РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - ХАСКОВО

Изх. №2015
28.08. 2018 г.

ОБЩИНСКИ СЪВЕТ
Минерални бани
Вх. № 348
30.08.2018г.

**ДО**

**ОБЩИНСКИ СЪВЕТ**

**МИНЕРАЛНИ БАНИ**

Приложено, изпращаме Ви заверен препис на **Решение № 628 от 25.07.2018г.** постановено по **адм.дело № 363/2018г.** по описа на Административен съд – Хасково за **СВЕДЕНИЕ .**

Приложение: съгласно текста

Съдия: .....

/ Р.Чиркалева-Иванова /

6300 Хасково ул.”Преслав” №26
тел./ факс 038/626012, e-mail:has@admsudhaskovo.org

# Р Е Ш Е Н И Е

№ 628

25.07.2018 г. гр.Хасково

## В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ХАСКОВО в открито съдебно заседание на четвърти юли, две хиляди и осемнадесета година в състав:

Председател: Хайгухи Бодикян
Членове: Пенка Костова
Росица Чиркалева

при секретаря Ангелина Латунова..... в присъствието на прокурор Николай Трендафилов.....като разгледа докладваното от съдия Р.Чиркалева - Иванова адм. д. №363 по описа на съда за 2018 година, за да се произнесе, взе предвид следното:

**Производството е по Раздел III от Глава десета на АПК.**

Образувано е по протест на Прокурор при Окръжна прокуратура – Хасково, срещу Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани.

В протеста се твърди, че с Решение №294, взето на заседание на Общински съвет – Минерални бани, проведено на 15.09.2016г., на основание чл.59, ал.1 от ЗПУО и чл.21, ал.2 от ЗМСМА, била приета Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани. Цитират се разпоредбите на чл.7, ал.2, чл.8 и чл.15, ал.1 от ЗНА. Навеждат се доводи, че адм. д. №278 по описа на Административен съд – Хасково за 2017г. било образувано по протест на Окръжна прокуратура - Хасково срещу чл.30, ал.3 и чл.34, ал.5-7 от Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани. По делото било постановено Решение №326 от 01.06.2017г. на Административен съд – Хасково, в сила от 22.06.2017г. В хода на проверката, извършена от ОП – Хасково, било изискано от ОбС – Минерални бани да представи доказателства за това, че преди внасянето на проекта на наредбата съставителят го публикувал на интернет страницата на ОбС заедно с мотивите, съответно доклада, като на заинтересованите лица е предоставен най-малко 14-дневен срок за предложения и становища по проекта. В отговор в ОП – Хасково постъпила разпечатка от страницата на ОбС Минерални бани, според която проектът на наредбата бил качен на 26.08.2016г. Навеждат се доводи, че фактът на публикуването на проекта на подзаконовия нормативен акт обаче не бил достатъчен, за да се приеме, че е изпълнена процедурата по чл.26, ал.2 ЗНА. За това било необходимо заедно с проекта да е бил публикуван доклада на вносителя, което в настоящия случай нямало как е сторено, предвид датата на докладната записка. В протеста се сочи, че чл.26, ал.2 от ЗНА следвало да се тълкува в съответствие с чл.77 АПК, задължаващ компетентния орган да издаде нормативен акт, след като обсъди проекта с направените становища, предложения и възражения, което не било изпълнено. Неспазването на чл.77 АПК и чл.26, ал.2 от ЗНА представлявало нарушение на императивните правни

норми, съдържащи се в нормативен акт от по-висока степен според правилото на чл.142, ал.1 АПК и чл.15 ЗНА, като нарушението било съществено, тъй като публикуването на проекта, ведно с мотивите, съответно доклада на вносителя на проекта, било императивно предписано в закон, което не било изпълнено от органа, издал обжалвания подзаконов нормативен акт. Съблюдаването на предвидената процедура по издаване на нормативни административни актове било императивно задължение именно на органите, осъществяващи управлението, като дейността им следвало да е подчинена на основните принципи на чл.4, чл.8 и чл.12 АПК - на законност, равенство и достъпност, публичност и прозрачност. Твърди се, че нарушението на чл.77 АПК и чл.26 ЗНА в съдебната практика винаги било възприемано като съществено процесуално нарушение и самостоятелно основание за отмяна на конкретен подзаконов нормативен акт или част от него. Поради това подателят на протеста сочи, че изцяло се солидаризира с изразеното от Административен съд – Хасково в цитираното решение становище, че допуснатото от ОбС – Минерални бани нарушение на административнопроизводствените правила и на императивните правни норми, съдържащи се в нормативен акт от по-висока степен било съществено и било достатъчно и самостоятелно основание по чл.146 АПК за отмяна на Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани. Разпоредбата на чл.187, ал.1 от АПК изрично предвиждала безсрочност на оспорването на подзаконовите нормативни актове, т.е. без ограничение във времето. Сочи се, че съгласно чл.16, ал.1, т.1 АПК прокурорът следи за спазване на законността в административния процес, като предприема действия за отмяна на незаконосъобразни административни актове. В тази връзка и на основание чл.126, пр.2 вр. чл.186, ал.2, вр. чл.185 АПК, се моли за отмяна на Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани, тъй като при приемането ѝ били допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила и на императивните правни норми, съдържащи се в нормативен акт от по-висока степен. Претендира се присъждане на направените по делото разноски.

Ответникът, Общински съвет – Минерални бани, редовно призован, не изпраща представител. Не ангажира становище по делото.

Представителят на Окръжна прокуратура – Хасково в съдебно заседание поддържа протеста и моли за отмяна на Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани. Претендира присъждане на направените по делото разноски.

**Административен съд – Хасково, като прецени доказателствата по делото, приема за установено от фактическа страна следното:**

С Решение №294/15.09.2016 г. на Общински съвет Минерални бани, на основание чл.59, ал.1 от ЗПУО и чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА), било прието следното решение: Приема Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани. Решението било прието с 11 гласа „за“, от присъствалите на заседанието 11 общински съветници. Проектът на Наредбата бил предложен от Кмета на Община Минерални бани с докладна записка от 15.09.2016г., като от приложена по делото разпечатка от сайта на Община Минерални бани е видно, че проект на Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани бил качен на 26.08.2016г.

**След проверка на оспорения акт, съобразно чл. 168, ал.1 АПК, съдът прави следните правни изводи:**

**Оспорването е допустимо**. Протестът е подаден от прокурор, който съгласно чл.186, ал.2 АПК разполага с правомощието да оспори пред настоящия съд процесната наредба, приета от ОбС Минерални бани, като това оспорване, според чл.187, ал.1 от АПК, не е ограничено със срок.

Общинската наредба е приета от компетентен орган и в предвидената от закона писмена форма. Общинският съвет е орган на местното самоуправление, определящ политиката за изграждане и развитие на общината, във връзка с осъществяването на дейностите от местно значение, както и на други дейности, определени със закон. В изпълнение на правомощията си по чл. 21, ал.2 от ЗМСМА общинският съвет приема правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения. Съгласно чл. 8 от Закона за нормативните актове, общинският съвет може да издава наредби, с които да урежда съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение. Наредбата е приета на основание чл.59, ал.1 от ЗПУО, по силата на който условията и редът за записване, отписване и преместване в общинските детски градини се определят с наредба на общинския съвет, а за държавните детски градини – с акт на съответния финансиращ орган.

При приемането на наредбата обаче, съдът констатира съществено нарушение на процесуалните правила. Съгласно чл.26, ал.2 от Закона за нормативните актове (ЗНА), в относимата редакция на текста, обн.ДВ бр.46/2007 г., приложим субсидиарно по силата на препращащата норма на чл.80 от АПК, преди внасянето на проект на нормативен акт за издаване или приемане от компетентния орган, съставителят на проекта го публикува на интернет страницата на съответната институция заедно с мотивите, съответно доклада, като на заинтересованите лица се предоставя най-малко 14-дневен срок за предложения и становища по проекта. В случая, въпреки представените доказателства за публикуване на предложения проект на интернет страницата на ОбС – Минерални бани, липсват доказателства това да е сторено заедно с мотивите, съответно доклада, в изпълнение на изискването на чл.26, ал.2 ЗНА. Нещо повече – установява се, че докладната записка на вносителя е от същата дата, на която е приета общинската наредба от ОбС Минерални бани. Изискването на чл.26, ал.2 ЗНА е императивно и има за цел гарантиране принципите на обоснованост, стабилност, откритост и съгласуваност, а неизпълнението му води до процесуално нарушение, опорочаващо акта до степен, налагаща отмяната му.

По изложените съображения, настоящият съдебен състав приема, че оспорената общинска наредба е приета при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, налагащо отмяната на същата.

За пълнота на изложението следва да се добави, че при всяко едно приемане на подзаконов нормативен акт следва да се съблюдават правилата и на чл. 28 от ЗНА, служещи като гаранция за законосъобразното му приемане. Съгласно чл.28, ал.1 (в приложимата редакция на разпоредбата) от Закона за нормативните актове (ЗНА), проектът на нормативен акт заедно с мотивите, съответно доклада към него, се внася за обсъждане и приемане от компетентния орган, като в ал.2 е регламентирано какво следва да съдържат мотивите, съответно доклада. Съгласно чл.28, ал.3 от ЗНА (в приложимата редакция), проект на нормативен акт, към който не са приложени мотиви, съответно доклад, съгласно изискванията по ал.2, не се обсъжда от компетентния орган. Мотивите за изработването на нормативния акт осигуряват реализиране на предоставената от закона възможност на заинтересованите лица за изразяване на мнения и становища преди внасянето му за обсъждане и приемане от компетентния орган, за да се гарантират принципите на обоснованост, стабилност, откритост и съгласуваност.

Мотиви за приемане на съответния подзаконов нормативен акт съобразно изискването на чл. 26, ал.2 от ЗНА следва да са публикувани и да са станали достояние

на всички заинтересовани лица, за да могат същите реално да упражнят правото си на предложения и становища по проекта.

Като не е изпълнил посочените процедурни правила, органът е приел оспорената Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани при допуснати съществени процесуални нарушения, обосноваващи незаконосъобразност на акта, водеща до неговата отмяна.

При този изход на делото, в полза на ОП Хасково следва да бъдат присъдени направените по делото разноски за внесена такса за обява в ДВ, в размер на 20.00 лв., платими от ответника.

**Водим от горното и на основание чл. 193, ал. 1 от АПК, Административен съд Хасково**

# Р Е Ш И:

**ОТМЕНЯ** Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани, приета с Решение №294/15.09.2016 г. на Общински съвет Минерални бани.

**ОСЪЖДА** Общински съвет Минерални бани да заплати на Окръжна прокуратура Хасково, разноски по делото в размер на 20.00 (двадесет) лева.

Решението може да се обжалва пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

След влизането му в сила, решението подлежи на обявяване по реда, по който е обявена Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на децата в предучилищна възраст в общинските детски градини на територията на Община Минерални бани.

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:** **ЧЛЕНОВЕ: 1.**

**2.**

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА!
СЕКРЕТАР
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-ХАСКОВО УДОСТОВЕРЯВА, ЧЕ
РЕШЕНИЕТО Е ВЛЯЗЛО В СИЛА НА
27.08.18 г.
ПРЕДСЕДАТЕЛ:

30.08.2018