



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА - СМОЛЯН

Г. П. Р. Б.
ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА
№ 1099/19 28.06.19 г.
СМОЛЯН

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. СМОЛЯН

ПРОТЕСТ

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

СРЕЩУ: Наредба за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин, **приета** с Решение №163 по протокол № 21/22.12.2008 г. на Общински съвет - Девин, **изменена и допълнена** с Решение № 5 по протокол № 1/20.01.2010 г.; Решение № 5 по протокол № 3/27.01.2011 г.; Решение № 258 по протокол № 15/21.12.2013 г.; Решение №31 по протокол №5 /22.12.2015 г.; Решение № 168 по протокол № 13/28.10.2016 г.; Решение № 54 по протокол №5/31.03.2017г.; Решение № 182 по протокол № 18/29.12.2017 г.; Решение № 1 по протокол № 1/23.01.2019 г. на Общински съвет- Девин, **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. №1099/2019 г. по надзора за законност, във връзка с изпратени по компетентност материали от ВАП-София, тяхна преписка рег. № 756/2019 г., за преценка законосъобразността на разпоредбите на чл. 15, т. 2 от Наредба за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин.

В хода на извършената от ОП-Смолян проверката за законосъобразността на горепосочените разпоредби от Наредба за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин /Наредбата/, се установи:

Наредбата е приета на основание на законовата делегация на чл. 22, ал.1, т.23 и ал.2 от Закона за местно самоуправление и местна администрация /ЗМСМА/ във връзка с чл.1, ал.2 от Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/ и урежда обществените отношения свързани с определянето на местните данъци на територията на а Община Девен /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 2008 г. по внесена в ОбС-Девин докладна записка от тогавашния кмет на общината – инж. Здравко Василев, заведена с вх. № 882/15.12.2008 г. на ОбС-Девин, с която същият е предложил на общинските съветници да приемат представеният им от него проект за Наредбата.

Докладната записка на кмета на общината и предложения от него проект са били разгледани на заседания на три от постоянните комисии при ОбС-Девин - ПК „УТИЕТ“, ПК „СПОСПУРОИ“ и ПК „БФЕФПНУ“, всяка от които изготвила становище за приемане на предложението проект на Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 22.12.2008 г., след проведени разисквания гласувания предложението проект по глави, с 15 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 1 глас - „въздържал се“, при кворум от 15 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение №163 оформено в протокол № 21/22.12.2008 г., с което е приел Наредбата.

След приемането ѝ, процедура по нейното изменение и допълнение е била иницирана с докладна записка на кмет на общината – инж. Здравко Василев, заведена с вх. № 05/06.01.2010 г. на ОбС-Девин.

Докладната записка на кмета е била разгледана на заседания на две от постоянните комисии при ОбС-Девин- ПК „СПОСПУРОИ“ и ПК „БФЕФПНУ“, всяка от които изготвила становище за приемане на предложените изменения и допълнение в Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 20.01.2010 г., след проведени разисквания, с 14 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 14 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение № 5 оформено в протокол №1/20.01.2010 г., с което приел изменения на редица разпоредби от Наредбата.

Поредна процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била иницирана с докладна записка на кмет на общината, заведена с вх. № 2/06.01.2011 г. на ОбС-Девин, с която същият предложил ОбС-Девин да

приеме решение, с което да приеме изменение и допълнение на Наредбата.

Докладната записка е била разгледана на заседания на две от постоянните комисии при ОбС-Девин- ПК „БФЕФПНУ“ и ПК „ОЗСПМДСКЕ“, всяка от които изготвила положително становище за приемане на предложените изменения и допълнение в Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 27.01.2011 г., след проведени разисквания, с 13 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 3 гласа - „въздържал се“, при кворум от 16 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение №5 оформено в протокол № 3/27.01.2011 г., с което приел изменения на редица разпоредби от Наредбата.

Нова процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка на кмет на общината – Цв. Пенков, заведена с вх. №220/09.12.2013 г. на ОбС-Девин, с която същият предложил ОбС–Девин да приеме решение, с което да приеме изменение и допълнение на цитирани в същата разпоредби от Наредбата.

