



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА ЛОВЕЧ

№ 4849/2017 година

17. 11. 2017

Чрез Общински съвет - Ябланица

До Административен съд -Ловеч

ОБЩИНА ЯБЛАНИЦА

Общински съвет

Пл. № 09-298 / 22.11. 17

ПРОТЕСТ

от Светла Иванова Иванова
прокурор от Окръжна прокуратура – Ловеч
тел. 068/663108, 068/663109;
факс 068/603196

срещу

Текстове от Наредбата за реда за придобиване,
управление и разпореждане с общинско
имущество на община Ябланица

Уважаеми административни съдии,

Оспорвам чл.47, ал.2 и чл.73, т.9 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Ябланица, приета с решение № 272 от 02.10.2017 г. на ОбС - Ябланица, тъй като считам, че същите са незаконосъобразни:

Посочената Наредба е приета в съответствие с делегацията на чл.9 ЗМДТ. По естеството си е нормативен административен акт по определението на чл.75, ал.1 АПК, защото съдържа административноправни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има многократно правно действие. В същия смисъл е и дефиницията на чл.1а ЗНА.

Следователно, при въвеждане на правните норми е недопустимо да се пренебрегне рамката на чл.76, ал.3 АПК, според която общинските съвети издават нормативни актове, с които уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение. Идентично е правилото на чл.8 ЗНА.

Конкретните ни виждания за незаконосъобразност на посочените текстове в Наредбата са следните:

Считаме, че разпоредбите на чл.47, ал.2 и чл.73, т.9 от Наредбата противоречат на чл.1, ал.2, чл.4 и чл.23, ал.2 във вр. с ал.1 от ЗОАРКСД.

Посочените разпоредби се намира в глава пета от подзаконовия акт, посветена на условията и реда за провеждане на публични търгове и публично оповестени конкурси.

Съгласно чл.47, ал.2 от Наредбата: „Не се допускат до участие в публичен търг и публично оповестен конкурс за сключване на договори (сделки) по придобиване, управление и разпореждане с общинска собственост лица, които към датата на провеждането имат задължения към община Ябланица, както и лица, на които договорите с общината са били прекратени по тази причина или поради неизпълнени клаузи по сключени договори.“ Поради липсата на друга конкретизация, тълкуването с останалото съдържание на подзаконовия акт предполага, че въведеното ограничение се прилага независимо от вида на неизпълнения договор към общината.

Съгласно чл.73, т.9 от Наредбата задължителни документи за участие в публичен търг или публично оповестен конкурс са: „декларация за липса на задължения (наеми, консумативи, ТБО и наказателни постановления) към община Ябланица“.

В нормативната база на Република България действа Закон за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност (ЗОАРКСД). Този закон е създаден за да улесни и насърчи извършването на стопанската дейност, като ограничи до обществено оправдани граници административното регулиране и административния контрол, осъществявани от държавните органи и от органите на местното самоуправление - чл.1, ал.2 от закона. С чл.2 ЗОАРАКСД се определя, че държавните органи и органите на местното самоуправление осъществяват административно регулиране и административен контрол върху стопанската дейност с цел защита на: 1. националната сигурност и обществения ред в РБ, както и на изключителни и суверенни права на държавата по смисъла на чл.18, ал.1-4 КРБ; 2. личните и имуществените права на гражданите и юридическите лица; 3. околната среда в съответствие с принципите и целите на този закон.

Израз на волята на законодателя за ограничаване на административното регулиране и контрол е редакцията на чл.4, ал.1, ал.2 и ал.3 от закона, според които 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. 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 осигури спазването на чл.3, ал.3 ЗОАРАКСД.

Въведените ограничения на кръга от субектите, които могат да кандидатстват за участие публичен търг и публично оповестен конкурс за сключване на сделки за управление и разпореждане с общинска собственост лица облагодетелства едни кандидати (например тези, които са без задължения към общината, само защото не живеят на територията ѝ, респ. седалището им е другаде) и така се нарушава принципът на свободната стопанска дейност.

В този аспект, според КС законодателят свързва неразривно свободната стопанска инициатива на участниците в икономическия живот с гарантирането на еднакви правни условия за стопанска дейност (чл.19, ал.1 и ал.2 КРБ). За самото съществуване и гарантиране на правилото държавата трябва да изгради система на регулиране, но такава, която да гарантира еднаквост на условия за всички граждани и юридически лица. Казаното се отнася за правно, а не за икономическо равенство, на което неведнъж е акцентирано от Конституционния съд (решение № 11/18.12.2007 г. по КД № 6/2007 г.; решение № 4/15.03.2007 г. по КД № 10/2006 г.) Законът трябва да е еднакъв за гражданите и юридическите лица независимо какви са икономическите възможности на различните групи от тях (решение № 3/13.04.2006 г. по КД № 4/2006 г.). Свободният пазар и конкуренцията изискват равнопоставеност на всички субекти - физически и юридически лица, в т. ч. и организирани от държавата. Конституцията в чл.19, ал.2 предписва на държавата да изгради система за правно регулиране на стопанската дейност, която да гарантира на всички граждани и юридически лица еднакви правни условия, както когато започват стопанска дейност, така и по отношение на нейното организиране и осъществяване (решение № 13/31.07.2014 г. по КД № 1/2014 г.)

Нещо повече – чрез отстраняване на възможността за стопанска дейност на неизправни страни, на практика се достига до недопустимо положение – едно нарушение да предизвиква повече от една неблагоприятна последица (договорна отговорност и изключване от тази дейност).

Въведените норми в Наредбата са с рестриктивен характер. Освен, че обективно ограничава правото на свободна стопанска инициатива, регламентацията е в пряко противоречие с чл.23, ал.2, вр. ал.1 ЗОАРАКСД, според който при нарушаване на нормативните изисквания, контролиращият орган може: 1. да предпише мерки за отстраняване на нарушението в подходящ срок или да постанови премахване на извършеното в отклонение от нормативните изисквания; 2. да ограничи, спре или отнеме лиценза; 3. да забрани извършването на дейността до отстраняване на нарушаването на нормативните изисквания, като определи подходящ срок; 4. да забрани извършването на стопанска дейност, за която е установен регистрационен режим, като впише забраната в регистъра по чл.15, ал.1 и обезсили издаденото удостоверение; 5. да даде ход на производство по налагане на административно наказание. Систематическото тълкуване на разпоредбите сочи, че с подзаконов акт не могат да се въвеждат подобни мерки. Или, пред-виждането в чл.47, ал.2 и

чл.73, т.9 от местната наредба създава ограничение, извън кръга на чл.23, ал.1 т.1 - т.5 и не със закон /ал.2/, в противоречие с чл.15 ЗНА.

По изложените съображения намирам, че разпоредбите чл.47, ал.2 и чл.73, т.9 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Ябланица са незаконосъобразни и следва да бъдат отменени.

Съгласно чл.16. (1) от АПК прокурорът следи за спазване на законността в административния процес, като предприема действия за отмяна на незаконосъобразни административни и съдебни актове. Считаме, че приетите текстове от Наредбата са незаконосъобразни. Затова и като упражняваме правото на Окръжна прокуратура – Ловеч да ги протестира и да иска тяхната отмяна, считаме, че по този начин защитаваме важен обществен интерес – по аргумент от разпоредбата на чл.16, ал. 3 от АПК.

С оглед на гореизложеното, на осн. чл.186, ал.2 от АПК и чл.16, ал.1 от АПК правим настоящото

ИСКАНЕ

Административен съд – Ловеч да постанови решение, с което да отмени текстовете на **чл.47, ал.2** и чл.73, т.9 от Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество на община Ябланица като незаконосъобразни.

Доказателствено искане:

Моля да се изиска административната преписка по издаването на оспорения административен акт от Община Ябланица.

Приложение:

Препис от протеста за ответната страна.


Прокурор:
(Св. Иванова)