



РЕШЕНИЕ № 123

Гр. Ямбол, 03.11.2015 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

ЯМБОЛСКИЯТ АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД, в публично заседание на двадесети октомври две хиляди и шестнадесета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Д. СТАМАТОВА

ЧЛЕНОВЕ: В. ДРАГАНОВ

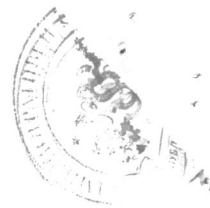
В. БЯНОВА – НЕЙКОВА

при секретаря Ст. Панайотова и с участието на прокурора Р. Лефтерова, разгледа докладваното от председателя адм. д. № 156 по описа за 2016 г. и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 185, ал. 2 във вр. с чл. 186, ал. 2 от АПК и е образувано по протест на Димитринка Георгиева – зам. административен ръководител – зам. окръжен прокурор при Окръжна прокуратура – Ямбол против разпоредбите на чл. 18, т. 4, чл. 19, ал. 3, пр. 3 и чл. 23, ал. 2, т. 4 от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол, приета с Решение XI-1/19-25.11.2004 г., изм. с Решение XXIII-6/21.06.2013 г. на Общински съвет – Ямбол. В протеста се сочи, че оспорените текстове противоречат на нормативни разпоредби от по-висок ранг и поради това следва да бъдат отменени.

В изпълнение на разпоредбата на чл. 188 от АПК, оспорването е съобщено чрез обявление в „Държавен вестник“, бр. 61/05.08.2016 г.

В съдебно заседание вносителят на протеста - зам. окръжният прокурор на Окръжна прокуратура – Ямбол Д. Георгиева участва лично, като поддържа изцяло депозирания протест на основанията, изложени в него.



Ответната страна – Общински съвет, гр. Ямбол, редовно призована, не изпраща процесуален представител. Същата не взема и писмено становище по протеста.

Участващият по делото представител на Окръжна прокуратура, гр. Ямбол изразява становище за основателност на протеста, като счита, че същият следва да бъде уважен, тъй като оспорените разпоредби от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол са незаконосъобразни.

След като извърши цялостна преценка на всички събрани и приложени към делото доказателства, съдът приема за установена следната фактическа обстановка:

С Докладна записка вх. № ОС-001/10.11.2004 г., Кметът на Община Ямбол е направил предложение Общински съвет – Ямбол да отмени Наредбата за разполагане на временни преместваеми обекти и съоръжения по чл. 56 от ЗУТ (НРВПОС) и да приеме Наредба за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол.

Докладната записка е била включена като т. 1 от дневния ред заседанието на ОбС – Ямбол, насрочено за 19.11.2004 г. Видно от протокол № XI-I от последното, на заседанието на общинския съвет от общо 37 общински съветници са присъствали всичките 35 общински съветници. Предложеният проект за Наредба за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол бил обсъден, като с 29 гласа „за”, нито един глас „против” и нито един глас „въздържал се”, наредбата е приета от ОбС – Ямбол. Впоследствие същата е неколккратно изменяна и допълвана, като последно това е сторено с Решение № XXIII-6/21.06.2013 г.

Предмет на протеста, въз основа на който е образувано настоящото съдебно производство, са разпоредбите на чл. 18, т. 4, чл. 19, ал. 3, пр. 3 и чл. 23, ал. 2, т. 4 от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол, съгласно които към заявлението до кмета за поставяне на преместваеми съоръжения се представя декларация по образец, че молителят няма задължения към Община Ямбол (чл. 18, т. 4), като при наличието на задължения към Община Ямбол, не се издава разрешение (чл. 19, ал. 3, пр. 3), а когато имота е частна собственост на физически или юридически лица, разрешение се издава след представяне на писмено съгласие с нотариална заверка на подписите на останалите съсобственици на имота (ако има такива), за разполагане на преместваемото съоръжение (чл. 23, ал. 2, т. 4).

С оглед на така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи:

Протеста, като подаден от прокурор в Окръжна прокуратура – Ямбол в рамките на правомощията му по чл. 186, ал. 2, от АПК е допустим и доколкото е насочен срещу подзаконов нормативен акт, подаването му по силата на чл. 187, ал. 1 от АПК не

е обвързано с преклузивен срок. Разгледан по същество, същият се преценява и като **ОСНОВАТЕЛЕН**. Съображенията за това са следните:

Както вече бе посочено по-горе, предмет на оспорване в настоящото производство са разпоредбите на чл. 18, т. 4, чл. 19, ал. 3, пр. 3 и чл. 23, ал. 2, т. 4 от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол.

Съгласно разпоредбата на чл. 196 АПК във вр. с чл. 168 и чл. 142 от АПК, съдът проверява законосъобразността на оспорения акт към момента на издаването му на всички основания по чл. 146 от АПК, без да се ограничава само с тези, посочени от оспорващия.

За да е законосъобразен един акт е необходимо да са налице в тяхната съвкупност всички изисквания за валидност, а именно: да е издаден от компетентен орган, в изискуемата форма, при спазване на административнопроизводствените правила, да не противоречи на материалноправните изисквания и да съответства на целта на закона. Липсата на която и да е от горните предпоставки води до незаконосъобразност на оспорения акт и е основание за отмяната му.

