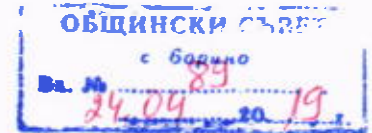




ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА - СМОЛЯН



ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. СМОЛЯН

ПРОТЕСТ

От **СТАНЧО СТАНЧЕВ** – прокурор при Окръжна прокуратура гр. Смолян,

СРЕЩУ: Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура, приета с Решение № 433 по протокол № 48 от 27.05.2011 г. на Общински съвет-Борино, в нейната цялост.

ПРАВНО ОСНОВАНИЕ: чл. 191, ал. 2, вр. чл. 185, ал.2, вр. чл.186, ал.2 от АПК.

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

В Окръжна прокуратура гр.Смолян е образувана пр. пр. № 678/2019 г. по надзора за законност, във връзка с изпратени по компетентност материали от ВАП–София, тяхна преписка рег. № 481/2019 г., образувана по самосезиране на заместника на главния прокурор при ВАП, за преценка законосъобразността на разпоредбите на чл. 2, ал.1, в частта „и разрешение за разкопаване“; чл.2, ал.2, ал.3 и ал.4, чл.3, ал.3 и ал.4, чл.4, ал.2, т.4, чл.13, ал.1, в частта „разрешение за разкопаване“, чл.13, ал.2 и ал.4 и чл.17 от Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура.

В хода на извършената от ОП-Смолян проверката за законосъобразността на горепосочените разпоредби от Наредбата на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура /Наредбата/, се установи:

Наредбата е приета на основание на законовата делегация на чл.22, ал.2, вр. Ал.1 т.13 от Закона за местно самоуправление и местна администрация /ЗМСМА/ във връзка с чл. 71 и чл.72 от Закона за устройство на територията /ЗУТ/ и урежда реда и условията за извършване на прокопавания в обхвата на пътя-улични и

тротоарни настилки, площади, елементи на зелената система и вътрешно квартални пространства на територията на всички населени места в Община Борино /чл.1 от същата/.

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 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 2011 г. по докладна записка на тогавашния кмет на общината – Билгин Асанов, с Вх. № 251/02.05.2018 г. на ОбС-Борино, с която същият е предложил на вниманието Прокто-Наредба за тротоарните площи в Община Борино, прилагайки към същото проект на Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура.

Внесения от кмета на общината проект, по резолюция на председателя на ОбС-Борино е бил изпратен на ПК УТОСОС и ПК за законност при същия общински съвет, за становища.

В случая липсват, както данни за изготвяни становища от горните две комисии, така и такива за изготвени мотиви /доклад/ както и за предварително публикуване на проекта с мотивите /доклада/ респ. проведено обществено обсъждане по тях.

Въпреки това, проекта е бил разгледан на редовно заседание на ОбС-Борино, проведено на 27.05.2011 г., на което, след проведени разисквания по него, с 10 гласа- „за“, 0 гласа -„против“ и 0 гласа - „въздържали се“, при кворум от 10 от общо 10 общински съветници, ОбС-Борино е приел Решение №433 оформено в протокол № 48/27.05.2011 г., с което е приел Наредба за тротоарните площи в Община Борино.

В представеното от ОбС-Борино заверено копие от приетата и действаща към момента Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура, в преходните и заключителни разпоредби на същия е записано, че е приет с Решение № 433 по протокол № 48/27.05.2011 г., от което сочи, че с последното е приет **подзаконовия нормативен акт**– Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура, въпреки посоченото в горното решение, че се приема „Наредба за тротоарните площи в Община Борино“.

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.1-2 на ЗНА, редакция ДВ бр. 46 от 2007 г.

В случая проекта за приемане на Наредбата ведно с мотивите /доклада/, каквито не са били изготвени, не са били публикувани на Интернет страницата на обещаната преди внасянето им в компетентния орган за тяхното разглеждане от което следва, че 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 казано другояче 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, извършеното му цели да осигури възможност на възможно най-голям кръг заинтересовани лица да се ориентират в материята и да реализират законовата 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 поднормативен 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 били 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 на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура 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 още при приемането на поднормативния акт, обсоляваща незаконосъобразност в неговата цялост.

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 на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура, 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.191, ал.2 от АПК, подавам настоящия протест и

ПРЕДЛАГАМ:

Административен съд гр. Смолян да **ОТМЕНИ** Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура, **приета** с Решение № 433 по протокол № 48/27.05.2011 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. № 481/2019 г. - за сведение.

ПРИЛОЖЕНИЕ- ДОКАЗАТЕЛСТВА: заверени копия от:

1. Писмо изх. № 82/15.04.2019 г. на ОбС-Борино;
2. Докладна записка от кмета на община Борино – Билгин Асанов;
3. Проект на Наредбата;
4. Решение № 433 по протокол 48/27.05.2011 г. на ОбС-Борино;
5. Протокол № 48/27.05.2011 г. на ОбС-Борино;
6. Наредба на община Борино за условията и реда за прокопаване на елементите от техническата инфраструктура.

гр. Смолян
22.04.2019 г.



ПРОКУРОР:.....
/Ст. Станчев/