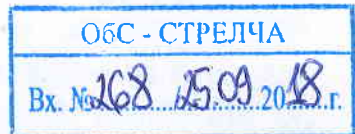




# ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

## ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА - ПАЗАРДЖИК

№ 2100/2018 г.  
14.09.2018 г.  
гр. Пазарджик



**ЧРЕЗ  
ОБЩНСКИ СЪВЕТ  
ГР. СТРЕЛЧА**

**ДО  
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД  
ГР. ПАЗАРДЖИК**

### ПРОТЕСТ

от Стефан Георгиев Янев - прокурор  
при Окръжна прокуратура гр. Пазарджик, ул. „Хан Крум“ №3

**против**

чл. 16 в частта относно „.....с изключение на обектите,  
подлежащи на концесиониране...“ от Наредба за реда за  
придобиване, разпореждане и управление на общинското  
имущество на Община Стрелча, приета с решение  
№ 149/27.11.2008 г. на ОбС Стрелча

**правно основание:** чл. 16, ал. 1 и ал. 3, чл. 186 ал. 2  
вр. с чл. 185 от АПК

*Уважаеми съдии,*

С решение № 149/27.11.2008 г. на ОбС Стрелча е приел Наредба за реда за придобиване, разпореждане и управление на общинското имущество на Община Стрелча.

Текстът на чл. 16 от Наредбата гласи следното:

**Чл.16.** Части от имоти-публична общинска собственост, с изключение на имотите, подлежащи на концесиониране, могат да се отдават под наем след решение на Общински съвет, чрез публичен търг или публично оповестен конкурс проведен по реда на Глава VIII от настоящата Наредба за срок до 10 години, при условие, че се използват съобразно предназначението им и не се пречатства осъществяването на дейностите, за които са определени. Въз основа на резултатите от търга или конкурса, кметът на общината сключва договор за наем.

Считам, че текстът в частта относно „..... с изключение на обектите, подлежащи на концесиониране“....се явява незаконосъобразен, като несъответен на нормативен акт от по-горна степен.

Това е чл. 14 ал. 7 от ЗОС, който след изменението със ЗИД ЗОС/Закон за общинската собственост/ ДВ бр. 15 от 2011 година гласи следното:

#### Чл. 14

.....

(7) (Изм. - ДВ, бр. 15 от 2011 г.) Свободни имоти или части от тях - публична общинска собственост, могат да се отдават под наем за срок до 10 години при условията и по реда на ал. 2 след решение на общинския съвет. Части от имоти - публична общинска собственост, които са предоставени за управление по реда на чл. 12, могат да се отдават под наем, при условие че не се възпрепятства осъществяването на дейностите, за които съответният имот е предоставен за управление.

От съпоставката на текста в наредбата с текста от закона се вижда, че изразът „... с изключение на обектите, подлежащи на концесиониране....“ не съществува в закона след изменението му от 2011 година насам. Актуалната редакция на чл. 14 ал. 7 от ЗОС, за разлика от предходната, не изключва обектите подлежащи на концесиониране от кръга на обектите, които могат да бъдат отдавани под наем по реда на същия закон. Разпоредбата е обща и касае всички имоти публична общинска собственост без значение на техния вид.

Текстът в наредбата не е променен от органа на местната власт. Той противоречи и на разпоредбата на § 12 т. 2 от ПЗР на ЗИДЗВ /ДВ бр. 103/2013 г., изм. и доп. ДВ бр. 58/2015 г. /Закона за водите/ която гласи

§ 12. В общините, на чиято територия има язовири - публична общинска собственост, за които не са сключени договори за стопанисването, поддръжката и експлоатацията им, по предложение на кмета на общината общинският съвет приема решение за:

1. създаване на общинско предприятие за осъществяване на тези дейности, или
2. (доп. - ДВ, бр. 58 от 2015 г.) откриване на процедура за избор на оператор на язовирна стена за възлагане стопанисването, поддръжката и експлоатацията на язовирите чрез предоставянето им под наем или на концесия.

Нормата не визира в кои случаи имот – публична общинска собственост може да бъде предоставен на концесия и в кои под наем, което налага за изясняване на този въпрос да бъде съпоставена действаща нормативна уредба уреждаща въпросите свързани с управлението и разпореждането с водите и водните обекти. В чл. 22 ал. 3 от ЗВ изрично е предвидено, че по отношение на водите, водните обекти и водностопанките системи и съоръжения – общинска собственост, се прилага Законът за общинската собственост, доколкото с този закон и Закона за сдружения за напояване не е предвидено друго. Следователно Закона за водите и ЗСН се явяват специални по отношение на Закона за общинската собственост и наредбата за общинската собственост, приета на осн. чл. 8, ал. 2 от ЗОС и дерогират действието им по отношение на посочените обекти, в случай че предвиждат нещо различно. Видно от раздел II от Глава Втора на Закона за водите, единствената възможност предвидена в същия нормативен акт за предоставянето на язовири – публична общинска собственост на трети лица, извън случаите на стопанисването им от самата община, е учредяване право на концесия върху тях. Отдаването под наем на язовири е допустимо, но по силата на Закона за сдруженията за напояване, като изрично е предвидено в §3 и §4

от Закона за сдруженията за напояване, но само в предвидените от тези норми случаи, а именно: водоемите обект на оспореното решение да са били включени в имуществото на прекратените вече организации по §12 от ПЗР на ЗСПЗЗ, язовирите са били предназначени за напояване и представляват елементи от напоителната система или технологична обособена нейна част, при условие, че към момента на влизане на този закон в сила няма сключен договор по §3, ал. 2 до предявяване на изискане по реда на §3 ал. 3 и то след съгласуване с надзорния орган, съобразно §4, ал. 1 ПЗР ЗСН.

Тълкувайки тези разпоредби, в тяхната взаимна връзка и взаимодействие, се разбира, че язовирите, които са публична общинска собственост, могат да бъдат отдавани под наем по реда на чл. 14 ал. 7 от ЗОС и §12 ал. 2 от ЗИДЗВ /ДВ бр. 103 от 2013 г., изм. доп. бр. 58 от 2015 г./, само в хипотезата на §3 и §4 от ЗСН. В останалите случаи, единствената възможност за тяхното предоставяне за ползване от трети лица е чрез учредяване право на концесия, но не и чрез отдаване под наем.

Така частта от текста на наредбата влиза в противоречие с текстовете на закона и се явява незаконосъобразна, като несъответна на нормативен акт от по-горна степен.

Съгласно чл. 3 ал. 1 от ЗНА законът е нормативен акт, който урежда първично или въз основа на Конституцията обществени отношения, които се поддават на трайна уредба, според предмета или субектите в един или няколко института на правото или техни подразделения. Посоченото означава, че цитираните норми от посочените по-горе закони регламентират съответните обществени отношения винаги по начин, избран от законодателя и това положение трае до последваща промяна или отмяна по законодателен път.

Описаното противоречие с по-висша норма се противопоставя и на принципа на повелителната разпоредба на чл. 15 ал. 1 от ЗНА, според която нормативният акт трябва да съответства на конституцията и другите нормативни актове от по-горна степен. Съгласно чл. 15 ал. 3 от ЗНА, ако постановление, правилник, наредба или инструкция противоречат на нормативен акт от по-висока степен, правораздавателните органи прилагат по-високия по степен акт.

Частта от нормата на чл. 16 от Наредбата за реда за придобиване, разпореждане и управление на общинското имущество на Община Стрелча е в противоречие и с чл. 76 ал. 3 от АПК и чл. 8 от ЗНА, като несъответстващи на нормативен акт от по-горна степен.

Доводи за целесъобразност на текстовете от наредбата са неприложими. Законовите разпоредби са императивни.

В тази насока има съдебна практика - Решение № 2606/08.12.2015 г. по АД № 979/2015 г. на АС гр. Варна, оставено в сила с решение № 9107/21.07.2016 г. по АД № 2348/2016 г. на ВАС и решение № 100/05.05.2016 г. по АД № 38/2016 г. на АС гр. Хасково.

С оглед изложеното и в защита на обществения интерес, Ви моля да отмените като незаконосъобразен или обявите за нищожен чл. 16 в частта относно „.....с изключение на обектите, подлежащи на концесиониране...“ от Наредба за реда за придобиване, разпореждане и управление на общинското имущество на Община Стрелча, приета с решение № 149/27.11.2008 г. на ОбС Стрелча, като ни бъдат присъдени и разноските по делото.

Моля като доказателство да се изискат и приложат от Общински съвет гр. Стрелча материалите от преписката, свързани с приемането на посочената по-горе наредба.

Приложение: Препис за ответната страна.

14.09.2018 г.  
Гр.Пазарджик

ПРОКУРОР  
/СТ.ЯНЕВ/

