



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА - СМОЛЯН



399/20.03.2019

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. СМОЛЯН

ПРОТЕСТ

От НЕДКО СИМОВ – Зам.окръжен
прокурор при Окръжна прокуратура
гр. Смолян,

СРЕЩУ: Наредба за управление на
горски територии, собственост на
Община Борино, приета с Решение №147
по протокол № 20/30.10.2012 г. на
Общински съвет - Борино, в нейната
цялост.

ПРАВНО ОСНОВАНИЕ: чл.186, ал.2
във вр. с чл. 185, ал.2, вр. с ал.1 от АПК.

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

В Окръжна прокуратура гр.Смолян е образувана пр. пр. № 399/2019 г. по надзора за законност, във връзка с изпратени по компетентност материали от ВАП-София, тяхна преписка рег. №296/2019 г., за преценка законосъобразността на разпоредбите на чл.21, ал.1, т.1 и т.4 от Наредбата за управление на горски територии, собственост на Община Борино.

В хода на извършената от ОП-Смолян проверката за законосъобразността на горепосочените разпоредби от Наредбата за управление на горски територии, собственост на Община Борино/Наредбата/ се установи:

Наредбата е приета на основание на чл.181, ал.6 от Закона за горите/ЗГ/ и чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/. Разпоредбата на чл.181, ал.6 от ЗГ /“Общинският съвет определя с наредба реда за управление на горските територии - общинска собственост.”/ урежда организацията по управление на горските територии, собственост на Община Борино.

По естеството си Наредбата е нормативен административен акт, съгласно определението на чл.75 АПК, защото съдържа административно правни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има многократно правно

действие. В същия смисъл е и дефиницията на чл. 1а от Закона за нормативните актове/ЗНА/.

Следователно, при приемането на Наредбата е недопустимо да бъдат пренебрегвани, както ограничението на чл.76, ал.3 АПК, че общинските съвети издават нормативни актове, с които уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение, идентична е и нормата на чл.8 ЗНА, така и предвидения по ЗНА процесуален ред за приемане на нормативен административен акт, изискванията за компетентност, кворум и т.н.

В случая, процедурата по приемането на Наредбата е започнала през 2012 г. по докладна записка на тогавашния кмет на общината – инж. Октай Мустафов Алиев, заведена с изх. № 4762/23.10.2012 г. на общ. Борино и вх. № 621/23.10.2012 г. на ОбС-Борино, с която същият е предложил на общинските съветници, на основание чл.181, ал.6 от Закона за горите, чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация и чл.76, ал.3 от Административно-процесуален кодекс, да приемат решение, с което да приемат Наредбата.

Докладната записка на кмета на общината е била разгледана на заседание на общинските съветници при ОбС – Борино, които са излезли със становище за приемане на Наредбата за управление на общинските горски територии – собственост на Община Борино, обл.Смолян.

Липсват доказателства да са били изготвяни мотиви /доклад/ от вносителя, към внесения от него проект в ОбС –Борино, както и такива за извършено публикуване на проекта, ведно с мотивите /доклада/ на Интернет страницата на общината, респективно да е било провеждано обществено обсъждане по тях.

На свое редовно заседание, проведено на 30.10.2012 г., след проведени разисквания по проекта, внесен от кмета на общината, с 10 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържали се“, при кворум от 10 от общо 11 общински съветници, ОбС-Борино е приел Решение № 147 оформено в протокол № 20/30.10.2012 г., с което е приел Наредбата.

В случая, при приемането на Наредбата е бил в сила ЗНА в редакция му ДВ бр. 46 от 2007 г. Според чл. 26, ал.1 и ал.2 от същия, изработването на проект на нормативен акт се извършва при зачитане на принципите на обоснованост, стабилност, откритост и съгласуваност. 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, като на заинтересованите лица се предоставя най-малко 14-дневен срок за предложения и становища по проекта.

От гореизложеното се установява, че Наредбата е приета в нарушение на предвидения към онзи момент процесуален ред по чл.26, ал.1 и 2 на ЗНА, редакция ДВ бр. 46 от 2007 г.