Атакуваната пред съда наредба е приета при спазване на визираната за това процедура и от надлежен орган, в кръга на неговата компетентност, като е спазена и изискуемата писмена форма. Оспорените разпоредби обаче са незаконосъобразни поради противоречието им с материалноправни норми от по-висок ранг. Става дума за следното:

Наредбата, по смисъла на чл. 7, ал. 2 от Закона за нормативните актове (ЗНА) представлява нормативен акт, който се издава за прилагане на отделни разпоредби или подразделения на нормативен акт от по-висока степен. Чл. 8 от ЗНА и чл. 76, ал. 3 от АПК предвиждат, че всеки общински съвет може да издава наредби, с които да урежда съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение. Отделно от това, съобразно разпоредбата на чл. 15 от ЗНА, наредбата трябва да съответства на Конституцията и на другите нормативни актове от по-висока степен и ако противоречат на нормативен акт от по-висока степен, се прилага последния. Поради това с наредба не могат да се създават разпоредби, които влизат в противоречие с нормативен акт от по-висока степен.

В настоящия казус, с два от оспорените текстове от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол, а именно чл. 18, т. 4 и чл. 19, ал. 3, т. 3 се поставя като изискване за подаване на заявление и за издаване на разрешение за поставяне на преместваеми обекти липсата на задължения към Община Ямбол. Очевидно е, че с тези разпоредби се цели събиране на задълженията към общината.

По силата на чл. 4, ал. 1 от ЗМДТ обаче, установяването, обезпечаването и събирането на местните данъци се извършва от



служители на общинската администрация по реда на ДОПК, а чл. 9б от ЗМДТ пък предвижда, че установяването, обезпечаването и събирането на местните такси се извършва по реда на чл. 4, ал. 1 – 5 от ЗМДТ. Поради това извън правомощията на общинския съвет е да поставя получаването на разрушение за разполагане на преместваем обект в зависимост от наличието или липсата на задължения към Общината. Реализирането на тези задължения се осъществява по предвиден в нормативни актове от по-висок ранг процедури и приемането на подзаконови разпоредби, които им противоречат, води до материална незаконосъобразност на последните и е основание за тяхната отмяна.

Що се отнася до третата, оспорена разпоредба от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол, а именно тази на чл. 23, ал. 2, т. 4, със същата се поставя изискване за писмено съгласие с нотариална заверка на подписите на останалите съсобственици на имота (ако има такива), за разполагане на преместваемото съоръжение. Доколкото въпросната наредба, видно от §1 на ПЗР на същата, е издадена на основание чл. 5б, ал. 2 от ЗУТ, то тя следва да съответства на съдържащата се в ЗУТ правна регламентация. В конкретния случай в чл. 5б, ал. 5 от ЗУТ е посочено, че в чужди поземлени имоти разрешение за поставяне на обекти по ал. 1, а именно преместваеми обекти се издава въз основа на изрично писмено съгласие от собственика на поземления имот или писмен договор за наем на заетата от преместваемия обект площ. При това положение, щом законът изисква само писмено съгласие от собственика на поземления имот, не може с подзаконов нормативен акт да се въвежда допълнително утежняващо условие, каквото представлява нотариалната заверка на подписите.

Допуснатото противоречие със законова норма води до порочност на атакувания текст от наредбата в частта, с която се изисква нотариална заверка на подписите и поради това, следва да бъде отменен в тази му част.

С оглед изложените съображения съдът намира, че разпоредбите на чл. 18, т. 4, чл. 19, ал. 3, пр. 3 и на чл. 23, ал. 2, т. 4 в частта, с която се изисква нотариална заверка на подписите от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол са незаконосъобразни и следва да бъдат отменени.

При този изход на делото, тъй като подаденият протест е основателен, Общински съвет Ямбол следва да бъде осъден да заплати на Окръжна прокуратура Ямбол сумата от 20 лева, съставляващи направените по делото разноски.

Водим от горното, Ямболският административен съд

Р Е Ш И :


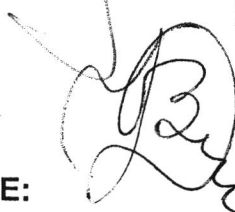
ОТМЕНЯ чл. 18, т. 4, чл. 19, ал. 3, пр. 3 и на чл. 23, ал. 2, т. 4 в частта, с която се изисква нотариална заверка на подписите от Наредбата за разполагане на преместваеми обекти на територията на Община Ямбол, приета с Решение № XI-1/19-25.11.2004 г., изм. и доп. Реш. XXX-8/18.05.2006 г., изм. Реш. VI-10/13.03.2008 г., изм. Реш. IX-8/30.05.2008 г., изм. Реш. V-15/29.12.2011 г., изм. Реш. XX-15/22.03.2013 г., изм. Реш. XXIII-6/21.06.2013 г.

ОСЪЖДА ОБЩИНСКИ СЪВЕТ – ЯМБОЛ да заплати на ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ЯМБОЛ направените по делото разноси в размер на 20 (двадесет) лева.

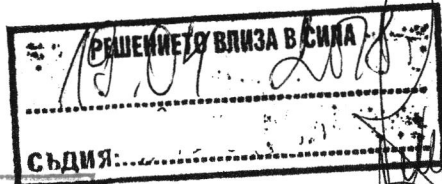
Решението **ПОДЛЕЖИ** на касационно обжалване пред ВАС на РБ в 14 – дневен срок от получаване на съобщението, че е изготвено.

Решението, съгласно чл. 194 от АПК да се обнародва по начина, по който е бил обнародван отменения акт.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
Секретар:

