АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД БУРГАС Република България

Р Е Ш Е Н И Е

Номер 5 **Година 06.01.2023** **Град Бургас**

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - БУРГАС, X състав, на тринадесети декември две хиляди двадесет и втора година, в публично заседание, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Даниела Драгнева

Секретаря Йовка Банкова
Прокурор
Като разгледа докладваното от съдия Драгнева административно дело номер 1860 по описа за 2022 година и за да се произнесе взе пред вид следното:

Производството е по чл.32, ал.2 от Закона за администрацията (ЗА).

Образувано е по повод заповед № РД-09-46/26.10.2022г. на областен управител на област Бургас, с която е оспорено решение № 927, прието по т.15 от дневния ред на заседание на Общински съвет Поморие, отразено в протокол № 40/13.10.2022г., като незаконосъобразно. В съдебно заседание, чрез процесуалните си представители, поддържа заповедта и моли да бъде постановено решение с което да се отмени оспореното решение и да се присъди юрисконсултско възнаграждение. Представя писмени бележки.

Ответникът - Общински съвет Поморие, редовно уведомен, чрез процесуалния си представител оспорва решението, представя доказателства и прави искане да се остави без уважение заповедта на областния управител. Представя писмени бележки.

Заинтересованата страна „Многопрофилна болница за активно лечение - Поморие“ ЕООД с ЕИК: 102618523, със седалище и адрес на управление гр.Поморие, ул.“Парашкев Стоянов“ № 1, представлявано от управителя Кирил Асенов Хинов, редовно уведомена, не изразява становище по направеното оспорване.

Административен съд Бургас, намира, че оспорването е процесуално допустимо, като подадено в срок, от надлежна страна, имаща право и интерес от оспорването. Разгледано по същество оспорването е основателно.

Акт за публична общинска собственост № 6135/09.05.2017г. (л.30 от делото) е съставен за сгради с идентификатори 57491.501.687.1 - поликлиника, 57491.501.687.2 - болница и 57491.501.687.3 – котелно, по КК на гр.Поморие.

До кмета на община Поморие е изпратено писмо с вх.№ 91-25-37/29.09.2022г. от управителя на МБАЛ Поморие ЕООД (л.32 от делото), с искане да бъде предоставен за безвъзмездно ползване, за нуждите на дружеството, имот публична общинска собственост – помещение с площ от 70 кв.м., на първия етаж на сграда с идентификатор 57491.501.687.1 по КК на гр.Поморие.

С докладна записка изх.№ 06-01-194/30.09.2022г. на кмета на община Поморие до Общински съвет Поморие (л.29 от делото) е предложено да бъде взето решение за безвъзмездно предоставяне на искания имот на дружеството.

Докладната записка е разгледана от комисията по туризъм, търговия, спорт, младежки дейности и основни поминъци, комисията по образование, култура, вероизповедания, здравеопазване и социална политика, комисия по финанси и европейска интеграция, комисия по устройство на територията, строителство, околна среда и общинска собственост, комисия по законност и обществен ред, видно от представените протоколи от проведените заседания (л.33-38 от делото).

Решение № 927 е прието по т.15 от дневния ред на заседание на Общински съвет Поморие, отразено в протокол № 40/13.10.2022г., като то е със следното съдържание:

„На основание чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА, чл.12, ал.1 от ЗОС, чл.15 и чл.18 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество:

1.Дава съгласие да се предостави безвъзмездно за управление на Многопрофилна болница за активно лечение – Поморие, ЕИК 102618523, със седалище и адрес на управление: област Бургас, общ.Поморие, гр.Поморие, ул."Парашкев Стоянов" № 1, управлявана от д-р Кирил Асенов Хинов следния имот – публична общинска собственост за срок от 10 (десет) години, а именно:

- Имот публична общинска собственост – помещение с площ от 70 кв.м., находящо се на първи етаж на сграда с идентификатор 57491.501.687.1 по КК на гр.Поморие, при граници на помещението: от изток – коридор; от юг – кабинети на лични лекари; от запад – външен зид; от север – зъботехническа лаборатория.

2.Възлага на кмета на община Поморие да предприеме всички правни и фактически действия по изпълнение на настоящото решение."

Това решение е оспорено със заповед № РД-09-46/26.10.2022г. на Областен управител на област Бургас, която е подадена в срока по чл.32, ал.2 от ЗА.

Съгласно чл.8, ал.1 от ЗОбС придобиването, управлението и разпореждането с имоти и вещи - общинска собственост, се извършват под общото ръководство и контрол на общинския съвет, като в ал.11 е посочено, че актовете на общинския съвет и на кмета за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи - общинска собственост, подлежат на контрол и могат да бъдат оспорвани по реда на чл.45 от Закона за местното самоуправление и местната администрация. Също така, съгласно Тълкувателно решение № 5/10.12.2008г. на ВАС областният управител може да упражнява контрол за законосъобразност върху всички решения на общинските съвети чрез оспорването им пред съответния административен съд по реда на чл.45, ал.4 ЗМСМА във връзка с чл.32, ал.2 ЗА, включително и тези, издадени на основание чл.21, ал.1, т.8 ЗМСМА, а съгласно чл.130, ал.2 от ЗСВ, тълкувателните решения са задължителни за органите на съдебната и изпълнителната власт, за органите на местното самоуправление, както и за всички органи, които издават административни актове. Ето защо, оспорването е процесуално допустимо, като направено от надлежна страна, имаща право и интерес от това.

