

РЕШЕНИЕ

№ 355

гр. Монтана 18 юли 2019 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – МОНТАНА, ТРОЕН АДМИНИСТРАТИВЕН
СЪСТАВ в публично заседание на 12.07.2019 г. в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ОГНЯН ЕВГЕНИЕВ

ЧЛЕНОВЕ: СОНЯ КАМАРАШКА

РЕНИ ЦВЕТАНОВА

при секретаря ПЕТЯ ВИДОВА в присъствието на Прокурор ГАЛЯ АЛЕКСАНДРОВА, като разгледа докладваното от съдия РЕНИ ЦВЕТАНОВА адм.д. № 196 по описа на АдмС Монтана за 2019г., за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.185 и следващите АПК.

Образувано е по протест на ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – МОНТАНА, депозиран чрез прокурор Камелия Цветкова, против текста на чл. 2, ал. 1, В ЧАСТТА „... и Разрешение за разкопаване, издадено от Кмета на Община Чипровци или упълномощено от него лице“; чл. 2, ал. 2, ал. 3 и ал. 4; чл. 3, ал. 2, ал. 3, ал. 4 и ал. 5; чл. 5, ал. 1, В ЧАСТТА „... разрешението за разкопаване“; чл. 10, ал. 1, В ЧАСТТА „Разрешението за разкопаване“ и чл. 10, ал. 5 от Наредба за реда и условията за разкопаване на благоустроени общински терени и зелени площи при извършване на строителни и монтажни работи на елементи на техническата инфраструктура на територията на Община Чипровци /Наредбата/.

Протестиращият Прокурор твърди незаконосъобразност на оспорените текстове, поради противоречието им с акт от по-висока степен. Твърди, че оспорените текстове противоречат на нормите на ЗУТ и конкретно на чл. 72 и чл. 74 от този закон. ЗУТ не предвижда издаването на индивидуален административен акт „разрешението за разкопаване“, каквото е въведено в местната Наредба, като същевременно органът, който издава този акт е Кметът на Общината, който е различен от законодателно овластените органи по разрешение на строителството или издаването на такъв акт е недопустимо. Отделно от това ЗМДТ не въвежда като правно основание заплащането на такса, свързана с издаването на разрешение за разкопаване. Таксата е възмездна форма на потребление на публична услуга. Видът на тези услуги и на тези, които се извършват срещу заплащане е въпрос на политика на

държавата. След като в закон не е предвидена услуга свързана с издаването на разрешение за разкопаване, то определянето на такса/депозит за такъв вид услуга се явява незаконосъобразно. Противоречието на оспорените текстове попадат в основанието по смисъла на чл. 146, т. 4 от АПК. Моли присъждане на деловодни разноски.

С писмено становище, към което са представени допълнителни решения на Общински съвет Чипровци, Прокурор Камелия Цветкова счита, че оспорените текстове са действащи и към настоящия момент, тъй като с Решение № 747 от Протокол № 53/21.01.2015 г. е отменено изцяло Решение № 723 от Протокол № 52/17.12.2014 г. на Общински съвет Чипровци, с последното е приета Наредба за реда и условията за разкопаване на благоустроени общински терени и зелени площи при извършване на строителни и монтажни работи на елементи на техническата инфраструктура на територията на Община Чипровци и е приет нов текст на цитираната Наредба. С последващо Решение № 837 от Протокол № 58/18.03.2015 г. също е отменено изцяло Решение № 747 от Протокол № 53/21.01.2015 г. на Общински съвет Чипровци, с което е отменено Решение № 723 от Протокол № 52/17.12.2014 г. на Общински съвет Чипровци.

В с.з. протестът изцяло се поддържа от прокурор Галя Александрова, като моли отмяна на оспорените текстове от цитираните разпоредби, поради противоречието им с цитираните материалноправни разпоредби от по-висока степен и присъждане на направените в производството разноски.

Ответникът по оспорването – Общински съвет Чипровци не ангажира становище по делото.

Настоящият съдебен състав, като прецени събраните по делото доказателства, становищата на страните и след служебна проверка на нормативния акт, съдържащ протестираните норми в съответните им части, съгласно разпоредбата на чл. 168 от АПК, приема за установено следното:

Касае се до оспорване на разпоредби от подзаконов нормативен акт, издаден от орган на местно самоуправление, който подлежи на безсрочно оспорване, съобразно разпоредбата на чл. 187, ал. 1 от АПК. Оспорването е направено чрез Протест на Окръжна прокуратура, съобразно правомощията визирани в чл. 16, ал. 1, т. 1 от АПК и в защита на обществения интерес, поради което Протестът се явява подаден от надлежна страна и в съответния законов срок.

По отношение действието на оспорените разпоредби, настоящият приема, че с отмяната изцяло на Решение № 747 от Протокол № 53/21.01.2015 г., с Решение № 837 от Протокол № 58/18.03.2015 г., се отменя и отмяната на Решение № 723 от Протокол № 52/17.12.2014 г. на Общински съвет Чипровци, с

което първоначално е приета Наредба за реда и условията за разкопаване на благоустроени общински терени и зелени площи при извършване на строителни и монтажни работи на елементи на техническата инфраструктура на територията на Община Чипровци. След като въпреки извършената отмяна на приетата с Решение № 723/2014 г. цитирана Наредба, така постановената отмяна е отменена с ново Решение № 837/2015 г. на Общински съвет Чипровци или Наредбата продължава да действа, с оглед на което оспорването се явява допустимо за разглеждане по същество.

Оспорената Наредба е издадена на основание чл. 21, ал. 2 на ЗМСМА и чл. 72 и чл. 74 на ЗУТ, от компетентен орган и с необходимото мнозинство. С оглед извършване на съдебен контрол по спазване на процесуалните изисквания на закона, с определение от 08.05.2019 г. на ответната страна са дадени указания за представяне на доказателства, установяващи обстоятелствата визирани в чл. 28 от ЗНА, по които указания са ангажирани доказателства, въз основа на които съдът приема, че при приемането на Наредбата не са допуснати съществени процесуални нарушения.

Съгласно чл. 76, ар. 3 от АПК - Общинските съвети издават нормативни актове, с които уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение.

С текстовете на разпоредбите, предмет на Протеста на Прокурор при ОП Монтана, се урежда издаването на разрешение за разкопаване и внасянето съответно на депозит и такса за издаване на такова разрешение, какъвто акт Законът за устройство на територията /ЗУТ/ не предвижда. В тази връзка текстовете на чл. 72 и 74 на ЗУТ не делегират правомощия на местните органи да извършват уреждане на този род обществени отношения. При тази нормативна уредба, настоящият състав намира, че при изричната и императивна регламентация в закона, без на общинския съвет, в качеството му на местен орган, да му е предоставена компетенция и възможност за уреждане, респ. доуреждане на този род обществени отношения, последният недопустимо е предвидил в приетата Наредба издаването на акт, с наименование „Разрешение за разкопаване“. След като издаването на такъв акт е недопустимо, то и определянето на такса, респ. депозит за неговото издаване също се явява недопустимо и е в противоречие с норми на нормативен акт от по-висока степен.

С оглед на гореизложеното, подаденият протест се явява основателен и следва да бъде уважен изцяло. Оспорените текстове се явяват незаконосъобразни, поради противоречието им с чл. 72 и 74 от ЗУТ - отменително основание по смисъла на чл. 146, т. 4, във връзка с чл. 196 от АПК.

При този изход на спора и при своевременно направено искане на Окръжна прокуратура Монтана, следва да ѝ бъдат присъдени направените в производството разноски в размер на 20.00 /двадесет/ лева за публикуване на оспорването в ДВ, които се платят от бюджета на Община Чипровци, съгласно разпоредбата на чл. 143, ал. 1 от АПК.

Водим от гореизложеното и на основание чл. 193, ал. 1, във връзка с чл. 146, т. 4 от АПК съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по протест на Окръжна прокуратура Монтана чл. 2, ал. 1, В ЧАСТТА „... и Разрешение за разкопаване, издадено от Кмета на Община Чипровци или упълномощено от него лице“; чл. 2, ал. 2, ал. 3 и ал. 4; чл. 3, ал. 2, ал. 3, ал. 4 и ал. 5; чл. 5, ал. 1, В ЧАСТТА „... разрешението за разкопаване“; чл. 10, ал. 1, В ЧАСТТА „Разрешението за разкопаване“ и чл. 10, ал. 5 от Наредба за реда и условията за разкопаване на благоустроени общински терени и зелени площи при извършване на строителни и монтажни работи на елементи на техническата инфраструктура на територията на Община Чипровци.

ОСЪЖДА Община Чипровци да заплати на Окръжна прокуратура Монтана сумата от 20.00 /двадесет/ лева деловодни разноски в производството по адм.д № 196/2019 г. по описа на Административен съд Монтана.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване чрез АдмС - Монтана пред ВАС-София в 14-дневен срок от уведомяване на страните, на които на основание чл.138 от АПК да се изпрати препис от същото.

РЕШЕНИЕТО да се обнародва след влизането му в сила по начина, по който е обнародвана Наредбата и влиза в сила от деня на обнародването му /чл. 194 от АПК/.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

