



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Пловдив

3.5.2023 г.

X АК-01-80 #4/03.05.2023 г.

Рег. № / Дата

Подписано от: Tanya Velichkova Ilieva

TLP AMBER

ДО

Г-Н ДЕЧКО ИВАНОВ ПЕТКОВ
ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ОБЩИНСКИ СЪВЕТ –
ПЪРВОМАЙ

КОПИЕ ДО:

Г-Н НИКОЛАЙ МИТКОВ -
КМЕТ НА ОБЩИНА ПЪРВОМАЙ

На Ваш изх. №53-0-16/19.04.2023 г.

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ПРЕДСЕДАТЕЛ,

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН КМЕТ,

На основание чл.31, ал.1, т.5 от Закона за администрацията и по повод на осъществявания контрол за законосъобразност по чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/ констатирах незаконосъобразност на Решение №448 и Решение №454, приети по Протокол №45, на заседание на общински съвет Първомай, проведено на 27.04.2023 г.

Представям следните правни аргументи:

I. С Решение №448, взето на заседание с Протокол № 45 от 27.04.2023 г. общински съвет Първомай, на основание чл.21, ал.3 от ЗМСМА, допълва Правилника за организацията и дейността на общински съвет на община Първомай, като в чл.63 се създава нова алинея 3.

Съгласно чл.76, ал.3 и чл.77 от АПК общинският съвет издава нормативен акт, с който урежда съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение, след като е обсъдил проекта заедно с представените становища, възражения и предложения. Според чл.79 от АПК нормативните административни актове се отменят, изменят и допълват с изрична разпоредба на последващ нормативен акт. В същия смисъл е и правната норма на чл.11, ал.3 от Закона за нормативните актове (към която препраща чл.80 от АПК): „нормативните актове се отменят, изменят или

допълват с изрична разпоредба на новия, изменящия или допълващия акт“, от което следва извод, че общинският съвет има право, когато прецени, да измени, включително и чрез допълване всеки свой правилник или наредба от местно значение, приети на основание чл.21,ал.3 от АПК.

Видно от съдържанието на решение №448, прието на 27.04.2023 г. общинският съвет не е приел Правилник за изменение и допълнение на действащия Правилник за организацията и дейността на общинския съвет на община Първомай, приет с Решение №8/19.12.2019 г. на общински съвет Първомай, с което съществено е нарушил закона и изискванията за установена форма на НАА. Решение №448 е незаконосъобразно до степен на нищожност, като прието при изначална липса на правно основание и съществено противоречие с материално правни разпоредби. Изправени сме пред пълна липса на условията (предпоставките), визиращи в хипотезата на приложимата материалноправна норма, актът е лишен изцяло от законно основание и административен акт със същото съдържание не може да бъде издаден въз основа на никакъв закон, от нито един орган, което е основание за незаконосъобразност по смисъла на чл.146, т.1 и т.4 от АПК.

Следва да се има предвид, че субсидиарното приложение на Закона за нормативните актове води и до необходимостта от стриктно спазване и правилата на Указ №883 от 24.04.1974 г. за прилагане на ЗНА. Съгласно чл.26, ал.4 от Указа нормативните актове, с които се изменят или допълват други актове, се състоят от параграфи – изискване, което също не е спазено при приемане на Решение №448. Нарушението е съществено, защото констатираното несъответствие със закона и нарушението на административно-производствените правила не може да бъде преодоляно по тълкувателен път. Нарушението на материалния закон, констатирано в Решение №448, има за своя правна последица и съществено нарушение на административно-производствените правила на ЗНА, приложими при приемане, изменение/допълване и отмяна на нормативен административен акт - чл.26 и чл.28 от ЗНА, независимо от формалното им спазване чрез публикуване в официалния сайт на общината на докладна под формата на проекторешение на дата – 28.02.2023 г., тъй като *липсва публикуван проект на Правилник за изменение и допълнение на действащия Правилник за организацията и дейността на общинския съвет на община Първомай.*

Целите на чл.26 от ЗНА са осигуряване възможност на всички заинтересовани лица да реализират правото си на участие в подготовката на актовете, засягащи техни законни права и интереси, като чрез публикуване на проекта за подзаконов нормативен акт се реализират и посочените принципи на откритост и съгласуваност.

Нормата на чл.26, ал. 2 ЗНА следва да бъде тълкувана в съответствие с чл.77 АПК, задължаващ компетентния орган да издаде нормативен акт, след като обсъди проекта с направените становища, предложения и възражения. Съдебната практика в тази насока е константна и безпрецедентна. (СР № 11674/5.11.2015 г. на ВАС по адх. д. № 9747/2014 г., IV о.; СР № 4261/17.04.2015 г. на ВАС по адх. д. № 9749/2014 г., VII о.; СР № 13019 от 3.11.2014 г. на ВАС по адх. д. № 10877/2014 г., VII о.; СР № 2861 от 27.02.2014 г. ВАС по адх. д. № 7179/2013 г., III о.; СР №3129 от 5.03.2014 г. на ВАС по адх. д. № 6252/2013 г., III о.).

II. С Решение № 454, прието на 27.04.2023 г. по протокол №45, общински съвет Първомай, на основание чл.21,ал.2 във вр. с ал.1, т.8 и т.23 от ЗМСМА, §5,ал.1 от ПЗР на Закона за концесиите, във вр. с чл.17,ал.3,чл.40,ал.3,т.3 и чл.147 от ЗК, и чл.27 от Договор №РД-13-159/19.05.2017 г. за предоставяне на концесия за добив на минерална вода от сондаж №9, находище „Драгойново“, с. Драгойново, *предоставя едномесечен срок, считано от датата на получаване на настоящото решение, на „Вода Драгойна“ ООД, ЕИК 107560539, в качеството му на концесионер, за изпълнение на Инвестиционна програма, представляваща неразделна част от концесионен Договор № РД13-159/19.05.2017г., и внасяне на конкретни суми, представляваща дължимия концесионна вноска за определени периоди и дължими лихви и неустойки за забава на концесионното плащане – т.І, а с т.ІІ – възлага на Кмета на община Първомай да внесе предложение за решение на Общински съвет Първомай за едностранно прекратяване на договора за концесия по реда на чл.146, ал.2, предл. първо във връзка с чл.148 от Закон за концесиите, При неизпълнение от страна на „Вода Драгойна“ ООД на задълженията от договора за предоставяне на концесия в указания в т.І срок и след изготвен доклад от Комисията за контрол по изпълнение на концесионните договори.*

Приетото решение е незаконосъобразно до степен на нищожност поради липса на материална компетентност на местния орган на самоуправление – самостоятелно основание за незаконосъобразност

по смисъла на чл.146, т.1 от АПК. Цитираните като правни основания на решението норми от специалния Закон за концесиите обуславят изключителната материална компетентност на кмета на общината, в качеството му на концедент и страна по сключения договор за концесия да предприеме действията по чл.27 от същия договор и чрез отправяне на писмена покана с подходящ срок за изпълнение на облигационните задължения на концесионера, да го предупреди, че при неизпълнение от негова страна ще предприеме следващите се по закона правни действия за прекратяване на договора. В този смисъл да се приеме волеизявление от общинския съвет със съдържанието на Решение №454, което възплъщава изцяло съдържанието на писмена покана за разваляне на договор по см. на чл.87,ал.1 от Закона за задълженията. При липса на изрична правна норма в действащия Закон за концесиите, по силата на която да се придава същото правно значение на влязъл в сила стабилен индивидуален административен акт (каквото се предвижда да бъде Решение №454), както на писмената покана по чл.87,ал.1 от ЗЗД като задължителен елемент от процедурата по разваляне на двустранен договор по ЗЗД, представлява нетърпимо от гледна точка на правния ред и сигурност правно положение, при което е налице изземване на чужда компетентност – в случая на кмета на общината от страна на местния орган на самоуправление.

Предвид гореизложените фактически и правни съображения и на основание чл.45, ал.4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА), връщам в законовия 7-дневен срок за ново обсъждане, респ. отмяна, в общински съвет Първомай, Решение №448 и Решение №454, приети по Протокол №45, на заседание на общински съвет Първомай, проведено на 27.04.2023 г. като незаконосъобразни.

На основание чл.45, ал.7 от ЗМСМА Ви указвам, че следва да преразгледате в 14-дневен срок от получаване на настоящото писмо върнатите решения, в противен случай ще са налице основания да оспорим същите по съдебен ред.

С уважение:

3.5.2023 г.

X

ИВАНКА ПЕТКОВА

За Областен управител на област Пловдив

Подписано от: Ivanka Petkova Petkova

Съгласно Заповед за заместване № ЧР-04-2/25.04.2023 г.

Забележка: Този документ е подписан с квалифициран електронен подпис.



4002 Пловдив, пл. Никола Мушанов 1,
тел.: +359 32 605 511, факс: +359 32 625 719
e-mail: governor@pd.government.bg , web: pd.government.bg