

РЕШЕНИЕ № 6

гр. Сливен, 31.01.2013 год.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СЛИВЕН в публично заседание на двадесет и трети януари две хиляди и тринадесета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: СЛАВ БАКАЛОВ
ЧЛЕНОВЕ: ДЕТЕЛИНА БОЗУКОВА
СТЕЛА ДИНЧЕВА

при секретаря Мария Павлова и с участието на прокурор Христо Куков като разгледа докладваното от съдия Динчева административно дело № 268 по описа за 2012 година, за да се произнесе съобрази:

Производството е с правно основание чл. 185 и сл. от АПК.

Образувано е по Заповед № РД-11-16-19/31.10.2012 год. на Областен управител на Област Сливен, с която е оспорено Решение № 385 от 27.09.2012 год. на Общински съвет гр.Сливен, с което на основание чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/ и чл.79 от АПК е приета Наредба за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища (Наредбата) в частта относно чл. 32, ал.1, т.4 и чл.33, ал.4, т.2 от Наредбата.

В заповедта се твърди, че с тези текстове от подзаконовия нормативния акт е предоставена възможност за продажба на ведомствени общински жилища на служители работещи в звена на бюджетна издръжка, което било в противоречие с чл.48, ал.2 от ЗОС, която давала възможност такава продажба да бъде осъществена само спрямо служители в общинската администрация. Областният управител на Област Сливен прави искане съдът за отмени чл.32, ал.1, т.4 и чл.33, ал.4, т.2 от Наредбата като незаконосъобразни.

В съдебно заседание оспорващият Областен управител на Област Сливен не се явява. Представява се от юрисконсулт Радева, която поддържа оспорването по изложените съображения.

Административният орган Общински съвет гр.Сливен чрез процесуален представител изразява становище за неоснователност на оспорването.

Представителят на ОП Сливен намира заповедта на Областен управител на Област Сливен за неоснователна.

От събраните по делото доказателства съдът прие за установено следното от фактическа страна:

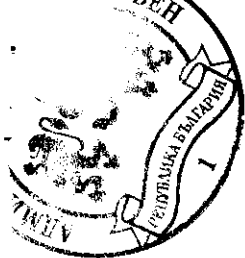
С предложение вх.№ 30-00-1123 от 12.09.2012 год. Кметът на Община Сливен предложил на Общински съвет гр.Сливен на основание чл. 21, ал.2 от ЗМСМА и чл.79 от АПК и във връзка с извършена одитна проверка на Община Сливен, да приеме нова Наредба за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища. Към предложението бил приложен проект на наредбата.

Предложението е разгледано от Комисия по нормативна уредба, законосъобразността на актовете на общинския съвет, гражданските права и контрол на изпълнение на решенията на общинския съвет, Комисия по местно самоуправление и развитие на населените места, Комисия по европейска интеграция, международно сътрудничество и партньорски инициативи, Комисията по финанси, бюджет, икономическо развитие, общинска собственост, Комисията по инвестиционна политика и устройство на територията, Комисия за децата, младежта и спорта, Комисия по образование, наука, култура и вероизповедания, Комисия по опазване на околната среда, туризъм, селско и горско стопанство, Комисия по здравеопазване, социална и жилищна политика, Комисия по оперативен контрол, които са изразили положително становище видно от приложените по делото протоколи от заседанията на комисиите.

С процесното решение е приета изцяло нова Наредба за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища. Предложението за приемане на процесното решение е публикувано на сайта на Община Сливен на 19.09.2012 год. и е включено в дневния ред на заседанието на Общински съвет гр.Сливен от 27.09.2012 год. Към предложението е публикуван и проект на наредбата (видно от официалния сайт на Община Сливен). Проектът на Наредбата е публикуван на сайта на Общински съвет гр.Сливен в раздел Проекти за нормативни актове на 12.09.2012 год. (видно от официалния сайт на Общински съвет гр.Сливен).