При проверка законосъобразността на оспореното решение, съдът не се ограничава единствено в основанията, посочени в оспорването, а на основание чл. 168 от АПК е длъжен да извърши проверка за законосъобразност на оспорения акт на всички основание по чл. 146 от АПК.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД БУРГАС
Република България

Оспореното решение е взето от компетентен орган, в кръга на правомощията му предвидени в нормата на чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА, с необходимото мнозинство, но в противоречие с процесуалните и материалноправните изисквания на закона.

При приемане на решението не е спазена процедурата предвидена в Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество (Наредбата).

Съгласно чл.18, ал.1 от Наредбата, имоти и части от имоти, публична общинска собственост, се предоставят безвъзмездно за управление на органи на общината или на юридически лица, звена и общински предприятия на общинска бюджетна издръжка или на техни териториални структури, за осъществяване на функциите им, със заповед от кмета на общината, след решение на общинския съвет. Съгласно ал.2, имоти или части от имоти - публична общинска собственост, които не са необходими за нуждите на органите на общината или на юридически лица, звена и общински предприятия на общинска бюджетна издръжка, могат да се предоставят безвъзмездно за управление на други юридически лица на бюджетна издръжка или на техни териториални структури, след решение на Общинския съвет, за срок до десет години. Съгласно ал.3, заявления за предоставяне на имоти по реда на ал.2 се подават до кмета. Заявлението съдържа подробни мотиви за предоставянето на имота и декларация за ползваните от лицето имоти на територията на община Поморие. Съгласно ал.4, въз основа на заявлението по ал.3 и при наличие на подходящ имот, кметът на общината внася предложение до Общинския съвет, а съгласно ал.5, въз основа на решението на Общинския съвет, кметът на общината сключва договор.

В случая, макар и от управителя на търговското дружеството да е подадено заявление по чл.18, ал.3 от Наредбата, то неговото съдържание не е в съответствие с предвиденото. Фактически, в заявлението се съдържа единствено искане да се предостави имота, като липсват каквито и да е мотиви защо следва това да бъде сторено, както и декларация за ползвани от дружеството имоти на територията на общината. Липсата на мотиви, защо се прави искането има за последица невъзможност както органа, така и в съда да извърши преценка дали действително е необходимо на дружеството да му се предостави за ползване искания имот или не, както и за какво точно ще се ползва този имот. Действително в искането е посочено че ползването е за „нуждите на МБАЛ Поморие ЕООД“, но не става ясно какви точно нужди се имат в предвид.

На следващо място решението не е мотивирано, тъй като макар и да съдържа правни основания за неговото приемане, то не съдържа фактически такива. Съгласно Тълкувателно Решение на ОСГК на ВС № 16/1975 г. мотивите могат да бъдат изложени отделно от самия административен акт, в съпътстващите го документи, подготвящи неговото издаване. В случая, мотивите послужили за приемане на оспореното решение не биха могли да бъдат извадени както от докладната записка на кмета на община Поморие и приложените протоколи от решенията на комисиите, които са разгледали докладваната записка преди внасянето ѝ в общинския съвет, така и от самото заявление подадено от дружеството, поради което оспореното решение се явява незаконосъобразно, поради липса на мотиви.

Решението на Общински съвет Поморие е незаконосъобразно и поради приемането му в противоречие със законовите предпоставки за разпореждане с имоти публична общинска собственост.

Решението е взето на основание чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА, чл.12, ал.1 от ЗОС, чл.15 и чл.18 от Наредбата.

Съгласно чл.12, ал.1 от ЗОС, имотите и вещите - общинска собственост, се предоставят безвъзмездно за управление на юридически лица и звена на общинска бюджетна издръжка.

Съгласно чл.15, ал.1 от Наредбата, публичната общинска собственост, предназначена за трайно задоволяване на обществени потребности от общинско значение, включително и имотите за здравни, културни, образователни и социални мероприятия от общинско значение, предоставени от Общинския съвет за ползване от съответните организации или юридически лица на бюджетна издръжка, се управлява от ръководителите на съответните организации. Съгласно ал.2, ръководителите на организациите или юридическите лица, които са на бюджетна издръжка, различна от общинския бюджет осъществяват управлението на публичната общинска собственост от свое име, за своя сметка и на своя отговорност в пределите на действащата нормативна уредба. Съответно, както беше посочено вече в чл.18 от Наредбата е предвиден реда за приемане на процесното решение.

Не е налице спор по делото, че Общински съвет Поморие е компетентния орган, който взема решения за разпореждане с имоти публична общинска собственост, каквото е процесното решение. Спора по делото е дали „МБАЛ Поморие“ е лице, на което може да се предостави безвъзмездно правото на ползване на имот публична общинска собственост.

Видно от цитираните норми на чл.12, ал.1 от ЗОС и чл.15 от Наредбата, имотите и вещите - общинска собственост, се предоставят безвъзмездно за управление на юридически лица и звена на общинска бюджетна издръжка.

Съгласно чл.1, т.5 от ДР на Закона за публичните финанси (ЗПФ) „Бюджетни организации“ са всички юридически лица, чиито бюджети се включват в държавния бюджет, в бюджетите на общините, в бюджетите на социалноосигурителните фондове, както и всички останали юридически лица, чиито средства, постъпления и плащания се включват в консолидираната фискална програма по силата на нормативен акт или по реда на чл. 171.

„МБАЛ Поморие“ ЕООД е търговско дружество, регистрирано по реда и при условията на Търговския закон, което се установява безспорно при извършване на справка в Търговския регистър. Това дружество е търговец по смисъла на чл.1 от ТЗ, което осъществява търговски сделки по занятие и е на собствена издръжка, поради което то не представлява бюджетна организация по смисъла на цитираната разпоредба на чл.1, т.5 от ДР на ЗПФ, съответно не е юридическо лице или звено на общинска издръжка, макар и едноличен собственик на неговия капитал да е община Поморие.

До извод различен от изложения не би могло да се достигне и въз основа на представените от ответника доказателства (л.53-64 от делото), от които се установява, че от Общински съвет Поморие е гласувано на 30.06.2022г. отпускане на временна финансова помощ на „МБАЛ Поморие“ ЕООД, на 08.09.2021г. 10.12.2020г. са гласувани дарения на финансови средства и имущество на

дружеството, както и че е внесена докладна записка от кмета на общината на 06.12.2022г. до общинския съвет за отпускане на временна финансова помощ, тъй като посредством тях се установява, че общината подпомага търговското дружество, на капитала на което е собственик, но не и че това дружеството е изцяло на бюджетна издръжка. Съответно, видно от представените счетоводни справки на дружеството (л.65-69 от делото), то има приходи от услуги заплатени от РЗОК и физически лица в общ размер на 4 788 863,74 лева за периода 01.01.2019г.-31.10.2022г., както и други приходи от дарения, от субсидии от МЗ, приходи от финансирания – РМС за ел.енергия, РЗОК Ковид бонуси и др., тоест не е налице твърдението на процесуалния представител на ответника, че въпреки, че дружеството е търговско, то *„фактически, реално винаги е било изцяло на бюджетна издръжка*“. Да се приеме противното би означавало, че „МБАЛ Поморие“ ЕООД, макар и търговско дружеството, ще може да се ползва от правата имащи лицата на бюджетна издръжка, без за него да важат задълженията и ограниченията предвидени за тях.

Също така, с нормите на чл.12, ал.1 от ЗОС и чл.15 от Наредбата се предоставят права на определен кръг лица, които лице не извършват търговска дейност, с цел печалба, а са на изключителна бюджетна издръжка, като те могат да ползват безвъзмездно общинското имущество единствено с оглед начина им на издържане. Недопустимо е по пътя на разширително тълкуване на тези правни норми да се предоставят права и на търговските дружества, чиято правноорганизационна форма предполага извършването на търговска дейност с цел печалба.

С оглед на изложеното, след като „МБАЛ Поморие“ ЕООД не е юридическо лице или звено на общинска бюджетна издръжка, то спрямо него не намират приложение нормите на чл.12, ал.1 от ЗОС и чл.15 от Наредбата и незаконосъобразно с обжалваното решение му е предоставено безвъзмездно вещно право на управление върху недвижим имот – публична общинска собственост. Ето защо и на основание чл.172, ал.2 от АПК решението на Общински съвет Поморие, следва да бъде отменено, като незаконосъобразно.

При този изход на спора и на основание чл.143, ал.1 от АПК, в полза на оспорващия следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на 100,00 лева, определена по реда на чл.37, ал.1 от Закона за правната помощ, във връзка с чл. 24 от Наредба за заплащането на правната помощ.

Мотивиран от изложеното, Административен съд гр.Бургас, трети състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение № 927/13.10.2022г. на Общински съвет Поморие, прието по т.15 от дневния ред на заседанието отразено в протокол № 40/13.10.2022г.

ОСЪЖДА Община Поморие с ЕИК 000057179, с адрес гр.Поморие, ул.„Солна“ № 5 да заплати в полза на Областна управа на област Бургас разноски по делото в размер на 100,00 лева (сто лева).

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба в 14 -дневен срок, от съобщаването на страните пред Върховен административен съд.

СЪДИЯ:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД БУРГАС
Решението е влязло в сила на 04.05.2023
Секретар:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД БУРГАС
Решението е влязло в сила на 28.01.23
Секретар: