



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Пловдив

Изх. №АК-01-118/10.06.2020 г.

ДО
Г-Н АРГИР ВЪЛЧЕВ
ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ОБЩНСКИ
СЪВЕТ БРЕЗОВО

КОПИЕ ДО
Г-Н ХРИСТО ЕНКОВ
КМЕТ НА ОБЩИНА БРЕЗОВО
На Ваш №54/03.06.2020 год.

**УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ПРЕДСЕДАТЕЛ,
УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН КМЕТ,**

На основание чл.32, ал.2 от Закона за администрацията и във връзка с осъществявания контрол за законосъобразност по чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА) констатирах незаконосъобразност на Решение №113, взето с Протокол №9 на заседание на общински съвет гр. Брезово, проведено на 28.05.2020 г.

В подкрепа представям следните правни аргументи:

С т.І от Решение №113 общински съвет Брезово дава съгласие да се отдадат под наем за срок от 10 г. с цел производство на риба и зарибителен материал 8 броя обекти – публична общинска собственост, с трайно предназначение на територията: територия, заета от води и водни обекти; земеделска територия; с НТП: язовир, подробно индивидуализирани по площ и граници в т.І от решението, разположени в населените места – землище на град Брезово, с. Зелениково, с. Златосел и с. Тюркмен. За всички язовири са съставени Актове за публична общинска собственост, а именно: АПОС №№1439/02.03.2005 г.; 7521/23.07.2018г.; 1439/02.03.2005 г. и 7521/23.07.2018 г.; 1445/02.03.2005 г.; 8125/13.05.2020 г.; 1413/02.03.2020 г.; 874/05.01.2020 г.; 1431/02.03.2005 г.; 1228/02.02.2005 г. С т.ІІ и т.ІІІ от решението се определя изборът на наемател да се осъществи чрез провеждане на публичен търг с явно наддаване по реда на глава осма от Наредба №3 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество „Условия и ред за провеждане на публично оповестени търгове и конкурси“, при начална тръжна цена за обектите, описани в т.І, в размер на 15.00 лв. на декар без ДДС годишен наем. Като правни основания на приетото решение са посочени чл.21,ал.1, т.8 и ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА),чл.14, ал.7 от Закона за общинската собственост (ЗОС) и чл.18 и чл.73,т.2 от Наредба №3 за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество и въз основа на фактическите мотиви в предложение вх.№128/15.05.2020 г. от кмета на община Брезово.

Решение №113 е незаконосъобразно поради липса на материална компетентност на местния орган на самоуправление, при съществено нарушение на материалния закон-основания за незаконосъобразност по смисъла на чл.146, т.1 и т.4 от АПК.

В общия закон, регламентиращ управлението на имотите публична общинска собственост, в чл. 14, ал. 7, изр. 1-во от Закона за общинската собственост, е посочено, че *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. Разпоредбата е обща и касае всички имоти публична общинска собственост, без значение на техния вид.

В чл. 22, ал. 3 от Закона за водите (ЗВ) изрично е предвидено, че по отношение на водите, водните обекти и водно-стопанските системи и съоръжения - общинска собственост, се прилага Закона за общинската собственост, доколкото с този закон (т. е. ЗВ) и Закон за сдружения за напояване (ЗСН) не е предвидено друго. Следователно ЗВ и ЗСН се явяват специални по отношение на ЗОС и дерогират действието му по отношение на посочените обекти, в случай, че предвиждат нещо различно. Видно от раздел II от Глава втора на ЗВ, 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 на концесия върху тях. Този извод следва по аргумент от разпоредбата на чл. 20 от ЗВ, регламентираща условията за сключване на договор за концесия по отношение на води, водни обекти, водностопански системи и съоръжения - публична общинска собственост. С оглед императивния характер на същата и предвид обстоятелството, че язовирите представляват обекти с обществен интерес (доколкото чл.1 от ЗВ определя водите на територията на Република България като общонационален неделим природен ресурс), за управлението на язовирите - публична общинска собственост, е приложимо правилото на чл. 13, ал. 1, т. 2 от ЗК - обекти от обществен интерес, в т. ч. обекти, имоти или части от имоти - публична общинска собственост, се предоставят на концесия по реда на този закон. Предвиденото в специалния закон (ЗВ) управление на язовирите - публична общинска собственост, посредством предоставянето им на концесия, изключва приложението на произтичащата от общия закон и по-конкретно от чл.14, ал.7 от ЗОС възможност за отдаването им под наем. При това положение решението на общинския съвет, с което се приема отдаването под наем на процесните 8 язовира-обект на решението на общински съвет Брезово, е постановено от общинския съвет при съществено нарушаване и заобикаляне на материалния закон.

За изчерпателност следва да се отбележи, че отдаването под наем на язовири е допустимо, по силата на Закона за сдруженията за напояване, което изрично е предвидено в § 3 и § 4 от ЗСН, но само в предвидените от тези норми случаи.

Съгласно §3, ал.1 *"Сдруженията придобиват от момента на възникването им като юридически лица право на собственост върху обектите от хидромелиоративната инфраструктура на територията им, които са били включени в имуществото на прекратените организации по § 12 от преходните и заключителните разпоредби на Закона за собствеността и ползването на земеделските земи"*, като според ал.2 *"Общината е длъжна да предаде на сдруженията за напояване владението върху язовирите и микроязовирите по ал.1, предназначени за напояване и представляващи елементи от напоителната система или технологична обособена нейна част на територията на сдружението, и да прекрати договорите за концесия, наем, аренда или за съвместно ползване с трети лица."*

От друга страна, самото предаване на обектите по ал.1 и 2, когато за тях няма сключени договори по ал. 2, се извършва от общината в тримесечен срок от постъпване на искане, направено от министъра на земеделието и продоволствието, като от момента на искането по ал.3: 1. режимът на публична общинска собственост на язовирите и микроязовирите се счита за прекратен; 2. договорите по ал.2, по силата на които е отстъпено ползването на язовири и микроязовири и на други обекти от хидромелиоративната инфраструктура с трети лица, се считат за сключени без определен срок/ал.3 и ал.4/.

От своя страна §4 изисква, че ако при влизането в сила на този закон няма сключени договори по § 3, ал.2, до предявяването на искането по реда на § 3, ал.3 язовирите и микроязовирите - публична общинска собственост, могат да се отдават само под наем по реда на чл. 12, ал.4 от Закона за общинската собственост след съгласуване с надзорния орган.

Според нормата на ал.2 *"Когато предмет на права по § 7 от преходните и заключителните разпоредби на Закона за водите са язовири и микроязовири, предназначени за напояване, привездането им в съответствие се извършва съгласувано с надзорния орган, като срокът на концесията, съответно на разрешителното за използване на вода в случаите по § 7, ал. 2, не може да бъде по-дълъг от пет години"*.

Анализът на посочената законова база недвусмислено обосновава извод, че **§4 от ПЗР на ЗСН се прилага само ако към датата на влизане на ЗСН не са налице сключени договори за: концесия, наем, аренда или за съвместно ползване с трети лица, а също така е налице поне едно регистрирано сдружение за напояване на територията, включваща община Брезово.** Това е така, защото самата законова новела е формулирана така, че изисква *"...до предявяването на искането по реда на § 3, ал.3 язовирите и микроязовирите – публична общинска собственост, могат да се отдават само под наем по реда на чл. 12, ал.4 от Закона за общинската собственост след съгласуване с надзорния орган"*.

В случая за "предявяване" се говори само ако субектът, разполагащ с това право, съществува в правния мир. Или за да е налична въобще такава хипотеза/възможно предявяване на искане по този закон/ е необходимо да е регистрирано на територията, включваща община Брезово, поне едно такава

сдружение, което да може принципно да предяви такова искане. Видно от фактическите мотиви на приетото решение, отразени и в предложението с вх.№128/15.05.2020 г., както и от съдържанието на приложеното писмо вх.№0400-131/09.09.2019 г. от МЗХГ-София, изрично е визирано, че язовирите попадат под разпоредбите на Закона за сдружения за напояване, тъй като са бивша собственост на ТКЗС и са построени за напояване, а на територията на гр. Брезово, с. Златосел, с. Зелениково и с. Тюркмен няма регистрирани сдружения за напояване.

По същество този временен режим има смисъл само, когато са налице регистрирани сдружения за напояване, респ. ако такива липсват, то няма кой да отправи посочените в закона искания до съответната община. Или само в този "междинен" момент (от регистрирането до отправянето на исканията) общината ще може валидно да отдава посочените водни обекти по реда на ЗОС. Ако липсват регистрирани сдружения липсва правна логика/извод и от граматическото и лексическо тълкуване на §4/ да е приложим този временен режим/, който всъщност ще продължава безкрайно и по същество се явява заобикаляне на закона завинаги. Консеквентно това налага извода, че посоченото в §4, ал.1 от ПЗР на ЗСН "...до предявяването на искането по реда на §3, ал.3..." имплицитно включва и наличието на регистрирано поне едно сдружение за напояване на съответната територия. Така установената вече като трайна практика на ВАС на РБ с негови: *СП № 12567/6.10.2011 г. по адм. д. № 6387/2011 г.*; *СП № 8695/18.06.2012 г. по адм. д. № 6209/2012 г., IV о.*; *СП № 3088/05.03.2013 г. по адм. д. № 10969/2012 г.*; *СП № 328/09.01.2012 г. по а. д. № 11658/2011 г., № 12567/06.10.2011 г. по а. д. № 6387/2011 г., № 9857/04.07.2011 г. по а. д. № 6188/2011 г., № 8819/06.07.2017 г. по а. д. № 2510/2017 г., № 8980/10.07.2017 г. по а. д. № 9210/2016 г., № 7510/14.06.2017 г. по а. д. № 10005/2016 год.*

Законодателят е предвидил алтернативна форма за управление на язовири – публична общинска собственост с § 12., т.2 от ПРЗ на ЗИД на ЗВ (ДВ, бр.103/2013 г., изм. и доп.бр.58/2015 г.), който гласи, че в общините, на чиято територия има язовири – публична общинска собственост, за които не са сключени договори за стопанисването, поддръжката и експлоатацията им, по предложението на кмета на общината общинският съвет приема решение за 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.

Предвид гореизложените фактически и правни съображения и на основание чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА), връщам в законовия 7-дневен срок за ново обсъждане, респ. отмяна, Решение №113, взето с Протокол №9 на заседание на общински съвет Брезово от 28.05.2020 г., като незаконосъобразно.

На основание чл.45, ал.7 от ЗМСМА Ви указвам, че следва да преразгледате в 14-дневен срок от получаване на настоящето писмо приетото решение, в противен случай ще са налице основания да оспорим същото по съдебен ред.

С уважение, /П/

ДАНИ КАНАЗИРЕВА

Областен управител на област Пловдив



