

РЕШЕНИЕ



№ 153/12.10.2017г.

гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

Ямболският административен съд, в публично заседание на пети октомври 2017г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДИМИТРИНКА СТАМАТОВА

ЧЛЕНОВЕ: 1. ВЪЛКО ДРАГАНОВ

2. ВАНЯ БЯНОВА-НЕЙКОВА

при секретар: Ст. Гюмлиева

и с участието

на прокурор Р. Лефтерова

Като разгледа докладваното от съдия В. Драганов

Административно дело № 190 по описа за 2017 година

За да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е административно и е образувано по реда на чл.185, ал.2 от АПК във връзка с чл.186, ал.2 и чл.16, ал.1, т.1 от АПК по протест на Димитринка Тодорова Георгиева – зам. адм. ръководител - зам.окръжен прокурор при Окръжна прокуратура гр.Ямбол против разпоредбите на чл.37, т.2 от Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа, приета с Решение № 79 от Протокол № 9 от 28.06.2004г. на ОбС – Стралджа, с последно изменение и допълнение с Решение № 149 от Протокол № 12 от 30.09.2016г. на ОбС-Стралджа. Протестираната норма предвижда възможност за главния архитект на общината да откаже разполагане на рекламни, информационни и монументално декоративни елементи върху терени общинска собственост в случаите, когато заявителят е нарушавал системно и грубо изискванията на процесната наредба или сключените с общината договори при или по повод разполагането на елементи по чл.21.

В протеста се твърди, че е налице противоречие на конкретната разпоредба с чл.57, ал.1 от Закона за устройството на територията (ЗУТ), с чл.3, ал.3 и чл.23, ал.2, вр. с ал.1 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху

стопанската дейност(ЗОАРАКСД), както и с гарантираните в чл.19, ал.1 и ал.2 от Конституцията на Република България(КРБ) свободна стопанска инициатива и еднакви правни условия за стопанска дейност. Иска се отмяна на разпоредбата като незаконосъобразна по съображения за несъответствието ѝ с нормативни актове от по-висока степен, като се претендират и направените разноски по производството в размер на 20 лв. за обнародване на оспорването.

В изпълнение на разпоредбата на чл.188 АПК оспорването е съобщено чрез обявление в "Държавен вестник" бр.59/21.07.2017 г.

В съдебно заседание за оспорващата страна се явява Димитринка Георгиева – зам. адм. ръководител – зам.окръжен прокурор при Окръжна прокуратура-гр.Ямбол, която поддържа протеста на посочените основания с искане за уважаването му и за присъждане на направените по делото разноски.

Ответната страна по протеста Общински съвет Стралджа не изпраща представител в съдебно заседание и не взема становище по същия.

Представителят на Окръжна прокуратура Ямбол прокурор Лефтерова пледира за основателност на протеста и прави искане да бъде уважен по изложените в него съображения.

След цялостна преценка на събраните по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност, ЯАС приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Протестът е процесуално **допустим**. Подаден е против административен акт, който подлежи на съдебен контрол. Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа, конкретна разпоредба от която е оспорена, по определенията на чл.75, ал.1 от АПК, чл.7, ал.2 и чл.8 от ЗНА, и чл.21, ал.2 от ЗМСМА представлява подзаконов нормативен административен акт. Съгласно разпоредбите на чл.185, ал.1 и чл.187, ал.1 от АПК, като такъв той подлежи на безсрочно оспорване пред съда, като това право има и прокурорът, който може да подаде протест срещу акта. Разгледан по същество, протестът е **основателен**.

Съгласно чл.196 АПК във връзка с чл.168 АПК и чл.142 АПК съдът проверява законосъобразността на оспорения акт към момента на издаването му на всички основания по чл.146 АПК, без да се ограничава само с тези посочени от оспорващия.

Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа е приета на осн. чл. 22, ал.1

от Закона за местното самоуправление и местната администрация, във връзка с чл. 56, ал.2 от ЗУТ с Решение № 79 от Протокол № 9 от 28.06.2004г. на ОбС – Стралджа, като впоследствие е изменена и допълнена с Решение № 111 от Протокол №10/28.07.2004г., с Решение № 130 от Протокол №11/23.09.2004г. и Решение № 139 от Протокол №12/30.10.2012г., като последното изменение и допълнение е с Решение № 149 от Протокол № 12 от 30.09.2016г. на ОбС-Стралджа. По делото е представен заверен препис от същата с отразени всички последващи първоначално приетия акт изменения и допълнения, от което се установява че не е налице промяна в първоначалната редакция на текста на чл.37, т.2, приет с Решение № 79 от Протокол № 9 от проведеното редовно заседание на Общински съвет Стралджа на 28.06.2004г.

В случая нормативния акт на Общински съвет Стралджа е постановен от надлежен орган, в кръга на неговата компетентност, в изискуемата писмена форма и при спазване на процесуалните правила досежно изискванията за кворум и мнозинство, предвидени в разпоредбите на чл.27, ал.2 и ал.4 от ЗМСМА в редакциите им към датата на вземане на решението.

Компетентността на общинските съвети да издават наредби, с които да уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение, е регламентирана в чл. 8 ЗНА. Отделно от това чл. 21, ал.2 от ЗМСМА също съдържа генерално законово овластяване на Общинския съвет да приема наредби в изпълнение на правомощията си. Специална делегация за издаване на подзаконов нормативен акт, който да установи ред за поставяне на преместваеми обекти за търговски и други обслужващи дейности върху поземлени имоти се съдържа и в разпоредбата на чл.56, ал.2 от ЗУТ.

При така действаща нормативна уредба съдът приема, че Общински съвет Стралджа е материално и териториално компетентен чрез наредба да приема правила относно поставянето на преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа.

Като подзаконов нормативен административен акт процесната наредба следва да съответства на разпоредбите на по-високия по степен нормативен акт, по приложение на който е издадена, което в случая не е така, досежно оспорената в настоящото производство норма.

Разпоредбата на чл.37, т.2 от Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа предвижда възможност за главния архитект на общината да откаже разполагане на рекламни, информационни и

монументално декоративни елементи върху терени общинска собственост в случаите, когато заявителят е нарушавал системно и грубо изискванията на процесната наредба или сключените с общината договори при или по повод разполагането на елементи по чл.21.

Съгласно чл. 15, ал.1 от ЗНА нормативният акт трябва да съответства на Конституцията на Република България и на другите нормативни актове от по-висока степен.

Законовата делегация на чл. 56, ал. 2 от ЗУТ овластява общинския съвет да приеме наредба, с която да установи единствено редът, **но не да предвижда нови материални предпоставки или такива с оглед личността на заявителя**, с които да прегражда поставянето на преместваеми обекти, наречени елементи в оспорения текст, ако такива не са създадени по законов ред.

Нормата на чл. 19, ал.1 и ал.2 от КРБ регламентира, че икономиката на Република България се основава на свободната стопанска инициатива, като законът създава и гарантира на всички граждани и юридически лица еднакви правни условия за стопанска дейност, като предотвратява злоупотребата с монополизма, нелоялната конкуренция и защитава потребителя. Принципът на свободна стопанска инициатива е доразвит чрез Закона за ограничаване на административното регулиране и административен контрол върху стопанската дейност, който урежда общите правила за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност. Законът предвижда, че при административното регулиране на стопанската дейност държавните органи и органите на местното самоуправление не могат да налагат изисквания, ограничения и тежести, които водят до ограничаване на конкуренцията или които не са необходими за постигане на целите на закона – чл. 3, ал.2 и ал. 3. Целта на закона е дефинирана в чл.1, ал. 2 – тя е да улесни и насърчи извършването на стопанска дейност, като ограничи до обществено оправдани граници административното регулиране и административния контрол. Съгласно 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.

С оспорения текст от Наредбата № 6 е въведено неравенство на стопанските субекти, изразяващо се в ограничаване на кръга от лица, имащи право да поставят преместваеми обекти, като е въведена административна пречка за тези от тях, които според органа на местното самоуправление са извършили системно или грубо нарушение на Наредбата или сключените с общината договори. Текстът създава предпоставки за нееднакво третиране на субектите при упражняването на оперативната самостоятелност на органа на местното самоуправление и

защото в Наредба № 6 не е дефинирано какво се приема за системно и какво за грубо нарушение на Наредбата или на сключените с общината договори. Тази неяснота несъответства и на изискванията на чл. 6 от ЗОАРАККСД, който налага публично оповестяване на следваната политика и създадената практика при прилагането на нормативните актове, свързани с административното регулиране на стопанската дейност. Предвиденото ограничение надхвърля обществено оправданите граници и нито би улеснило, нито би насърчило стопанската дейност на територията на Община Стралджа.

С оглед изложеното ЯАС намира протестът на ОП-Ямбол за основателен поради несъответствие на оспорената разпоредба на чл.37, т.2 от Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа с норми от Конституцията на Република България, от Закона за ограничаване на административното регулиране и административен контрол върху стопанската дейност и от ЗУТ, поради което същите следва да бъдат отменени като незаконосъобразни.

При този изход на делото, на основание чл.143, ал.1 от АПК, приложим в настоящото производство във връзка с препращащата норма на чл.196 от АПК, ОбС- Стралджа следва да бъде осъден да заплати направените деловодни разноски в размер на 20.00 лв. - платена такса за обнародване на оспорването в Държавен вестник, които са своевременно предявени и доказани по размер.

Водим от горното и на основание чл.193, ал.1 от АПК, Ямболският административен съд

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ чл.37, т.2 от Наредба № 6 за реда и условията за издаване на разрешение за поставяне на временни преместваеми съоръжения, елементи на градското обзавеждане и рекламни, информационни и монументално-декоративни елементи на територията на Община Стралджа, приета с Решение № 79 от Протокол № 9 от 28.06.2004г. на ОбС – Стралджа, с последно изменение и допълнение с Решение № 149 от Протокол № 12 от 30.09.2016г. на ОбС-Стралджа.

ОСЪЖДА Общински съвет Стралджа да заплати на Окръжна прокуратура Ямбол направените по делото разноски в размер на 20 (двадесет) лева.

Решението подлежи на касационно обжалване пред ВАС в 14 – дневен срок от съобщаването му по реда на чл.138 АПК.

Решението съгласно чл.194 АПК да се обнародва по начина, по който е бил обнародван акта.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:/п/не се чете

ЧЛЕНОВЕ:1. /п/не се чете

2./п/не се чете