

РЕШЕНИЕ №1337

гр. Бургас, 4 юли 2018 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД гр.Бургас, XIV състав, в съдебно заседание на четиринадесети юни, през две хиляди и осемнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ГАЛИНА РАДИКОВА
ЧЛЕНОВЕ: ЗЛАТИНА БЪЧВАРОВА
АТАНАСКА АТАНАСОВА

При секретар Й.Б. и с участието на прокурора Х.К., изслуша докладваното от съдия ГАЛИНА РАДИКОВА АХД № 2838/2017 г., за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 185 и сл. АПК.

Образувано е по протест на прокурор в Окръжна прокуратура - Бургас против чл. 53, ал.5 от Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен, приета с решение № 285 по протокол №29 от 12.10.2010 г. на Общински съвет - Руен.

В протеста се излагат доводи за незаконосъобразност на оспорената норма, като противоречаща на разпоредби от нормативен акт от по-висока степен- Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност /ЗОАРАКСД/ и Конституцията на Република България/КРБ/. Иска се нейната отмяна.

В съдебно заседание, представителят на Окръжна прокуратура - Бургас поддържа подадения протест. Третендира присъждане на разноски.

Ответникът - Общински съвет - Руен, редовно уведомен не изпраща представител. Не изразява становище по спора.

I. ПО ДОПУСТИМОСТТА:

С протеста се оспорва отделна разпоредба от подзаконов нормативен акт, каквато възможност е предвидена в чл. 185, ал.2 АПК. Подаден е от страна, със законово признат правен интерес от оспорване- чл. 186, ал.2 АПК, поради което е процесуално допустим.

II. ФАКТИТЕ:

На 23.09.2010г. секретар на Община Руен е подал заявка (одобрена от кмета на Община Руен) до Н.Ю. ИТ-Администратор „за публикуване на информация на страниците на интернет сайта на Община Руен“ на проекто наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Руен /л.37/.

С докладна записка №2447/ 30.09.2010г. кметът на Община Руен е внесъл предложение за приемане на Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен, ведно с проект на подзаконовия нормативен акт/л.25 от делото/ и за отмяна на действащата към момента Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен, приета с протокол №12 от 1.03.2005г. Предложил е и Общинският съвет да го

упълномощи да извърши информиране на населението на Община Руен за съдържанието на приетата наредба по законоустановения ред.

В докладната записка е посочено, че приемането на нова Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество е свързано с обстоятелството, че е необходимо съдържанието ѝ да бъде съобразено с действащите закони и подзаконови разпоредби.

Наредбата за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен е била приета с решение № 285 по протокол №29 от 12.10.2010 г. на Общински съвет - Руен.

Със същото решение била отменена Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен, приета с протокол №12 от 1.03.2005г. и кметът на общината бил упълномощен да извърши информиране на населението на Община Руен за съдържанието на приетата наредба по законоустановения ред.

Отделни разпоредби от Наредбата за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи, общинска собственост, са изменяни и отменяни с решение на Общински съвет- Руен по протокол №26/20.10.2017г..

Протестираната норма на чл. 53, ал.5 от наредбата не е променяна.

Посочените до тук документи, удостоверяващи изложените факти, представляват пълната административна преписка по приемане на наредбата, според изричното изявление на пълномощника на ответника /л.69/.

III. ПРАВОТО:

Наредбата, чиито разпоредби са оспорени, като цяло е приета от Общински съвет Руен, който съгласно чл.76, ал.3 от АПК, във вр. с чл.8 от Закона за нормативните актове и чл.21, ал.2 от ЗМСМА е овластен да издава нормативни актове, в т.ч. и подзаконови такива, каквито са наредбите от категорията на процесната. Наред с това, е налице и законова делегация на правомощия, установена в чл. 8, ал.2 от Закона за общинската собственост, в приложимата редакция / ДВ, бр. 54 от 2008 г./, съгласно която редът за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти и вещи - общинска собственост, и правомощията на кмета на общината, на кметовете на райони, на кметовете на кметства и на кметските наместници се определят с наредба на общинския съвет при спазване на разпоредбите на този закон и на специалните закони в тази област.

Не е налице и порок във формата - наредбата е издадена в изискуемата форма.

Налице е нарушение на процедурата, регламентирана в чл.26 и чл.28 от Закона за нормативните актове (ЗНА), която обосновава незаконосъобразност на атакуваната норма. Проектът за наредба не е бил публикуван и съответно органът не е дал възможност за публичното му обсъждане - задължение вменено му с разпоредбата на чл. 26, ал.2 от ЗНА.

Съдът изрично задължи административният орган и му предостави възможност да представи доказателства за изпълнението на тази разпоредба. Доказателства не са представени.

