



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА ПЛОВДИВ

16XIII 24
06.10.16

№ 6779/2016г.
.....03.10.2016г.

ЧРЕЗ
ОБЩИНСКИ СЪВЕТ ПЛОВДИВ

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. ПЛОВДИВ

П Р О Т Е С Т

от М _ _ _ Н _ _ _ а Т _ _ _
прокурор при Окръжна прокуратура – Пловдив
гр.Пловдив 30.09.2016г.

П Р О Т И В

чл.7, ал.8 и чл.12, ал.9, т.5 от Наредба за реда за поставяне на преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив
Правно основание: чл.145 ал.6 от ЗСВ и чл.16, ал.1, т.1, вр. чл.83 ал.3, вр. чл.126, вр. чл.186 ал.2, вр. чл.185 ал.1 от АПК.

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

На 11.06.2009 г. Общински съвет – Пловдив, със свое решение № 226, обективизирано в протокол № 11, е приел Наредба за реда за поставяне на преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив. Последното изменение на същия акт е извършено с решение № 12, протокол № 1/28.01.2016г.

В чл.7 ал.8 на Наредбата, като условие за издаване на разрешение за поставяне на преместваем обекти, е записано, че: „За имоти, които не са собственост на Община Пловдив и имоти в режим на съсобственост е необходимо нотариално заверено съгласие на всички собственици за поставяне на преместваем обект“.

Чл.12, ал.9, т.5 от Наредбата сочи, че „Разрешението за поставяне върху общински имот на преместваем обект за местодомуване на леко моторно превозно средство се издава въз основа на:....2.справка за липса на задължения към Община Пловдив /прилага се служебно/....“..

Считам, че посочените разпоредби са нищожни, предвид следното:

По естеството си „Наредба за реда и условията за поставяне преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив“ е нормативен административен акт по определението на чл.75, ал.1 от АПК, защото съдържа административноправни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има многократно правно действие. В същият смисъл е и дефиницията на чл.1а ЗНА.

Следователно, въпросната наредба е призвана да регламентира обществени отношения с местно значение, но съобразно нормативни актове от по-висока степен - чл.76, ал.3 от АПК, чл.8 от ЗНА.

Въпросите, които се поставят са относно законосъобразността на изискванията за нотариална заверка на подписите на собственика/собствениците на имота или сградата, където ще се поставят преместваемите обекти, както и законосъобразността на въведеното ограничение на кръга от лицата, които могат да кандидатстват за получаване на разрешение за разполагане на такива обекти.

Отговорите на това са следните:

Според чл.15, ал.1 от ЗНА общинската наредба трябва да съответства на нормативните разрешения от по-висока степен, в конкретния случай на цитираните оправомощаващи разпоредби на ЗУТ и ЗОАРАКСД.

С чл.56, ал.5 от ЗУТ се предвижда, че в чужди поземлени имоти разрешение за поставяне на 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.

С чл.7, ал.8 от „Наредба за реда и условията за поставяне преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив“ се изисква обаче писменото съгласие да е с нотариална заверка на подписите.

Безспорно е, че двете форми не са равнозначни - изричното писмено съгласие (според ЗУТ) представлява формално изявление с конкретно съдържание, а според чл.590, ал.1, пр.1 от ГПК удостоверяването на подписите на частен документ се извършва с надпис върху документа, т. е. изисква се извършване на действия и от нотариус (това ѝ придава, така да се каже, „по-голяма тежест“).

От своя страна, и нормотворецът диференцира безапелационно писмената и нотариалната форма - срв. чл.21, ал.5; чл.38, ал.3 и ал.4; чл.134, ал.7 с чл.48, ал.3; чл.185, ал.2, пр.1; чл.186, ал.1 и ал.2 от ЗУТ и др. Впрочем това неизчерпателно изброяване дава основание да се каже, че ако иска да изрече нещо, т.е. да въведе точно изискване за форма, законодателят го прави.

Правилото на чл.56, ал.5 от ЗУТ е повелително и урежда категорично изискуемата форма, поради което общинският съвет не може да надхвърли

установените рамки.

Въпреки посоченото по-горе, в общинската наредба е предвидена различна форма за изразяване на писменото съгласие (а така се заставя съответното лице да заплати и нотариална такса в нарушение на чл.3, ал.1, т.1 от Закон за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност (ЗОАРАКСД), поради което стореното е в нарушение на предвидената компетентност и е нетърпимо от правния ред.

От прочита на чл.12, ал.9, т.5 от Наредбата е видно, че Общинският съвет Пловдив е създал нова и неуредена в по-високите по степен нормативни актове предпоставка за извършване на общинска услуга – липса на задълженията към общината. В нормативните актове от по-горна степен, които уреждат детайлизираните с Наредба за реда и условията за поставяне преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив обществени отношения не се съдържа подобно изискване за предоставянето на разрешение на физически и юридически лица за поставяне на преместваем обект.

Поставяйки предварително условие за предоставянето на предвидените в наредбата услуги, а именно –правният субект да е заплатил всички свои задължения към общината, се стига до дискриминационно отношение на териториален принцип, спрямо населението на община Пловдив, тъй като то не е третирано по еднакъв начин с гражданите на другите общини. Предвиденото условие е способ за събиране на общински вземания, който не е предвиден в нормативен акт уреждащ тази материя, а именно ЗМДТ и ДОПК. Законът не обвързва предоставянето на услуги, включително издаване разрешение за поставяне на преместваеми обекти, със заплащането на данъци, такси или други финансови задължения към общината.

Уредбата на чл.12, ал.9, т.5 от Наредбата противоречи на чл.3 ал.3 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност, който забранява на административните органи и органите на местното самоуправление да налагат ограничения и тежести, които не са необходими за постигане на целите на закона.

В настоящия случай административното регулиране не е до обществено оправдани граници по смисъла на чл. 1 ал. 2 от ЗОАРАКСД, тъй като целта на оспорената разпоредба е да въведе тежести, а не да улесни извършването на определена дейност.

От посоченото по-горе е видно, че чл.7, ал.8 и чл.12, ал.9, т.5 от Наредба за реда за поставяне на преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив, приета на приета на 11.06.2009 г. от Общински съвет – Пловдив с решение № 226, по протокол № 11 са нищожни, тъй като са били издадени в нарушение на ЗУТ и ЗОАРАКСД, поради несъобразяване с посочените императивни норми на закона.

Предвид изложеното и на основание чл.145 ал.6 от ЗСВ и чл.16, ал.1, т.1, вр. чл.83 ал.3, вр. чл.126, вр. чл.186 ал.2, вр. чл.185 ал.1 от АПК,

ПРЕДЛАГАМ:

1. Административен съд - Пловдив ДА ПРОГЛАСИ НИЩОЖНОСТ на чл.7, ал.8 и чл.12, ал.9, т.5 от Наредба за реда за поставяне на преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив, приета на 11.06.2009 г. от Общински съвет – Пловдив с решение № 226, по протокол № 11.

2. Искане по доказателствата – да се изиска цялата административна преписка от Община – Пловдив.

3. Прилагам: преписи от протеста - 3 броя, ведно със следните документи към всеки екземпляр:

- незаверени копия от решение № 226 от 11.06.2009г., решение № 435 от 25.10.2012г., решение № 189 от 31.05.2012г.1 решение № 324 от 09.10.2014г. и решение № 12 от 28.01.2016г. на Общински съвет-Пловдив.

- незаверено копие от Наредба за реда за поставяне на преместваеми обекти за увеселителна, търговска или друга обслужваща дейност и елементите на градското обзавеждане на територията на Община Пловдив.

/MT

ПРОКУРОР:

/M/

