

Р Е Ш Е Н И Е

№ 133

гр. Перник, 16 август 2011 год.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд - Перник, в публично съдебно заседание на двадесет и втори юли две хиляди и единадесета година в състав:

СЪДИЯ: СЛАВА ГЕОГРГИЕВА

при секретаря И. И., като разгледа докладваното от съдията административно дело № 52 по описа на съда за 2011г., за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) във връзка с чл. 45, ал. 4, изр. 2, предл. 2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА).

Образувано е по жалба на Областен управител на Област Перник–И.Д.П. срещу Решение № 408 по Протокол № 17 от 16.12.2010 г. на Общински съвет – Брезник, с което е потвърдено Решение № 341 взето по Протокол № 11/05.08.2010 г. на Общински съвет – Брезник в двете му точки: допълва решение № 37 от 28.02.2008г. като включва към списъка за отдаване под наем на имоти публична общинска собственост-язовир Кошарево, местност “Валятовец”, с площ от 29.919дка и възлага на кмета на общината да извърши последващи процедури по ЗСН и ЗОС, след съгласуване с МЗХ. С жалбата се иска отмяна на атакуваното решение като незаконосъобразно, необосновано и неправилно, както и присъждане на направени по делото разноски.

Жалбоподателят-Областен управител на Област Перник не се явява в съдебно заседание, изпраща за представител мл. ю. к. Кацаров. Заявява, че поддържа жалбата. Депозира и писмени бележки.

Ответникът по жалбата – Общински съвет гр. Брезник, за представител изпраща от адв. Петрова с пълномощно по делото. Възразява срещу жалбата.

Окръжна прокуратура-Перник, конституирана като страна в процеса на основание чл. 16, ал. 1, т. 3 от АПК за представител изпраща прокурор Стефанова. Пледира, че атакуваното Решение № 408 по Протокол № 17 от 16.12.2010 г. на Общински съвет–Брезник е нищожно, тъй като потвърждава Решение № 341 взето по Протокол № 11/05.08.2010 г. на Общински съвет – Брезник, което решение от своя страна е прогласено за нищожно от Административен съд–Перник с решение № 48/31.03.2011 г. по адм. дело № 76 по описа на съда за 2011г. и решението е оставено в сила от Върховен административен съд на Република България с Решение № 9857/04.07.2011 г. по адм. дело № 6188 по описа на ВАС за 2011г..

Административен съд - Перник, след преценка на събраните по делото доказателства, становищата на страните и проверка на оспорвания административен акт на всички основания по реда на чл. 168, ал. 1 и 2 от АПК, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Оспорваният административен акт се явява издаден при липса на материалноправно основание за това. Независимо от факта, че атакуваното решение на Общински съвет–Брезник е издадено от компетентен орган, в кръга на правомощията му да приема решения за придобиване, управление и разпореждане с общинска собственост, при наличие на кворум, в необходимата писмена форма-оформено в

протокол № 17 от заседание на общински съвет проведено на 16.12.2011г. и при спазване на процедурата, същото се явява нищожно, като мотивите за това са следните:

Решение № 341 взето по Протокол № 11/05.08.2010 г. на Общински съвет–Брезник е прогласено за нищожно от Административен съд–Перник с влязло в сила решение по АД № 76 от 2011г., оставено в сила и от Върховния административен съд на Република България. Оспореното решение № 408 по Протокол № 17 от 16.12.2010 г. на Общински съвет–Брезник също се явява нищожно, защото с него е потвърдено Решение № 341, с което е допълнено решение на общински съвет Брезник № 37 от 28.02.2008г. за отдаване под наем на имоти публична общинска собственост за язовир Кошарево. Не намира правно основание позицията на ответната страна, изразена в съдебно заседание, че поради липса на изрично искане за отмяна на решение № 37 от 28.02.2008 г., в допълнение на което са издадени и обявеното за нищожно решение № 341, и неговото последващо потвърждаване с решение № 408, последното се явява законосъобразно. Решение № 341 и решение № 408 са самостоятелни административни актове, и като такива подлежат на самостоятелен съдебен контрол. И тъй като потвърденият с атакуваното решение на Общински съвет Брезник административен акт е бил обявен за нищожен, то и последващият, потвърждаващ го акт, страда от същия тежък порок, като издаден при липса на материалноправно основание. Нищожният административен акт не може да бъде saniран, а последващи, по-късно настъпили факти независимо, че предшестват прогласяването му за нищожен, не могат да го направят действителен. Нищожността на административния акт, като порок, засягащ законовия му статут е пречка същият да е в състояние да породи правни последици, включително и чрез потвърждаване. С решението си съда е обявил, че прогласеното за нищожно решение на общинския съвет не е породило своите правни последици от момента на неговото издаване, поради което и не може да подлежи на изпълнение.

При така констатираната нищожност и съгласно правилото на чл. 168, ал. 2 от АПК, съдът обявява нищожността на акта, дори и да липсва изрично искане за това. С оглед този извод, съдът не намира за необходимо да обсъжда направените от жалбоподателя в депозираната пред административния съд жалба и в представената впоследствие писмена защита възражения и изложени доводи, относно други пороци на атакуваното решение № 408 на Общински съвет - Брезник.

При този изход на спора, ответникът следва да понесе и направените от жалбоподателя разноски по производството в размер на 150 (сто и петдесет) лв., представляващи юрисконсултско възнаграждение.

Водим от гореизложеното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, състав при Административен съд - Перник

Р Е Ш И:

ПРОГЛАСЯВА НИЩОЖНОСТТА на Решение № 408 взето по Протокол № 17 от 16.12.2010 г. на Общински съвет – Брезник, с което е потвърдено Решение № 341 взето по Протокол № 11/05.08.2010 г. на Общински съвет – Брезник.

ОСЪЖДА Общински съвет Брезник да заплати в полза на Областен управител на Област Перник разноски в размер на 150 (сто и петдесет) лв..

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховен административен съд на Република България чрез Административен съд - Перник, в 14- дневен срок от деня на съобщението до страните, че е изготвено.

Съдия:

