



РЕШЕНИЕ № 37
гр. Габрово, 20.03.2018 година
В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд Габрово в открито съдебно заседание от седми март две хиляди и осемнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ИВАН ЦОНКОВ

ЧЛЕНОВЕ: ГАЛИН КОСЕВ

ЕМИЛИЯ КИРОВА-ГОДОРОВА

и секретар ЕЛКА СТАНЧЕВА при участието на АЛЕКСАНДЪР АЛЕКСАНДРОВ - прокурор при ОП Габрово, сложи за разглеждане докладваното от съдия КОСЕВ Адм.д. №369 по описа на Административен съд Габрово за 2017 година и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.185 и сл. от АПК.

Образувано е по Протест на Прокурор при Районна прокуратура Габрово– Милен Миков, против текстове от Наредба за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Габрово /приета с Решение №23 от 17.09.2005г. на ОбС Габрово/- чл. 73, ал. 8, б. Д в ЧАСТ и чл. 89, т. 4 в ЧАСТ от Наредбата, с искане същите да бъдат отменени като незаконосъобразни посочените текстове.

В Протеста се твърди, че посочените по- горе текстове от Наредбата противоречали на други такива от акт с по- висока степен, а именно Конституция на РБ, ЗМДТ и ЗОАРАКСД. С посочените текстове от Наредбата се създавали привилегии за субекти, които не живеят на територията на Община Габрово поради факта, че за тях трудно биха се формирали задължения към съответната община.

По изложените съображения в Протеста, доразвити в съдебно заседание се иска отмяна на частта от протестираната Наредба като незаконосъобразна, ведно със законните последици, вкл. и присъждане на разноски.

Ответникът - ОбС Габрово се представлява от надлежно упълномощен процесуален представител, който оспорва Протеста, счита изложените доводи за неоснователни, поради което се прави искане същият да бъде отхвърлен. Претендират се и разноски.

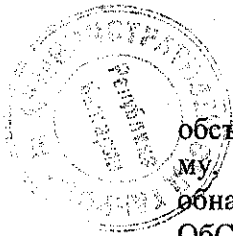
Прокурорът от ОП Габрово дава мотивирано заключение за основателност на така подадения Протест и изложените в него доводи за отмяна на частта от Наредбата. Счита че атакуваната част от нея е незаконосъобразна по мотиви, подробно изложени в депозирания протест.

Протестът е подаден в предвидената от закона форма, от правоимащ по смисъла на чл. 186, ал. 2 от АПК субект, чието право на основание чл. 187, ал. 1 от същия нормативен акт може да се упражнява безсрочно, мотивиран е, поради което се явява редовен и допустим и следва да бъде разгледан по същество.

Оспорването е съобщено по реда на чл.181, ал.1 и 2, чрез публикация в „Държавен вестник и на Интернет страницата на ВАС, към него няма присъединяване на други лица.

На основание чл. 192 от АПК делото се гледа и с участието на Прокурор от Окръжна прокуратура Габрово.

Наредбата е приложена към делото в цялост. ОбС Габрово е задължен да представи, при наличие, всички изменения на оспорения нормативен текст, заедно с преписката по приемането му, респективно по приемането на тези изменения, данни за предварителното



обсъждане на проекта на спорния текст или на самата Наредба, мотивите за приемането му, доказателства за събиране на мнения и препоръки от населението на общината, за обнародване на проекта на наредбата, в едно с процесната правна норма. В изпълнение от ОбС Габрово по делото е постъпило писмо с посочените в него приложения.

Съдът извърши проверка за наличието на съдържащите се в жалбите мотиви за отмяна на процесния акт и провери служебно за наличие на всички основания, измежду посочените в чл. 146 от АПК, за прогласяване на неговата нищожност, както и на всички законови основания за отмяната му, неупоменати от страните.

За да се произнесе по съществуващото на правния спор, съдът взе предвид от фактическа и правна страна следното:

С Предложение до ОбС Кмет на Община Габрово поставя за обсъждане Наредба за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на територията на Община Габрово/Приета с Решение №23 от 17.03.2005г. на ОбС Габрово/. В тази връзка органът на местна администрация предлага на ОбС да вземе решение на основание чл. 22, ал. 1 от ЗМСМА и чл. 8, ал. 2 и §78, ал. 1 от ЗОС, с което да приеме Наредбата, приложена към предложението.

С Покана на основание чл. 25, т. 1 от ЗМСМА е свикан ОбС Габрово за заседание на 17.03.2005г. при обявен дневен ред, в който е предвидено приемане на така посочената Наредба. С Решение №23/17.03.2005г. тя е приета с мнозинство, след което е оповестена по надлежния ред.

Приложени са мотиви към предложението за приемане на така посочената Наредба.

Няма данни на засегнатите граждани и юридически лица да е била предоставена изрично възможност да правят препоръки и да дават мнения по проекта, нито е посочен срок за това, което е нарушение на разпоредбата на чл. 26 от ЗНА. В самите мотиви няма такива данни, няма информация в тази насока да са направени и в сайта на ОбС Габрово.

Представени са становища по направеното предложение за приемане на Наредбата от, съответните комисии при Община Габрово, в които мотивирано са обсъдени представените за приемане на разпоредби от Наредбата.

Към административната преписка е приложен текстът на Наредбата така, както е бил приет първоначално през 2005г., като са приложени и измененията на същата до момента.

В чл. 89, т. 4 от Наредбата е посочено, че „Не се допускат до участие в публичния търг и публично оповестени конкурси: Юридически и физически лица, които имат просрочени задължения по Удостоверение за наличие или липса на публични задължения към бюджета на Община Габрово“. Видно е, че с посочените разпоредби от Наредбата се поставят в неравностойно и неравноправно положение жителите на Община Габрово, за които има вероятност да имат парични задължения към общината в сравнение с други лица, които не са жители на тази община и съответно малко вероятно е да имат парични задължения към нея. В този смисъл посоченият текст на оспорената Наредба е в противоречие с чл. 19 от Конституцията на Р България, както и с чл. 3, ал. 3 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност /ЗОАРАКСД/ съгласно който текст се забранява на административните органи и тези на местното самоуправление да налагат ограничения и тежести, които са необходими за постигане на целите на закона. Протестираната разпоредба от Наредбата се явява в противоречие и с чл. 96 от ЗМСМА, която урежда реда на възникнали задължения към съответната община. В чл. 89, т. 4 от Наредбата на Община



Габрово се създават условия за принудително събиране на възникнали задължения на физически и юридически лица към Общината, като това е регламентирано в посочената по-горе разпоредба от ЗМСМА, който се явява нормативен акт от по-висок ранг. В тази връзка е и противоречието на оспорения тест по чл. 73, ал. 8, б. Д от Наредбата, съгласно който „... към искането по ал. 7 се прилагат следните документи: Декларация за липса на публични задължения към бюджета на Община Габрово“. Цитираният текст от Наредбата също се явява в противоречие с чл. 19 от Конституцията на Р България, чл. 3, ал. 3 от ЗОАРАКСД и чл. 96 от ЗМСМА. Въпросната разпоредба допълва тази на чл. 89, т. 4 от Наредбата и също създава неравноправно положение на жителите на общината с други физически или юридически лица, които не са имали отношения с Община Габрово и не биха имали възможност да формират задължения към Община Габрово. Освен това посредством чл. 73, ал. 8, б. Д от Наредбата се създават условия за принудително събиране на възникнали задължения към община Габрово като подобна възможност е регламентираната в ЗМСМА.

Протестираните разпоредби на Наредбата, приета с Решение на ОбС Габрово се явяват в противоречие с предвиденото в Конституцията на РБ, ЗОАРАКСД и ЗМСМА, като същото е недопустимо съобразно разпоредбите на ЗНА, конкретно чл. 15, ал. 3 от същия. В чл. 16 от ЗНА е предвидено, че Държавните органи са длъжни да уведомят органа, овластен да отмени нормативния акт, за несъответствието между него и акт от по-висока степен.

По изложените съображения правилно е залегналото твърдение в Протеста, че така приетите разпоредби на чл. 73, ал. 8, б. Д и от оспорената Наредба противоречат на текстовете от акт от по-горна степен, а именно Конституцията на РБ, ЗОАРАКСД и ЗМСМА. Освен това обществените отношения които протестираните текстове от Наредбата на община Габрово уреждат, намират своето решение именно в посочените актове от по-висок ранг. Въпросните текстове от Наредбата поставят участващите в обществените отношения лица- физически и юридически в неравноправно отношение- тези живеещи на територията на Община Габрово от останалите правни субекти. В този смисъл, по изложените по-горе съображения същите текстове от Наредбата са незаконосъобразни.

Налице са и допуснати съществени нарушения в процедурата по приемане на протестираната Наредба, в частност на изрично посочените в Протеста текстове, което също обуславя тяхната отмяна като незаконосъобразни.

От гореизложеното следва извода, че при издаването на процесните разпоредби от Наредба за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Габрово /приета с Решение №23 от 17.03.2005г. на ОбС Габрово/- чл. 73, ал. 8, б. Д в ЧАСТ и чл. 89, т. 4 от Наредбата Общински съвет Габрово е допуснал съществени нарушения на формата, както и на материалния закон, които факти обосновават незаконосъобразност на посочените текстове от същата и налагат отмяната им по тази причина. Съдът не намира, че са налице основания за прогласяване на нищожност на правната норма, т.к. Общинския съвет принципно са законово овластени да издават подзаконовни нормативни актове, с които да регламентират видовете услуги, поради което процесната разпоредба следва да се счита за издадена от правоимащ орган. Това, че същата не съответства на приложимото законодателство, е основание за нейната отмяна, която следва да бъде прогласена от съда в настоящия му състав. В Протеста са изтъкнати мотиви в насока незаконосъобразност /неправилно приложение на материалния закон/,



поради което съдът не следва да се ограничава само в основанията за прогласяване на нищожност.

С оглед резултата от настоящото производство, а именно отмяна на част от протестираната Наредба и факта, че протестиращата страна е заявила своевременно искане за присъждане на разноски, то такива следва да ѝ бъдат присъдени в размер на 20 лева- ДТ за обнародване в ДВ.

Воден от горното и на основание чл. 193, ал.1, предл. трето от АПК, Административен съд Габрово

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Наредба за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Габрово /приета с Решение №23 от 17.03.2005г. на ОбС Габрово/ в ЧАСТТА Й ДОСЕЖНО чл. 73, ал. 8, б. Д, а именно който „... към искането по ал. 7 се прилагат следните документи: Декларация за липса на публични задължения към бюджета на Община Габрово“ и в ЧАСТТА по чл. 89 т. 4 от Наредбата, а именно „Не се допускат до участие в публичния търг и публично оповестени конкурси: ... Юридически и физически лица, които имат просрочени задължения по Удостоверение за наличие или липса на публични задължения към бюджета на Община Габрово“, като незаконосъобразна.

ОСЪЖДА Общински съвет гр. Габрово да заплати на Районна прокуратура Габрово сума в размер на 20 /двадесет/ лева, представляваща направени разноски по делото- ДТ за обнародване в ДВ.

След влизане в сила на съдебното решение, на основание чл. 194 от АПК, същото да се обнародва по реда, по който е обнародвана Наредбата, в която се съдържа процесната отменена нейна разпоредба и в 14- дневен срок в Административен съд Габрово да се изпрати информация и доказателства за изпълнението на този ангажимент от страна на Общински съвет Габрово.

Решението подлежи на обжалване на основание чл. 210 и по реда на чл. 211 и сл. от АПК в 14- дневен срок от съобщаването му на страните чрез Административен съд Габрово пред Върховен административен съд.

Препис от съдебното решение да се връчи на страните в едно със съобщението.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: /п/ не се чете

ЧЛЕНОВЕ :/п/ не се чете



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
 АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
 ГАБРОВО
 20.03.2018
 Дата на заверката:
 Административен секретар:

/п/ не се чете