева Иванова – председател на читалищното настоятелство, изпраща процесуален представител адвокат Сн. Енчева от АК– Ямбол, която поддържа жалбата и моли същата да бъде уважена по изложените съображения. Претендира присъждане на направените по делото разноски.

За ответника по делото **ОБЩНСКИ СЪВЕТ** гр. Стралджа, своевременно и редовно призован, се явява адвокат Г. Георгиев от Адвокатска колегия – Ямбол. Моли да се отхвърли жалбата, депозирана от Народно читалище „Просвета – 1892“ спрямо решенията на общинския

съвет Стралджа, тъй като твърдените в същата нарушения не са доказани. Сочи, че Общински съвет – Стралджа правилно е взел решение за определяне на безвъзмездно предоставяне на право на ползване на общинските обекти на Народно читалище „Стралджа – 2016“ поради обстоятелството, че жалбоподателят не се легитимира като ползвател на тези обекти, съгласно Закона за общинската собственост, действащ към този период от време, във връзка с § 4 от Закона за народните читалища. Моли за присъждане на разноските по договора за правна помощ, представен по делото.

Заинтересованата страна НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа, своевременно и редовно призована чрез Нели Тончева Кавалджиева – председател на читалищното настоятелство, не изпраща процесуален представител и не взема становище по жалбата.

ЯАС, като взе предвид разпоредбата на чл. 168 от АПК и прецени събраните по делото доказателства, ведно с доводите и изразените становища прие за установено от фактическа страна следното:

С Акт за общинска собственост № 2191 от 08.12.2016г., вписан в Службата по вписвания при Районен съд – Ямбол с вх. № 11029 от 23.12.2016г., имот с идентификатор 69660.501.1542 по КК на гр.Стралджа с площ 1944 кв. м., заедно с построените в него сгради с обща застроена площ 647 кв. м. и местонахождение гр.Стралджа, обл.Ямбол, ул. „П. Кабаков“ № 1, е актуван като частна общинска собственост.

С Акт за общинска собственост № 2192 от 08.12.2016г., вписан в Службата по вписвания при Районен съд – Ямбол с вх. № 11028 от 23.12.2016г., имот представляващ едноетажна сграда с идентификатор 69660.501.4546.1 със застроена площ 191 кв. м., също е актуван като частна общинска собственост.

Със заявление вх.№ 2017/15.12.2016г. до кмета на Община Стралджа, Нели Тончева Кавалджиева в качеството си на председател на читалищното настоятелство на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа, вписано в регистъра на юридическите лица с нестопанска цел при ЯОС с Решение № 126/14.12.2016г. по ф.д. № 34 по описа за 2016г. е направила искане за предоставяне на сграда в която да се реализират основните дейности на читалището.

С докладна записка № 231/16.12.2016г., входяща в ОбС-Стралджа с вх.№ 359/16.12.2016г., кмета на Община Стралджа е направил предложение до ОбС-Стралджа да приеме решение по силата на което по направеното искане от страна на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа, на същото да бъде учредено безвъзмездно право на ползване на имот с идентификатор 69660.501.1542 с площ 1944 кв. м., заедно с построените в него пет сгради с обща застроена площ 647 кв. м. за срок от 10 години. Предложението е мотивирано с желанието от страна на читалището за развиване и реализиране на просветна дейност:

развиване и подпомагане на самодейното художествено и народно творчество, организиране на школи, кръжоци, клубове, тържества и чествания и др. читалищна дейност.

С докладна записка № 230/16.12.2016г., входирана в ОбС-Стралджа с вх.№ 360/16.12.2016г., кмета на Община Стралджа е направил и друго предложение до ОбС-Стралджа, а именно, да приеме решение по силата на което на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа, да бъде учредено безвъзмездно право на ползване върху имот представляващ общинска сграда с идентификатор 69660.501.4546.1 със застроена площ 191 кв. м. за срок от 10 години с цел развиване и реализиране на самодейно художествено и народно творчество.

По точка 10 от дневния ред по Протокол № 15 от заседание проведено на 23.12.2016г., на основание чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА и във връзка с чл. 39, ал. 5 от ЗОС и чл. 24, ал. 4 от Наредба № 2 за реда за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти общинска собственост на Община Стралджа, Общински съвет – Стралджа е взел следното Решение № 189: „1. Общински съвет – Стралджа учредява безвъзмездно право на ползване за срок от 10 години на НЧ „СТРАЛДЖА – 2016“, регистрирано с Решение № 126/14.12.2016 г. по фирмено дело № 34/2016 г. на Ямболски окръжен съд като юридическо лице с нестопанска цел, върху имот – частна общинска собственост, а именно: застроен поземлен имот с идентификатор 69660.501.1542, с площ 1944 кв. м, ведно с построените сгради, с идентификатори 69660.501.1542.3, 69660.501.1542.1, 69660.501.1542.2, 69660.501.1542.4 и 69660.501.1542.5 по кадастралната карта и кадастралните регистри на гр. Стралджа, с административен адрес: гр. Стралджа, ул. „П. Кабаков“ № 1, с цел: развиване и реализиране на просветна дейност; развиване и подпомагане на самодейното художествено и народно творчество, организиране на школи, кръжоци, клубове, тържества и чествания, и друга читалищна дейност съвместно с НЧ „Просвета – 1892“ гр. Стралджа. 2. Упълномощава кмета на общината да извърши всички действия за реализиране на решението.“

Решението е прието след поименно гласуване с мнозинство от 9 гласа „за“, 8 гласа „против“ и 0 гласа „въздържали се“, при общ брой на съветниците 17.

По точка 11 от дневния ред по Протокол № 15, Общински съвет – Стралджа на същото правно основание е приел и следното Решение № 190: „1. Общински съвет – Стралджа учредява безвъзмездно право на ползване за срок от 10 години на НЧ „СТРАЛДЖА – 2016“, регистрирано с Решение № 126/14.12.2016 г. по фирмено дело № 34/2016 г. на Ямболски окръжен съд като юридическо лице с нестопанска цел, върху общинска сграда с идентификатор 69660.501.4546.1, с площ от 190.719 кв. м. по кадастралната карта и кадастралните регистри на гр. Стралджа, с цел:

развиване и реализиране самодейно художествено и народно творчество. 2
Упълномощава кмета на общината да извърши всички действия за
реализиране на решението.“

Процесното решение също е прието с мнозинство от 9 гласа „за“, 8
глас „против“ и 0 гласа „въздържали се“. -

По делото е представена цялата административна преписка по
издаване на оспорените решения, както и заверени копия от Правилник за
организацията и дейността на Общински съвет – Стралджа, неговите
комисии и взаимодействието му с общинската администрация на Община
Стралджа и от Наредба № 2 за реда за придобиване на право на
собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление,
под наем и за разпореждане с имоти общинска собственост на Община
Стралджа. Приета е също така и докладна записка от Иван Георгиев –
кмет на Община Стралджа относно предоставяне за безвъзмездно
стопанисване и управление на читалищния сграден фонд на
регистрираните като юридически лица читалища, съгласно Закона за
народните читалища, с която на основание чл. 12, ал. 2 от ЗОС и във
връзка с § 3, ал. 1 ПЗР на Закона за народните читалища, по точка първа от
която е предложено на Общински съвет – Стралджа да вземе следното
решение: „Предоставя за безвъзмездно стопанисване и управление
читалищния сграден фонд на регистрираните като юридически лица
читалища, както следва: на читалище „Просвета“ гр. Стралджа –
двуетажна масивна сграда, находяща се в парцел IV, кв. 89 и репетиционна
зала – тип павилион, представляваща имот 1773 в кв. 90“. Видно от
препис-извлечение на Решение № 68 от Протокол № 17/11.03.1998 г. на
Общински съвет – Стралджа, предложението направено с процесната
докладна записка е прието.

При така изяснената фактическа обстановка и след проверка на
оспорвания административен акт съобразно чл.168, ал.1 от АПК, съдът
прави следните правни изводи:

Жалбата е процесуално **допустима**, като подадена от надлежна
страна, имаща право и интерес от оспорването, съгласно влязлото в сила
Определение № 6299/19.05.2017 г. по адм. дело № 4754/2017 г. на ВАС.
Разгледана по същество същата се явява **основателна** по следните
съображения:

При извършване на проверката за законосъобразност на оспорения в
настоящото производство административен акт, съдът с оглед
разпоредбата на чл. 168, ал.1 от АПК не се ограничава само с обсъждане
на основанията, посочени от жалбоподателя, а е длъжен въз основа на
представените от страните доказателства да се произнесе за
компетентността на издалия го орган, спазена ли е изискваната от закона
форма, спазени ли са материалните и процесуалните разпоредби при
издаването му, както и дали е съобразен с целта на закона - чл.146 от АПК.

Липсата на някоя от посочените предпоставки води до незаконосъобразност на административния акт и е основание за отменянето му.

Оспорените Решение № 189/23.12.2016г. и Решение № 190/23.12.2016г. на Общински съвет –град Стралджа по Протокол № 15/23.12.2016г. са взети от компетентен с оглед разпоредбата на чл. 21, ал. 1, т. 8 от ЗМСМА орган, в предвидената писмена форма, но при допуснато съществено нарушение на процесуалните правила и в нарушение на материалния закон.

Съгласно императивната разпоредба на чл. 59, ал.2, т.4 от АПК административният акт следва да съдържа фактическите и правни основания за неговото издаване. Фактическите основания са конкретните факти въз основа на които административният орган е приел, че са налице материалноправните предпоставки за упражняване на предоставената му от закона компетентност. За да се счита изпълнено изискването на чл. 59, ал.2, т.4, предл. първо от АПК в случая следва, решенията на ОбС-Стралджа да съдържат описание на онези обстоятелства, които имат значение на релевантни юридически факти и обосновават наличието на някоя от законово регламентиранията в условията на алтернативност материалноправни предпоставки по чл. 39 от ЗОС за учредяване на безвъзмездно право на ползване на недвижим имот - частна общинска собственост. С оглед константната практика на ВАС, мотивите на административния акт могат да се съдържат и в други документи, съпътстващи неговото издаване и които са част от административната преписка, но това следва да е изрично посочено в акта.

Като правно основание за издаване на решенията са посочени разпоредбите на чл. 39, ал. 5 от ЗОС и чл. 24, ал. 4 от Наредба № 2 за реда за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти общинска собственост на Община Стралджа. Съгласно чл.39, ал.5 от ЗОС, когато лицата, на които може да се учреди безвъзмездно право на ползване, са определени в закон, то се учредява без търг или конкурс след решение на общинския съвет, прието с мнозинство повече от половината от общия брой на съветниците, по ред, определен в наредбата по чл. 8, ал. 2 - в случая Наредба № 2. Нито в предложенията на кмета на Община Стралджа обективирани в докладни записки №№ 359 и 360 и двете от 16.12.2016г., нито в самите решения на ОбС –Стралджа се съдържат точни и ясни фактически основания които да послужат за издаването им. Възпроизвеждането на нормативните текстове не може да бъде възприето като фактически основания за издаване на атакуваните решения на общинския съвет. Предложенията на кмета на Община Стралджа за учредяване на безвъзмездно право на ползване върху процесните имоти са мотивирани единствено с регистрацията на новото НЧ „СТРАЛДЖА –

2016“ гр. Стралджа и желанието на същото за предоставяне на сгради с оглед осъществяването на своята дейност. В предложенията не е отразено, че процесните общински имоти вече са били предоставени за безвъзмездно стопанисване и управление на оспорващия НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА -1892” гр.Стралджа, с Решение № 68 от Протокол № 17/11.03.1998 г. на Общински съвет Стралджа - в тази връзка виж мотивите на Определение № 6299/19.05.2017 г. по адм. дело № 4754/2017 г. на ВАС. Не става ясно кое налага преразпределянето с Решение № 189 и фактическото отнемане с Решение на 190 на тези имоти. Следва да се посочи, че съгласно §4, ал.1 от ПЗР на ЗНЧ, на народните читалища по реда на Закона за държавната собственост и Закона за общинската собственост безвъзмездно се отстъпва право на ползване върху сградите и другите недвижими имоти, предоставени им до влизане в сила на този закон от държавата и общинските органи за читалищни нужди, като тази разпоредба е приложима в случая по отношение на оспорващия, тъй като ЗНЧ е влязъл в сила на 26.10.1996г.

Липсата на фактически основания за издаване на оспорените решения, се приравнява на липса на мотиви и поставя в невъзможност съда да извърши контрол за законосъобразност на административните актове. Допуснато е съществено нарушение на процесуалните правила, което е достатъчно основание за отмяна на процесните решения.

Налице е и друго съществено нарушение на процесуалните правила изразяващо се в следното:

Съгласно чл. 10, ал.1, т.1 от Правилник за организацията и дейността на Общински съвет – Стралджа, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация на Община Стралджа, председателя на ОБС разпределя работните материали, свързани с дейността на ОБС между неговите комисии според компетентността им. Последните разглеждат проектите за решения разпределени им от председателя, правят предложения и препоръки, **изготвят становища по тях, които се оформят в протокол, подписан от водещия протокола и председателя на комисията**, съгласно чл.32, ал.2 от Правилника и се предоставят на председателя на ОБС – чл. 73 от Правилника. В случая въпреки дадените указания на ответника с Определение № 77/23.02.2017г., че в негова тежест е да установи изпълнението на законовите изисквания при издаване на оспорените актове, по делото не беше представен протокол от ПК по общинска собственост със становището на същата по проектите за решения съдържащи се в докладните записки на кмета на Община Стралджа. Единствено в Протокол № 15 по т.10 и т.11 по които са взети оспорените решения е отбелязано, че председателя на процесната комисия е запознал общинските съветници със становището на комисията, без да е посочено в какво се изразява същото.

Бързината с която кмета на Община Стралджа и ОбС –Стралджа са действали в случая е довела и до друго нарушение на процедурата, регламентирана в разпоредбата на чл.44, ал.1 от Правилника. Съгласно същата председателя на ОбС, подготвя проект за дневен ред най-малко десет дни преди датата на заседанието, като включва в него постъпилите в канцеларията на съвета материали. В случая и двете докладни записки с проекто решения са входирани в ОбС-Стралджа на 16.12.2016г., а самото заседание е проведено на 23.12.2016г. С оглед прецизност следва да се посочи, че към датата на изготвяне на докладни записки №№ 230 и 231 и двете от 16.12.2016г., не е имало законово основание за изготвяне на предложение за учредяване в полза на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа на безвъзмездно право на ползване на общински имоти, тъй като в чл.10, ал.5 от ЗНЧ е регламентирано, че на читалищата, които не са вписани в публичния регистър към министъра на културата по ал.1, не се предоставят субсидии от държавния и общинския бюджет, както и държавно и общинско имущество за ползване. В случая вписването на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „СТРАЛДЖА – 2016“ гр. Стралджа в процесния регистър е станало впоследствие.

Допуснатите нарушения са от категорията на съществени, тъй като предвидените процедури във връзка с внасянето, разглеждането и вземането на решения от общинския съвет имат за цел да гарантират законосъобразност в дейността на съвета и именно поради това неспазването им обуславя отмяна на взетите в нарушение на тези процедури решения.

Оспорените решения са издадени и в противоречие с разпоредбата на § 4, ал. 2 ПЗР на ЗНЧ. По силата на посочената разпоредба, правото на ползване, предоставено на народните читалища по реда на ЗДС и ЗОС върху сградите и другите недвижими имоти, предоставени им до влизане в сила на този закон от държавата и общинските органи за читалищни нужди, се погасява единствено при прекратяване на читалището. В случая процесните общински имоти са били предоставени за безвъзмездно стопанисване и управление на оспорвания НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА -1892“ гр.Стралджа, с Решение № 68 от Протокол № 17/11.03.1998 г. на Общински съвет Стралджа, като посоченото правно основание е чл.12, ал.2 от ЗОС във връзка с § 3 от ПЗР на Закона за народните читалища /сега § 4/. От доказателствата по делото е видно, че тези имоти се ползват от оспорвания, а с Определение № 6299/19.05.2017 г. по адм. дело № 4754/2017 г. на ВАС, което е задължително за изпълнение от настоящия съдебен състав е прието, че процедурата по чл.39, ал.2 от ЗОС, изискваща сключване на договор за ползване в случая е неприложима. Учреденото право на безвъзмездно ползване, съгласно § 4, ал. 2 от ПЗР на ЗНЧ, се погасява с прекратяване на читалището, а в случая НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА -1892“ гр.Стралджа не е

прекратено, правото на ползване не е погасено и липсва основание за учредяване на безвъзмездно право на ползване на същите имоти на друго читалище по реда на чл. 39, ал. 5 от ЗОС и чл. 24, ал. 4 от Наредба № 2 за реда за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти общинска собственост на Община Стралджа.

Изложеното налага извода, че оспорените административни актове са незаконосъобразни, като издадени при съществено нарушение на процесуалните правила и в нарушение на материалния закон, поради което следва да бъдат отменени на това основание.

Предвид изхода на спора и на основание чл.143, ал.1 от АПК следва да бъде осъден Общински съвет Стралджа да заплати на жалбоподателя направените от него разноски по делото – 10 лв. за внесена държавна такса и 200 лв. възнаграждение за адвокат, съгласно договор за правна защита и съдействие с.Я № 0000063317 от 10.02.2017г.

Водим от гореизложеното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, ЯАС, втори административен състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалба на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА - 1892” гр.Стралджа Решение № 189/23.12.2016г. и Решение № 190/23.12.2016г. на Общински съвет –град Стралджа по Протокол № 15/23.12.2016г. на Общински съвет-Стралджа.

ОСЪЖДА Общински съвет Стралджа да заплати на НАРОДНО ЧИТАЛИЩЕ „ПРОСВЕТА -1892” гр.Стралджа, представлявано от председателя на читалищното настоятелство Мария Толева Иванова направените по делото разноски на размер на 210 (двеста и десет) лева.

Решението подлежи на касационно обжалване пред ВАС на РБ в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Решението да се съобщи на страните по реда на чл. 138 от АПК.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ:П /НЕ СЕ ЧЕТЕ/