Доколкото установяването на факти, които имат правно значение се извършва с допустимите от закона доказателствени средства, а в конкретния случай с писмени доказателства, съдът счита, че публикуване на проекта не е било извършено от органа и по този начин е била нарушена процедурата по одобряване на наредбата като цяло и в частност на оспорената по делото разпоредба. Този порок предполага отмяна на акта, в атакуваната част.

На следващо място е нарушена процедурата, регламентирана в чл. 28 от ЗНА. Наредбата е внесена в общинския съвет с докладна записка от кмета на общината, мотивите в която са дотолкова бланкетни, че по същество са лисващи. Този порок също обосновава извод за унищожаемост на акта.

Относно приложението на материалния закон:

Протестираната разпоредба на чл. 53, ал. 5 от Наредбата за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество сочи, че не се допуска приемане на заявление за участие в търг от лица, които имат непогасени публични и частни общински вземания за данъци, такси и др., вкл. неизплатени задължения по договори с Общината.

Тази норма пряко противоречи на реда за установяване и събиране на публични задължения, доколкото задълженията към общината са публични, освен ако не произтичат от търговски отношения между общината и лицето.

Според чл.9б, във вр. с чл.4 от ЗМДТ, установяването, обезпечаването и събирането на местни данъци и такси се извършва от служители на общинската администрация по реда на ДОПК. С оспорената разпоредба Общинския съвет Руен цели да освободи цялата местна приходна администрация от нормативно регламентираната ѝ роля по установяване и събиране на публични задължения, в т.ч. и задължения, произтичащи от данъци и такси, като вместо това вмени задължение на частноправни субекти, поставяйки в опасност развитието и упражняването на други техни основни права.

Със спорният текст частноправните субекти са поставени в положение принудително да изпълняват определени от общината задължения, ако и те да са спорни без възможност за защита, тъй като в противен случай правото им на участие в тръжна процедура ще бъде преклудирано.

Наред с това, в разпоредбите на [чл. 4, ал.2 и ал.3 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност /ЗОАРАКСД/](#) е разписано, че всички изисквания, необходими за започването и за осъществяването на дадена стопанска дейност, както и за извършването на отделна сделка или действие, се уреждат със закон. С подзаконов нормативен акт, посочен в закон, могат да се конкретизират изискванията по ал.2, като се спазва [чл. 3, ал.3 от същия закон](#), който предвижда, че при административно регулиране и административен контрол върху стопанската дейност административните органи и органите на местното самоуправление не могат да налагат ограничения и тежести, които не са необходими за постигане на целите на закона.

Целта на закона, въведена в [чл. 1, ал.2 ЗОАРАКСД](#) е да улесни и насърчи извършването на стопанската дейност, като ограничи до обществено оправдани граници административното регулиране и административния контрол,

осъществявани върху нея от държавните органи и от органите на местното самоуправление.

Анализът на горните разпоредби налага извода, че с подзаконов нормативен акт не могат да се въвеждат ограничения и забрани, непредвидени в закон, както върху стопанска дейност, така и за извършването на свързани с нея действия и сделки.

В случая е налице такова ограничение на кръга от лицата, които могат да участват в търг, провеждан от Община Руен за отдаване под наем и разпореждане с общинско имущество, съответно на кръга от лицата, които могат да сключват за това съответните договори с общината, което освен, че не е предвидено в закон, не е необходимо за постигане на законната цел.

В настоящия случай, административното регулиране върху стопанската дейност и свързаното с нея участие в търгове и конкурси и сключване на сделки не е ограничено до обществено оправданите граници, очертани в чл. 2 ЗОАРАКСД. Напротив, вместо да се улесни процедурата, същата е утежнена с допълнително изискване към кандидатите за участие в търговете и конкурсите.

Изложените до тук доводи относно нормата на чл.53, ал.5 от наредбата предпоставят извод за незаконосъобразност поради противоречие с нормативни актове от по-висока степен.

При този изход на спора в полза на Окръжна прокуратура-Бургас следва да се заплатят направените разноски за обнародване на оспорването в ДВ в размер на 20.00/двадесет/ лева.

Мотивиран от изложеното и на основание чл. 193, ал.1 АПК, Административен съд - Бургас, XIV- ти състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ като незаконосъобразна разпоредбата на чл. 53, ал.5 от Наредба за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на Община Руен, приета с решение № 285 по протокол №29 от 12.10.2010 г. на Общински съвет - Руен.

ОСЪЖДА Общински съвет-Руен да заплати на Окръжна прокуратура-Бургас разноски в размер на 20.00/двадесет/ лева.

Решението може да се обжалва пред Върховен административен съд на Република България в 14 -дневен срок от съобщаването му.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: