



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Пловдив

Изх. №АК-01-179/26.07.2017

ДО
Г-ЖА ГЕРГАНА ТРЕНДАФИЛОВА –
ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ОБЩНСКИ
СЪВЕТ МАРИЦА

КОПИЕ ДО
Г-Н ДИМИТЪР ИВАНОВ -
КМЕТ НА ОБЩИНА МАРИЦА

На Ваш изх. №ОбС -96/21.07.2017 год.

**УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ПРЕДСЕДАТЕЛ,
УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН КМЕТ,**

На основание чл.32, ал.2 от Закона за администрацията и във връзка с осъществявания контрол за законосъобразност по чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/ констатирах незаконосъобразност на **Наредба за изменение и допълнение на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на община „Марица**, приета с Решение №183, взето с Протокол №9 от 18.07.2017 г. на общински съвет „Марица“.

В подкрепа представям следните правни аргументи:

С Решение № 183 общински съвет „Марица“ приема Наредба за изменение и допълнение на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на община „Марица“ (наричана накратко по-долу НИД на Наредбата).

Приетият НАА се явява незаконосъобразен поради съществено нарушение на административно производствените правила за издаването му, липса на установената от закона форма и нарушение на материалния закон в отделни разпоредби – основания за незаконосъобразност по смисъла на чл.146, т.2, т.3 и т.4 от АПК.

На първо място е налице съществено нарушение на процедурата по оповестяване проекта на нормативен административен акт, т.е. налице е неспазване на чл.26 и чл.28 от Закона за нормативните актове, приложим на основание чл.80 от АПК. Видно от приложените към решението писмени доказателства, фактическите и правни мотиви за приемане на Наредбата за изменение и допълнение на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ са инкорпорирани в приложената Докладна записка вх.№ОбС-239/28.06.2017 г. от кмета на община „Марица“. Тази докладна записка не е публикувана в официалния сайт на общината, така че да бъде изпълнено условието на чл.26, ал.2, ал.3 и ал.4 от Закона за нормативните актове относно провеждане на обществени консултации с гражданите и юридическите лица по съдържанието на предложения проект на НАА, в законоустановения 30-дневен срок: чл.26, ал.2, ал.3 и ал.4 от с.з.: *„В процеса по изработване на проект на нормативен акт се провеждат обществени консултации с гражданите и юридическите лица. 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, и предварителната оценка на въздействието. Срокът за предложението и становища по проектите, публикувани за обществени консултации по ал. 3, е не по-кратък от 30 дни“.*

Същевременно в официалния сайт на община „Марица“ в раздел „Информация“, подраздел „Обществени обсъждания“ на дата 16.06.2017 г. са публикувани 3 документа: проект на Наредба за изменение и допълнение на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ без посочване на вносителя; частична оценка на въздействието и Доклад от Надежда Димитрова – секретар на община „Марица“. Следователно се констатира, че ДЗ вх.№ ОбС-239/28.06.2017 год. от кмета на община „Марица“ не е публикувана в официалния сайт на общината, поради което не може да се приеме, че изпълнява функцията на доклада по смисъла на Закона за нормативните актове. Същевременно публикуваният доклад от секретаря на общината на 16.06.2017 г. води до извода, че „вносител“ на този проект на НИД на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ е именно секретарят, а не кметът на общината. Този извод автоматично води до следващия, а именно за съществено нарушение на чл.102, ал.1 и ал.2 от Правилника за организацията и дейността на общински съвет „Марица“, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация. Съгласно цитираната правна разпоредба проекти на правилници, наредби, инструкции и решения, заедно с мотивите към тях, се внасят от общинските съветници, кмета и заместник-кметовете на общината, но не и от секретарят на общината. В мотивите вносителът дава становище по очакваните последици от прилагането на проекта и за необходимите разходи по неговото изпълнение. Следователно проектът на НИД на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ се оказва внесен от лице, което не притежава качеството „вносител“, което само по себе си е самостоятелно основание за незаконосъобразност на приетия с Решение №183 НАА. След като процедурата по чл.26 от ЗНА се оказва съществено опорочена, съгласно чл.28, ал.4 от с.з. общинският съвет въобще не е следвало да го разглежда: *„Проект на нормативен акт, към който не са приложени мотиви, съответно доклад, съгласно изискванията по ал. 2 и предварителна оценка на въздействието съгласно глава втора, не се*

обсъжда от компетентния орган.“ Пълната липса на яснота по въпроса кой е вносител на проекта за НАА води до липса на правни и фактически мотиви за приемането му, а оттук и до пълна необоснованост и вътрешно противоречие, което съставлява основание за незаконосъобразност по смисъла на чл.146, т.2 от АПК.

На следващо място, приетият НАА е постановен и при грубо неспазване на чл.15, ал.3 от Закона за нормативните актове, както и чл.4, ал.2 и чл.3, ал.3 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност, в частта по §4.чл.21, т.1, §7.чл.25, т.1 и §10.чл.31,т.2 от НИД на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“. С посочените разпоредби се въвежда изискване преди издаване на разрешение за специално ползване на пътя от кмета на общината, заинтересуваното лице задължително да представя „удостоверение за наличие или липса на публични задължения по чл.87, ал.6 от ДОПК“.

Наредбата за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ е подзаконов НАА от местно значение по смисъла на чл.21, ал.2 от ЗМСМА, приет от местния орган на самоуправление на основание чл.23 от Закона за пътищата, който гласи, че правомощията на кметовете по управлението на общинските пътища се определят с наредба на общинския съвет. Същевременно чл.3 от Наредбата за специално ползване на пътищата (НСПП) регламентира, че *специалното ползване на общинските пътища се извършва при условията и по реда на тази наредба и наредбите по чл. 23 от Закона за пътищата*, т.е. имайки предвид, че наредбата е нормативен акт, който се издава за прилагане на отделни разпоредби или подразделения на нормативен акт от по-висока степен (чл.7, ал.2 от ЗНА), Наредбата за управление на и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ се явява приета въз основа на Закона за пътищата, но не и въз основа на Наредбата за специално ползване на пътищата, приета с ПМС №179/04.07.2001 г., на основание чл.18, ал.5 от ЗП. В този смисъл общинският съвет няма задължение в своята наредба от местно значение да възпроизвежда, детайлизира и конкретизира правното съдържание, вкл. отделни разпоредби от НСПП, приета с ПМС №179/2001 г., а следва при съблюдаване на актуалното действащо законодателство в РБ, към датата на приемане на Решение №183, да съобрази съответствието на НИД на Наредбата за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“ с материалния закон. Или с други думи казано, общинският съвет няма задължение да възпроизвежда в съдържанието на своята наредба текстовете на чл.9, т.1; чл.14, т.1 и чл.20, т.2 от НСПП, при положение, че по този начин наредбата от местно значение би влязла в противоречие с нормативен акт от по-висока степен – аргумент от чл.15, ал.3 от ЗНА и ЗОАРАКСД. Въвеждането на условието за липса на публични задължения по чл.87, ал.6 от ЗОПК като задължителна предпоставка за издаване на разрешение за специално ползване на пътя цели да изключи от възможността лица, които са длъжници. Но граматическото тълкуване на ЗМДТ сочи, че законодателят не е делегирал на общинските съвети да преценят обвързване на определена административна услуга с изпълнение на финансовите задължения на съответното лице. В чл.18, ал.2 и ал.3, т.2 от Закона за пътищата е предвидено, че заинтересуваното лице следва да заплати такса, за да получи специално разрешение за ползване на пътя в определените от закона случаи, чийто размер за общинските пътища се определя от общинския съвет, т.е. визираща се хипотезата по чл.6, ал.1, б.“б“ от ЗМДТ, а съгласно чл.79, ал.1 от с.з. за предоставянето на услугата се

предвижда единствено плащане на дължимата такса за издаване на разрешението. Следователно общинската НИД на Наредбата за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на Община „Марица“, в частта си по §4.чл.21, т.1, §7.чл.25, т.1 и §10.чл.31,т.2, е в пряко противоречие с нормативна регламентация от по-висок ранг, поради което стореното е в нарушение на предвидената компетентност и е нетърпимо от правния ред. Също така, съгласно специалния чл.4, ал.1, ал.2 и ал.3 от ЗОАРАКСД, лицензионен и регистрационен режим за извършване на стопанска дейност, както и изискване за издаване на разрешение и удостоверение или за даване на уведомление за извършване на отделна сделка или действие, се установяват само със закон. С подзаконов нормативен акт, посочен в закон, могат да се конкретизират изискванията на ал.2, като се осигури спазването на чл.3, ал.3 от ЗОАРАКСД: „ 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.“ Императивно условие на закона, което в конкретния случай не е спазено.

Предвид гореизложените фактически и правни съображения и на основание чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/, връщам в законовия 7-дневен срок за ново обсъждане, респ. отмяна в общински съвет „Марица, **Наредба за изменение и допълнение на Наредба за управление и стопанисване на общинските пътища на територията на община „Марица**, приета с Решение №183, взето с Протокол №9 от 18.07.2017 г. на общински съвет „Марица“ като незаконосъобразна.

На основание чл.45, ал.7 от ЗМСМА Ви указвам, че следва да преразгледате в 14-дневен срок от получаване на настоящото писмо решението, в противен случай ще са налице основания да оспорим същото по съдебен ред

С уважение,

/П/

Областен управител на област Пловдив