Докладната записка е била разгледана на заседание на ПК „БФЕФПНУ“ при ОбС-Девин, която изготвила становище за приемане на предложените от кмета изменения и допълнение на Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 21.12.2013 г., след проведени разисквания по предложените от кмета на общината изменения и допълнения на Наредбата, с 11 гласа - „за“, 3 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 15 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение №258 оформено в протокол № 15/21.12.2013 г., с което приел изменения и допълнения на Наредбата.

Следваща процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка на кмет на общината – Кр. Даскалов, заведена с вх. № ДО-163/15.12.2015 г. на ОбС-Девин, с която същият предложил ОбС – Девин да приеме решение, с което да приеме изменение и допълнение на цитирани в същата разпоредби от Наредбата.

Докладната записка е била разгледана на заседание на ПК „БФЕФП“ при ОбС-Девин, която дала становище за приемане на предложените от кмета изменения и допълнение на Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 22.12.2015 г., след проведени разисквания, с 16 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 16 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение №31 оформено в протокол № 5/22.12.2015 г., с което приел поредните изменения и допълнение в текстовете от Наредбата.

Следваща процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка на кмет на общината – Кр. Даскалов, заведена с вх. № ДЗО-174/13.10.2016 г. на ОбС-Девин, към която са били изготвени мотиви. Със същата кмета на общината предложил на ОбС –Девин да приеме решение, с което да приеме Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Докладната записка е била разгледана от ПК „УТОССГС“ и ПК „БФЕФП“ при ОбС-Девин, които изготвили становища за приемане на предложения от кмета проект за Наредба за изменение и допълнение на

Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 28.10.2016 г., след проведени разисквания, с 15 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 15 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение № 168 оформено в протокол № 13/28.10.2016 г., с което приел Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Следваща процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка подписана за кмет от зам.-кмет на общината – Вл.Солаков, заведена с вх. № ДЗО-57/16.03.2017 г. на ОбС-Девин. Със същата кмета е предложено на ОбС –Девин да приеме решение, с което да приеме Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Докладната записка е била разгледана от ПК „БФЕФП“, която изготвила положително становища за приемане на предложените изменения и допълнения на Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 31.03.2017 г., след проведени разисквания, с 13 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 13 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение № 54 оформено в протокол № 5/31.03.2017 г., с което приел Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Следваща процедура по изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка на кмета на общината – Кр. Даскалов, заведена с вх. №ДЗО-197/19.12.2017 г. на ОбС-Девин, към която е бил изготвен проект на Наредба за изменение и допълнение на Наредбата. Със същата кмета е предложено на ОбС-Девин да приеме решение, с което да приеме Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Докладната записка е била разгледана на редовно заседание на ОбС-Девин, проведено на 29.12.2017 г., на което, след проведени разисквания, с 12 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 12 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение № 182 оформено в протокол №18/29.12.2017г., с което приел Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Последното изменение и допълнение на Наредбата е била инициирана с докладна записка на кмета на общината – Кр. Даскалов, заведена с вх. № ДЗО-11/22.01.2019 г. на ОбС-Девин, с която е предложено на ОбС –Девин да приеме решение за приемане на Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Докладната записка е била разгледана от ПК „БФЕФП“, която изготвила положително становища за приемане на предложените изменения и допълнения на Наредбата.

На свое редовно заседание проведено на 23.01.2019 г., след проведени разисквания, с 12 гласа - „за“, 0 гласа - „против“ и 0 гласа - „въздържал се“, при кворум от 12 от общо 17 общински съветници, ОбС-Девин е приел Решение № 1 оформено в протокол №1/23.1.2019 г., с което приел Наредба за изменение и допълнение на Наредбата.

Видно от писмо изх. № КО-137#1/20.06.2019 г. на Община Девин, със

същото са представени всички налични материали от преписката по приемането, измененията и допълненията на 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 по-горе 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 липсват доказателства за изготвени от вносителя мотиви /доклади/ по внесените от него за приемане в компетентния орган проекти, както при приемането на Наредбата, така и при всички направени след това изменения и допълнения по същата, с изключение на тези приложени към докладна записка вх. №ДЗО-174/13.10.2016 г. на ОбС-Девин. Липсват също така и доказателства, че изготвените проекти по приемането и всичките следващи изменения и допълнения на Наредбата са били публикувани на интернет страницата на общината преди внасянето ми в компетентния орган.

От горното 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 се 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 по приемането на наредбата 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 за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин 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, обsolesяваща 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 за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин, 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 за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин, **приета** с Решение №163 по протокол № 21/ 22.12.2008 г. на Общински съвет - Девин, **изменена и допълнена** с Решение № 5 по протокол № 1/20.01.2010 г.; Решение № 5 по протокол № 3/27.01.2011 г.; Решение № 258 по протокол № 15/21.12.2013 г.; Решение №31 по протокол №5 /22.12.2015 г.; Решение №168 по протокол № 13/ 28.10.2016 г.; Решение № 54 по протокол №5/31.03.2017г.; Решение №182 по протокол № 18/29.12.2017 г.; Решение № 1 по протокол № 1/23.01.2019 г. на Общински съвет- Девин, **като незаконосъобразна.**

ИСКАНЕ ПО ДОКАЗАТЕЛСТВАТА:- няма.

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

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. № 756/2019 г. - за сведение.

ПРИЛОЖЕНИЕ- ДОКАЗАТЕЛСТВА: заверени копия от:

1. Писмо изх.№ КО-137#1/20.06.2019 г. на ОбС-Девин;
2. Писмо изх.№ 08-01-42#1/18.06.2019 г. на общ.Девин;
3. ДЗ вх. № 882/15.12.2008 г. на ОбС-Девин с проект за наредба;
4. 3 бр. Становища на три от постоянните комисии при ОбС-Девин;
5. Решение № 163 от 22.12.2008 г. на ОбС-Девин;
6. Протокол № 21/22.12.2008 г. на ОбС-Девин;
7. Докладна записка вх. № 05/06.01.2010 г. на ОбС-Девин;
8. 2 бр. становища на постоянните комисии при ОбС-Девин;
9. Решение № 5 от 20.01.2010 г. на ОбС-Девин;
10. Протокол №1/20.01.2010 г. на ОбС- Девин;
11. Докладна записка с вх. № 2/06.01.2011 г. на ОбС-Девин;
12. 2 бр. становища на постоянни комисии при ОбС-Девин;
13. Решение № 5 от 27.01.2011 г. на ОбС-Девин;
14. Протокол № 3/27.01.2011 г. на ОбС-Девин;
15. Докладна записка с вх. № 220/09.12.2013 г. на ОбС-Девин;
16. Становище на ПК „БФЕФПНУ“ при ОбС-Девин;
17. Решение № 258 от 21.12.2013 г. на ОбС-Девин;
18. Протокол № 15/21.12.2013 г. на ОбС-Девин;
19. Докладна записка с вх. №ДО-163/15.12.2015 г. на ОбС-Девин;
20. Становище на ПК „БФЕФП“ на ОбС-Девин;
21. Решение № 31 от 22.12.2015 г. на ОбС-Девин;
22. протокол № 5/22.12.2015 г. на ОбС-Девин;
23. Докладна записка с вх. № ДЗО-174/13.10.2016 г. на ОбС-Девин;
24. Мотиви;
25. 2 бр. становища на ПК „УТОССГС“ и ПК „БФЕФП“ при ОбС-Девин;
26. Решение № 168 от 28.10.2016 г. на ОбС-Девин с приложение;
27. Протокол № 13/28.10.2016 г. на ОбС-Девин;
28. Докладна записка с вх. № ДЗО-57/16.03.2017 г. на ОбС-Девин;
29. Становище от ПК „БФЕФП“ при ОбС-Девин
30. Решение № 54 от 31.03.2017 г. на ОбС-Девин;
31. Протокол № 5/31.03.2017 г. на ОбС-Девин;
32. Докладна записка с вх. № ДЗО-197/19.12.2017 г. на ОбС-Девин с приложен проект;
33. Решение № 182 от 29.12.2017 г. на ОбС-Девин с приложение;
34. Протокол №18/29.12.2017 г. на ОбС-Девин;
35. Докладна записка с вх. № ДЗО-11/22.01.2019 г. на ОбС-Девин;
36. Становище от ПК „БФЕФП“ при ОбС-Девин;
37. Решение № 1 от 23.1.2019 г. на ОбС-Девин с приложение;
38. Протокол №1/23.1.2019 г. на ОбС-Девин;
39. Наредба за определяне размера на местните данъци и такси на територията на Община Девин.

Регламент (ЕС) 2016/679

гр. Смолян
27.06.2019 г.

