



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Добрич

З А П О В Е Д

№ АдК – 04 - 14

Добрич 09.12. 2016 г.

Във връзка с извършване на служебна проверка по законосъобразността на приетите решения по Протокол № 14 от заседание на Общински съвет – Добрич, проведено на 29.11.2016 г., установих следното:

С РЕШЕНИЕ № 14 – 7:

1. Общински съвет град Добрич, на основание чл. 21, ал. 1, т. 8 и т. 9 от ЗМСМА, намалява резервния капитал на „Жилфонд-инвест“ ЕООД град Добрич, като бъдат отписани по балансова стойност дворните места, съгласно Приложение No 1.

2. Възлага на Кмета на Община град Добрич и управителя на „Жилфонд-инвест“ ЕООД град Добрич последващите, съгласно закона, действия.

Приетото Решение № 7, по Протокол № 14, от проведеното заседание на Общински съвет - Добрич на 29.11.2016 г. е незаконосъобразно, поради следните съображения:

Действително, Общински съвет - Добрич има функционалната компетентност и правната възможност да приема решения свързани с придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество. Без значение е дали това имущество е движимо или недвижимо, по аргумент на чл. 21, ал. 1, т. 8 и т. 9 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА). Законодателя не е дефинирал изрично вида на имуществото, горепосочената разпоредба обхваща правото на разпореждане с всички видове имущество от страна на общинския съвет.

Считам, че при приемане на настоящото решение, Общински съвет Добрич не е изпълнил законоустановените изисквания приетото решение да е в съответствие с материално правните разпоредби и с целта на закона., което води до неговата незаконосъобразност.

„Жилфонд-инвест“ ЕООД е общинско еднолично търговско дружество с ограничена отговорност, на което е възложено управлението и поддръжката на общинските жилищни имоти – апартаменти, къщи и дворни места. Съгласно чл. 15, ал. 1 от приетата и действаща Наредба за упражняване на правата върху общинската част

от капитала на търговските дружества, гражданските дружества по Закона за задълженията и договорите и сдружения по Закона за юридическите лица с нестопанска цел, Общинския съвет Добрич, упражнява права като едноличен собственик на капитала в общинските еднолични търговски дружества. Ясно в чл. 15, ал. 1, т. 3 от горесцитираната наредба, Общински съвет Добрич има функционалната компетентност да вземе решение за увеличаване или намаляване на капитала на управляваните търговски дружества.

Правен и съществен въпрос при приемане на решение № 7 по протокол № 14 от заседанието на Общински съвет Добрич на дата 29.11.2016 г. е бил казуса, резервния капитал, част от капитала на едно търговско дружество ли е или е просто част от неговата балансова стойност.

Считам, че Общинския съвет Добрич при приемане на горесцитираното решение, освен съобразявайки се с нормите на чл. 21, ал. 1, т. 8 и т. 9 от ЗМСМА е следвало да съблюдава чл. 15, ал. 1, т. 3 от Наредба за упражняване на правата върху общинската част от капитала на търговските дружества, гражданските дружества по Закона за задълженията и договорите и сдружения по Закона за юридическите лица с нестопанска цел и чл. 137, ал. 1, т. 4 във връзка с чл. 147, ал. 2 от Търговския закон. Поради факта, че Общинския съвет взема решение по силата на функционалната си компетентност, която има, но в качеството си на управителен орган разпореждащ се с капитала на търговско дружество. Капитала на едно търговско дружество включва както основания капитал така и резервния такъв. Резервния капитал е част от собствения капитал на едно търговско дружество, в съответния му баланс се отчита в неговата пасивна част, в подкрепа на това становище е Решение № 353 от 13.10.2015 г. по адм. дело № 293/2015 г. на Административен съд – Велико Търново.

Компетентния орган, който взема решения за намаляване или увеличаване на капитала в едно дружество с ограничена отговорност, съгласно чл. 137, ал. 1, т. 4 от Търговския Закон е Общото събрание.

В дружество с ограничена отговорност, всички въпроси, които са от компетентността на Общото събрание се вземат от едноличния собственик на капитала съгласно чл. 147, ал. 2 от ТЗ.

При приемане на решение № 7 по протокол № 14, за намаляване на резервния капитал на „Жилфонд-инвест“ ЕООД, който е част от основния капитал на дружеството, трябвало е Общински съвет Добрич да се позове освен на чл. 21, ал. 1 от ЗМСМА, но и на императивните норми на чл. 137, ал. 1, т. 4 във връзка с чл. 147, ал. 1 и 2 от ТЗ, както и на чл. 15, ал. 1, т. 3 от горесцитираната наредба.

До този момент Общински съвет Добрич е взимал множество свои решения за намаляване на резервния капитал на „Жилфонд – инвест“ ЕООД, град Добрич позовавайки се освен на нормата на чл. 21, ал. 1, т. 8 и 9 от ЗМСМА, но и на разпоредбите на чл. 15, ал. 1, т. 3 от горепосочената Наредба, както и на чл. 137, ал. 1, т. 4 във връзка с чл. 147, ал. 2 от Търговския закон. В подкрепа на това твърдение са Решение № 22 по Протокол № 30, заседание на Общински съвет Добрич от 25 март 2014 г.; Решение № 16 по Протокол № 4, заседание на Общински съвет Добрич от 28 януари 2016 г., както и Решение № 17 по Протокол № 13 от проведеното заседание на Общински съвет Добрич на 25.10.2016 г.

По своя характер взетото решение № 7 по Протокол № 14 от проведеното заседание на 29.11.2016 г. е административен акт, който е бил издаден от правоимащ орган, в установената форма - писмена форма, но в противоречие с материално правните разпоредби и с целта на закона. Така взетото решение е непълно, немотивирано и незаконосъобразно и следва да бъде върнато за разглеждане съгласно чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА.

С оглед горното и на основание чл. 32, ал. 1 и ал. 2 от Закона за администрацията

във връзка с чл. 45, ал. 4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация.

НАРЕЖДАМ:

ВРЪЩАМ ЗА НОВО ОБСЪЖДАНЕ Решение № 7 по Протокол № 14 от заседание на Общински съвет Добрич, проведено на 29.11.2016 година, с **указания за неговата отмяна.**

Копие от настоящата Заповед да се връчи на Председателя на Общински съвет - Добрич за сведение и изпълнение.

ДЕТЕЛИНА КИРИЛОВА НИКОЛОВА
Областен управител на област Добрич