

# РЕШЕНИЕ

Номер *1059* Година 2018, 15.06. Град ПЛОВДИВ

В ИМЕТО НА НАРОДА

ПЛОВДИВСКИ АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД, VII състав

на 30.05.2018 година

в публичното заседание в следния състав :

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЯВОР КОЛЕВ**

**ЧЛЕНОВЕ: ЯНКО АНГЕЛОВ**

**ВЕЛИЧКА ГЕОРГИЕВА**

при секретаря СЪБИНА СТОЙКОВА и при присъствието на прокурора РОСЕН КАМЕНОВ, като разгледа докладваното от **СЪДИЯ ЯВОР КОЛЕВ** адм. дело номер 1059 по описа за 2018 година и като обсъди :

Производство пред първа инстанция.

Постъпил е протест от прокурор в Окръжна Прокуратура – Пловдив срещу Наредба за реда на управление на общинско имущество включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие на Община Първомай, приета с Решение № 148 на Общински съвет Първомай, взето с Протокол № 11 от 30.07.2004 г., в частта раздел 11 – Регистър на търговските дружества и предприятия с общинско имущество и на дружествата с общинско участие – заглавието на раздела и текстовете на чл.58-60, в който протест се навеждат основания за тяхното противоречие с нормативни актове от по – висока степен. В протеста е изложено становище, че независимо приемането на наредбата преди законодателните промени на Закона за общинската собственост, след влизането им в сила същата е следвало да бъде съобразена с тях.

Предлага се съдът да отмени протестираната Наредба в частта раздел 11 – Регистър на търговските дружества и предприятия с общинско имущество и на дружествата с общинско участие – заглавието на раздела и текстовете на чл.58-60. Претендират се направените от Прокуратурата по делото разности.

Ответникът по жалбата – Общински съвет/ОбС/ - Първомай не изразява становище по протеста.

Предмет на протестиране по настоящото дело са разпоредби на подзаконов нормативен акт - Наредба на Общински съвет-Първомай. Оспорването или протестирането на акта по съдебен ред, съгл.187, ал.1 от АПК не е обвързано с преклузивен срок, а съгласно чл.186, ал.2 от АПК по отношение на прокурора, подал протеста е налице активна процесуална легитимация. Предвид това протеста е процесуално ДОПУСТИМ.

Пловдивският административен Съд – седми състав, след като разгледа поотделно и съвкупност наведените с жалбата основания, намира за установено следното.



С Докладна записка вх. № 53-0-210/23.07.2004г. (на лист 30 по делото) Зам. Кметът на Община Първомай – К.Ангелов е направил предложение до Общински съвет - Първомай относно отмяна на старата и приемане на новата Наредба за реда на управление на общинско имущество, включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие. В докладната записка е посочено, че до настоящия момент законодателството е претърпяло редица промени и наредбата не отговаря на изискванията на действащите нормативни актове.

На 30.07.2004г. е проведено заседание на Общински съвет-Първомай при кворум 29 общински съветника при общ брой на съветниците - 29. На заседанието с Решение № 148 Общински съвет-Първомай с 29 гласа "за" е отменил Наредбата за реда на управление на общинско имущество, включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие, приета с решение №244 по протокол №21 от 11.03.1997г. и е приел Наредбата за реда на управление на общинско имущество, включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие. На лист 23-28 по делото е приложен препис на Протокол №11 от проведеното заседание на ОбС - Първомай на 30.07.2004г.

Протестираната част на Наредбата (раздел единадесети) е със заглавие РЕГИСТЪР НА ТЪРГОВСКИТЕ ДРУЖЕСТВА И ПРЕДПРИЯТИЯ С ОБЩИНСКО ИМУЩЕСТВО И НА ДРУЖЕСТВА С ОБЩИНСКО УЧАСТИЕ и следното съдържание:

Чл.58 /1/ Община Първомай води регистър на търговските дружества, предприятия с общинско имущество и на предприятията с общинско участие.

/2/ На вписване в регистъра подлежат:

1.Еднолични търговски дружества с общинско имущество;

2.Непреобразуваните общински предприятия;

3.Смесените търговски дружества, в които общината е акционер или съдружник.

/3/ Регистърът на предприятията, създадени с общинско имущество и предприятията с общинско участие е предназначен за служебно ползване. Справки и извлечения от него се дават само на органите на държавната и общинска администрация, съда, следствието и прокуратурата.

Чл.59 Регистърът на предприятията, създадени с общинско имущество и на предприятията с общинско участие се води по образец /Приложение 1/.

Чл.60 /1/ Вписването в регистъра се извършва от длъжностно лице, определено със заповед на Кмета на Общината.

/2/ Длъжностното лице по ал.1 извършва вписване в регистъра въз основа на заверен препис от акта, удостоверяващ промените на подлежащите на вписване обстоятелства.

/3/ Длъжностното лице по ал.1 поставя дата след всяко вписване и се подписва.

*Така установената фактическа обстановка мотивира следните правни изводи.*

След като е сезиран с оспорване, при служебния и цялостен контрол върху законосъобразността на протестираните разпоредби на Наредбата, съгласно чл.168, ал.1 от АПК, приложима субсидиарно по силата на чл.196 от АПК, съдът провери най-напред тяхната валидност. Това се налага поради служебното начало в административния процес, съгласно принципа за това, въведен с нормата на чл.9 от АПК.

Наредбата е подзаконов нормативен акт, съдържащ правни норми, които създават общозадължителни правила за регулиране на обществени отношения на територията на съответната община, като засяга неограничен брой адресати



/чл.7 ал.2 ЗНА и чл.75 АПК/. Такива актове общинските съвети са компетентни да издават, когато това е предвидено от Конституцията или от закон /чл.2 от ЗНА, чл.76, ал.1 от АПК/, като уреждат с тях съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение – чл.8 ЗНА.

Съдът констатира, че протестираните текстове на община Първомай са приети при съществено нарушение на регламентираното в чл.2 ЗНА изискване за наличие на компетентност на издателя, мотиви за което ще бъдат изложени по-надолу в решението.

При приемането на Наредбата е спазена изискуемата от закона специална форма. Спазени са изискванията на чл.75, ал.3 и 4 от АПК - посочен е видът на акта /Наредба/ и органът, който го е приел /ОС/. Като структура, форма и обозначение на съдържанието Наредбата отговаря на изискванията на закона за нормативните актове (ЗНА) и Указа за неговото прилагане.

Относно процедурата, следва да се отбележи, че към момента на приемане на протестираните текстове на Наредбата нормите на чл.26 и чл.28 от ЗНА в редакциите, обн. ДВ бр.27/1973г. не са предвиждали публикуване на проекта с мотивите за становище на заинтересованите лица.

Относно съответствието на протестираните разпоредби с нормативни актове от по – висока степен, съдът счита следното.

На първо място следва да се отбележи, че макар и протестираните разпоредби да са приети преди настъпването на законодателните промени в Закона за общинската собственост и по конкретно касаещи създаването и поддържането на публични регистри в общината за търговските дружества с общинско участие в капитала, за общинските предприятия, за юридическите лица с нестопанска цел и за гражданските дружества, в които участва общината, същите следва да са съобразени с тях, а към настоящия момент тези разпоредби не съответстват на предвиденото в нормативен акт от по-висока степен, поради което се явяват материално незаконосъобразни.

Чл.58 ал.1 от Наредба за реда на управление на общинско имущество включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие на Община Първомай сочи водене на общ регистър на търговските дружества, предприятия с общинско имущество и на предприятия с общинско участие, а в ал.2 са посочени подлежащите на вписване дружества и предприятия.

Съгласно разпоредбата на чл.54а,ал.1 от ЗОБС (изм., ДВ бр.54 от 2008г.) в общината се създават и поддържат публични регистри за търговските дружества с общинско участие в капитала, за общинските предприятия, за юридическите лица с нестопанска цел и за гражданските дружества, в които участва общината, а според ал.2 на същата правна норма образците на регистрите, редът за воденето и съхраняването им се определят с наредба на министъра на регионалното развитие и благоустройството и министъра на правосъдието. По силата на тази законова регламентация е приета Наредба№ 8 от 17.12.2009 г. за утвърждаване на образците на актовете за общинска собственост, на досие на имот - общинска собственост, и на регистрите, предвидени в Закона за общинската собственост, и за определяне реда за съставянето, воденето и съхраняването им, издадена от министъра на регионалното развитие и благоустройството и от министъра на правосъдието. Съгласно чл. 27 от посочената по-горе Наредба № 8 в общината се създават и поддържат регистри за общинските предприятия, за търговските дружества с общинско участие, за юридическите лица с нестопанска цел и за гражданските дружества, в които участва общината.С оглед съдържанието на чл.28-чл.31 от Наредбата №8 следва несъмнения извод, че общината трябва да води отделен регистър за общинските предприятия (приложение № 9) за търговските дружества с общинско участие