На проведеното заседание на Общински съвет гр.Сливен на 27.09.2012 год. са присъствали 39 общински съветници. При приемане на решението „за” са гласували 38 общински съветници, нула „против” и 1 „въздържал се”. На основание чл.22, ал.1 от ЗМСМА решението е изпратено на Областен управител на Област Сливен с писмо вх.№ 61-000-99/04.10.2012 год. Със заповед № РД-11-16-18/11.10.2012 год. на основание чл.32, ал.1 и ал.2 във връзка с чл.31, ал.1, т.5 от ЗА и чл.45, ал.4 от ЗМСМА Областният управител на Област Сливен върнал за ново обсъждане приетото решение № 385/27.09.2012 год. на Общински съвет гр.Сливен. Заповедта е получена от Общински съвет гр.Сливен на 12.10.2012 год. След изтичане на 14 дневния срок по чл.45, ал.7 от ЗМСМА Областният управител на Област Сливен издал процесната Заповед № РД-11-16-19/31.10.2012 год., въз основа на която е образувано настоящото производство.

Въз основа на така установената фактическа обстановка съдът направи следните правни изводи:



По допустимостта на производството:

Производството е образувано въз основа на заповед на Областен управител на Област Сливен, с която на основание чл.45, ал.3 от ЗМСМА е оспорено решение на Общински съвет гр.Сливен, с което е приета Наредба за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища. Оспорването е направено от лице с активна процесуална легитимация, срещу акт, който подлежи на съдебен контрол и в законоустановения срок по чл.45, ал.8 от ЗМСМА следователно оспорването е процесуално **ДОПУСТИМО**.

Разгледана по същество заповедта на Областния управител на Област Сливен е **ОСНОВАТЕЛНА**.

Съображенията за това са следните:

След като е сезиран с оспорване при служебния и цялостен съдебен контрол върху законосъобразността на обжалвания административен акт, съгласно нормата на чл. 168, ал. 1 от АПК съдът провери най-напред неговата валидност. Това се налага поради служебното начало в административния процес съгласно принципа за това въведен с нормата на чл. 9 от АПК.

Решението на Общински съвет гр.Сливен е прието от компетентен орган, при необходимото мнозинство и в предвидената от закона писмена форма. Съгласно чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА общинският съвет приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество. В изпълнение на това правомощие е приета Наредбата за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища. Съгласно чл.27, ал.2 от ЗМСМА заседанието на общинския съвет проведено на 27.09.2012 год. е редовно, тъй като на него са присъствали повече от половината от всички общински съветници. Решенията приети на основание чл.21, ал.1, т.8 от ЗМСМА се приемат с мнозинство повече от половината от общия брой общински съветници, което изискване в случая е спазено. Проектът за подзаконовия нормативен акт ведно с предложението на Кмета на Община Сливен и мотивите е публикуван на сайта на Общински съвет гр.Сливен на 12.09.2012 год., с което е спазено изискването на чл.26, ал.2 от Закона за нормативните актове като е дадена възможност на заинтересованите лица да представят своите предложения и становища по проекта. Предложението на кмета на общината е включено в дневния ред за сесията на общинския съвет на 27.09.2012 год. като дневния ред за тази сесия е публикуван на сайта на общината на 19.09.2012 год. Както бе посочено по-горе решението на общинския съвет, с което е приета оспорената наредба е приета при изискуемия от закона кворум от присъстващи общински съветници и с необходимото мнозинство. Приетото решение е разгласено като е публикувано в сайта на Общински съвет гр.Сливен на 04.10.2012 год., а текстът на новоприетата наредба е публикуван на сайта на 20.12.2012 год. като по този начин актът е разгласен съгласно нормата на чл.37, ал.3 от ЗНА.

Във връзка с гореизложено може да се направи обоснования извод, че процесното решение е един **ВАЛИДЕН** подзаконов нормативен акт. Както бе посочено по-горе решението е издадено от компетентен орган, в предвидената от закона писмена форма и при спазване на законоустановените административнопроизводствени правила.

Решението в оспорената част обаче е прието в противоречие с приложимите материалноправни норми-отменително основание по чл.146, т.4 от АПК, т.е. оспорването е **ОСНОВАТЕЛНО**.

Съображенията за това са следните:

Законът за общинската собственост урежда управлението и разпореждането с имоти и вещи общинска собственост, част от които са общинските жилища. Съгласно закона общинските жилища биват: 1. за настаняване под наем на граждани с установени жилищни нужди; 2. за продажба, замяна и обезщетяване на бивши собственици, чиито имоти са отчуждени за общински нужди; 3. ведомствени и 4. резервни. Посочени са лицата имащи право да бъдат настанявани в такива жилища, както и реда за продажба на жилищата. Законът установява само минималните изисквания, на които следва да отговарят лицата заемащи общински жилища, както и възможността тези лица да закупят жилищата. Чл.45а от ЗОБС дава правомощието на общинските съвети с наредба да определят конкретните условия и реда за установяване на жилищни нужди на граждани и за настаняване под наем в тези жилища. Единственият текст, който регламентира продажбата на ведомствени жилища в закона е чл.48, ал.2, според който **ведомствените жилища на общината могат да се продават на служители, които имат не по-малко от пет години стаж без прекъсване в общинската администрация**. С тази норма законодателят е определил кръга от лица, на които могат да бъдат продавани общински жилища с характер на ведомствени.

С процесното решение Общински съвет гр.Сливен приема нова наредба за условията и реда за установяване жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища. Чл.32, ал.1 от Наредбата посочва, че комисията по чл.3, ал.1 подготвя списък на жилищата предназначени за продажба, които предлага да бъдат определени за продажба на някои категории лица, едни от които са: служители настанени във ведомствени жилища, които имат не по-малко от 5 години стаж без прекъсване **в съответното ведомство**, да отговарят на условията за настаняване във ведомствено жилище и на чл.13, ал.1, ал.2 и ал.3 и да не е открита процедура за прекратяване на трудовото правоотношение, да има писмо от ръководството на ведомството за съгласие за закупуване. Чл. 33 от наредбата урежда реда и начина за извършване на продажба на общински жилища като в ал.4, т.2 се посочва, че общинските жилища могат да се продават на служители настанени в общински жилища ако имат не по-малко от 5 години стаж без прекъсване в **съответното ведомство**, чрез което са кандидатствали за предоставяне на жилището, да отговарят на условията за настаняване във ведомствено

жилище и на чл.13, ал.1, ал.2 и ал.4, да не е открита процедура за прекратяване на трудовото правоотношение, както и да са били наематели на това жилище поне три години.

Следователно с новоприетата наредба в оспорените и части общинският съвет разширява кръга от лица имащи право да закупят общински жилища като вместо предвидената в закона категория лица (с не по-малко от пет години стаж без прекъсване в общинската администрация) дава право общински жилища да бъдат закупувани и от лица с 5 години стаж без прекъсване в съответното ведомство, т.е. общинският съвет е приел едно незаконосъобразно решение, тъй като същото е в противоречие с материалноправните разпоредби на закона, а именно на чл. 48, ал.2 от ЗОБС. Налице е основанието по чл.146, т.4 от АПК за отмяна на оспорените текстове от Наредбата.

Във връзка с гореизложеното настоящият състав на Административен съд гр.Сливен намира, че заповедта на Областния управител на Област Сливен е основателна и като такава следва да се уважи, а решението на Общински съвет гр.Сливен в оспорените части да се отмени като незаконосъобразно-постановено в нарушение на материалния закон.

По изложените съображения и на основание чл. 193 от АПК, Административен съд гр.Сливен

РЕШИ:

ОТМЕНЯ чл.32, ал.1, т.4 и чл.33, ал.4, т.2 от Наредба за условията и реда за установяване на жилищните нужди на граждани, настаняване под наем и продажба на общински жилища приета с Решение № 385/27.09.2012 год. на Общински съвет гр.Сливен като **НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНИ**.

Решението подлежи на касационно обжалване в 14 дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховен Административен съд на РБългария.

На основание чл.194 от АПК след влизане в сила на решението същото да се обнародва по начина, по който е бил обнародван оспорения акт.

РЕШЕНИЕТО (ОПРЕДЕЛЕНИЕТО)

ВЛЯЗЛО В СИЛА

на 18.02.2013 г.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