В случая липсват доказателства, че изготвеният от вносителя му проект за приемане на Наредбата, ведно с мотивите /доклада/ са били

публикувани, преди внасянето му в компетентния орган, на Интернет страницата на общината. Следователно лицата, за които възникват задължения или ограничения, по силата на предложения за приемане нов поднормативен акт, не са били предварително уведомявани, преди неговото приемане, респективно на същите не е била предоставена възможност в четиринадесет дневен срок да могат да правят предложения и възражения и по проекта или общо казано - по проекта не са били проведени обществени консултации.

Изискването за предварително уведомяване на заинтересованите лица при приемане на нормативен акт, в това число и подзаконов, не е формално, напротив, извършването му цели да осигури възможност на най-голям кръг заинтересовани лица да се ориентират в материята и да реализират законната им възможност да изразят мнения и становища по него, т.е. да осигури широко обществено обсъждане на проекта, като гаранция за спазване в максимална степен на основните принципи, залегнали в ЗНА при приемането на нов нормативен акт. Това изискване е част от предписани правила за приемане на подзаконов нормативен акт, гарантиращо възможност на заинтересованите лица да се запознаят с проекта и да изразят становище по него, а в случая същите са били лишени от тази възможност, респективно проекта не е бил сведен до знанието на заинтересованите лица в нарушение на предвидения процесуален ред по чл.26, ал.1 и 2 на ЗНА, редакция ДВ бр.46 от 2007 г.

Неспазването на предвидения към този момент процесуален ред по чл.26 от ЗНА представлява нарушение на императивна правна норма, съдържаща се в нормативен акт с по-висока степен, което се явява съществено, тъй като уведомяването е част от административно - производствена дейност с императивен характер.

Така допуснатото съществено процесуално нарушение на собствено основание води до незаконосъобразност на приетия нормативен акт, в случая атакуваната Наредба за управление на горските територии собственост на Община Борино и представлява самостоятелно основание за неговата отмяна.

Констатираната в случая незаконосъобразност по приемането на Наредбата прави безпредметна по-нататъшната проверка за законосъобразност на конкретни разпоредби от същата, тъй като се касае за изначална незаконосъобразност, възникнала при приемането на подзаконов нормативен акт, обуславяща незаконосъобразност на целия акт.

С оглед на изложеното и съобразно правомощията на прокурора по чл.16, ал.1, т.1 АПК да следи за спазване на законността в административния процес, като предприема действия за отмяна на незаконосъобразни административни и съдебни актове, намирам, че следва да бъде сезиран компетентния съд, в случая АС гр. Смолян, за отмяна на подзаконовия нормативен административен акт - Наредба за управление на горските територии собственост на Община Борино, като незаконосъобразна.

Мотивиран от горното и на основание чл.186, ал.2, вр. чл.185, ал.2, предл. I-во, вр. ал.1, вр. чл.132, ал.1 от АПК, подавам настоящия протест и

ПРЕДЛАГАМ:

Административен съд гр. Смолян да **ОТМЕНИ** Наредба за управление на горски територии, собственост на Община Борино, **приета** с Решение №147 по протокол № 20/30.10.2012 г. на Общински съвет - Борино, като **незаконосъобразна**.

ИСКАНЕ ПО ДОКАЗАТЕЛСТВОТА: няма.

ПРИЛАГАМ препис от протеста за връчване на Общински съвет-Борино.

МОЛЯ, да присъдите на прокуратурата направените по делото разноски, представляващи сумата, платена за съобщаване на протеста чрез обявление в ДВ.

Препис от настоящия протест да се изпрати на Върховна административна прокуратура, по тяхна пр. рег. № 296/2019 г. – II за сведение.

ПРИЛОЖЕНИЕ- ДОКАЗАТЕЛСТВА: заверени копия от:

1. Писмо изх.№ 46/06.03.2019 г. на ОбС-Борино;
2. Докладна записка изх.№ 4762/23.10.2012 г. от кмета на община Борино –инж. Октай Алиев с проект за Наредба;
3. Протокол №20/30.10.2012г. от заседание на общинска администрация Борино;
4. Решение № 147/30.10.2012 г. на ОбС-Борино;
5. Наредбата за управление на горски територии, собственост на Община Борино.

гр. Смолян
20.03.2019 г.

ЗАМ.ОКРЪЖЕН ПРОКУРОР:.....

/Н.СИМОВ/