(приложение № 10) за юридическите лица с нестопанска цел, в които участва общината (приложение № 11), за гражданските дружества, в които участва общината (приложение № 12) и са посочени какви данни следва да се вписват във всеки един от тях. Следователно посоченият по-горе текст на местната Наредба, сочеща воденето на общ регистър на търговските дружества, предприятия с общинско имущество и на предприятия с общинско участие, противоречи на разпоредбите на чл.28 и чл. 29 от Наредба №8, които определят по императивен начин какви регистри следва да води общината. Независимо, че въпросната уредба е създадена в подзаконов нормативен акт (Наредба № 8), съдът намира за недопустимо отклоняването от нея, тъй като същата се базира на законова разпоредба - чл.54а от ЗОС, която изрично оправомощава конкретни длъжностни лица за създаване на посочените правила, относно образците на регистрите и реда за воденето и съхраняването им.

В тази връзка, съдът счита, че липсата на формулирана пряка законова делегация по отношение на общинските съвети налага извод, че Общински съвет Първомай не разполага с компетентност посредством подзаконов нормативен акт да определя какви регистри следва да води за общинските търговски дружества и предприятия с общинско участие. Последно изложеното е достатъчно основание за отмяна на протестираната част от Наредбата.

Не на последно място следва да се обърне внимание, че в чл.54а, ал.1 от ЗОБС изрично е посочено, че тези регистри са публични и очевидно целта на законодателя е пълен и неограничен достъп на гражданите, на всички държавни и недържавни структури, а разпоредбата на чл.58 ал.3 от процесната Наредба на Община Първомай публичността на тези регистри е ограничена, като достъп е позволена само на органи на изпълнителната и съдебната власт.

Предвид изложеното и с оглед съдържанието на заглавието на раздел единадесети, както и текстовете на чл.59 и чл.60 от протестираната Наредба, сочещи образеца на общия регистър и реда за воденето и съхраняването му, а не на отделните регистри, така както са посочени в разпоредбата на 54а ал.1 от ЗОБС, води до извод, че същите не са съобразени с нормативен акт от по-висша степен.

Водим от горното протестът е основателен, а оспорените текстове следва да бъдат отменени, като незаконосъобразни.

С оглед изхода от спора ОбС – Първомай следва да заплати на Окръжна Прокуратура – Пловдив направените по делото разноски в размер на 20 лева за обнародване в ДВ.

На основание чл.194 АПК настоящото съдебно решение следва да се обнародва от ответния орган и за негова сметка по начина, по който е бил обнародван и оспорения му акт.

Ето защо и поради мотивите, изложени по – горе ПЛОВДИВСКИЯТ

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – VII състав :

## Р Е Ш И

**ОТМЕНЯ** по протест на прокурор от Окръжна Прокуратура – Пловдив Наредба за реда на управление на общинско имущество включено в общински търговски дружества и предприятия с общинско участие на Община Първомай, приета с Решение №148 на Общински съвет Първомай, взето с Протокол № 11 от 30.07.2004 г., в **ЧАСТТА** раздел 11 – Регистър на търговските дружества и

предприятия с общинско имущество и на дружествата с общинско участие – заглавието на раздела и текстовете на чл.58-60, като НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНИ.

**ОСЪЖДА** Общински съвет – Първомай да заплати на Окръжна Прокуратура – Пловдив сумата от общо 20/двадесет/лева разности по делото.

На основание чл.194 АПК настоящото съдебно решение, след влизането му в сила, следва да се обнародва от Общински съвет – Първомай за негова сметка по начина, по който е бил обнародван и оспорения акт.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред ВАС на РБ в 14 – дневен срок от съобщението до страните за постановяването му.

ПРЕДСЕДАТЕЛ :

ЧЛЕНОВЕ : 1.

2.