

ОБЩИНА РАДНЕВО
БУЛ. СТАРА ЗАГОРА
Вх. № 304
28.09.2016 г.

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-СТАРА ЗАГОРА

Стара Загора 6000 бул.Руски” 44

Тел. 042/65-10-80 Факс: 042/65-10-80

СТАРОЗАГОРСКИ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
Изх.№ 162 /2016г.
Дата: 26.09.2016 г.

До Общински съвет
Раднево

Приложено, изпращаме Ви ЗАВЕРЕН ПРЕПИС от РЕШЕНИЕ № 191 от 08.07.2016 г. по адм. дело № 162/2016 г. по описа на Административен съд – Стара Загора, за сведение и изпълнение. РЕШЕНИЕТО влиза в законна сила на 29.07.2016 г.

Председател:

/Г.Динкова/

Деловодител:

/Л.Янчева/

Р Е Ш Е Н И Е

№ 191

08.07.2016 г.

гр. Стара Загора

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Старозагорският административен съд, в публично съдебно заседание на шестнадесети юни през две хиляди и шестнадесета година в състав:

Председател: ГАЛИНА ДИНКОВА

Членове: ДАРИНА ДРАГНЕВА
МИХАИЛ РУСЕВ

при секретаря Ива Атанасова
и с участието на прокурор Петко Георгиев
като разгледа докладваното от съдия Галина Динкова КАН дело № 162 по описа за 2016 год, за да се произнесе съобрази следното:

Производството е по чл.185 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл.45, ал.3 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/.

Образувано е по протест на прокурор в Окръжна прокуратура гр.Стара Загора, с който оспорва като нищожни или незаконосъобразни разпоредбите на чл.2, ал.1 в частта „и разрешение за разкопаване“, ал.2, ал.3 и ал.4 от Наредба за условията и реда за разкопаване на елементи на техническата инфраструктура на Община Раднево /НУРРЕТИ/ /, приета от Общински съвет Раднево с Решение № 841 от 29.06.2007г., изменена и допълнена с Решение № 473 от 25.07.2013г. Изложени са доводи, че недопустимо с наредба на общински съвет се уреждат обществени отношения, регламентирани в актове от по-висока степен и за които не е налице законова делегация. Обосновава се, че с оспорените текстове от Наредбата се създава нов административен акт „разрешение за разкопаване“, който урежда вече уредени в чл.72 от ЗУТ отношения, поради което този акт и редът за неговото издаване противоречи на закона. Направено е искане за обявяване за нищожни на чл.2, ал.1 в частта „и разрешение за разкопаване“, издадено от общинската администрация“, ал.2, ал.3 и ал.4 от Наредба за условията и реда за разкопаване на елементи на техническата инфраструктура на Община Раднево, алтернативно - да бъдат отменени като незаконосъобразни поради противоречие с материалния закон.

Вносителят на протеста и като представител на Окръжна прокуратура Стара Загора поддържа оспорването по изложените в него съображения.

Ответникът Общински съвет Раднево, редовно и своевременно призован, не се представлява в съдебно заседание и не изразява становище по оспорване.

Съдът, като обсъди доводите, изложени в протеста и извърши проверка на законосъобразността на атакуваното решение, намира за установено следното:

Дата:

Подпис:

Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементи на техническата инфраструктура на Община Раднево е приета по предложение с рег. № 00-08-0108/ 21.06.2007г. на кмета на Община Раднево. Изложените в предложението мотиви се свеждат до необходимостта да бъдат регулирани условията и реда за разкопаване на улични и тротоарни настилки, зелени площи и вътрешноквартални пространства при изграждане на нови мрежи, планове и аварийни ремонти и присъединяване на водоснабдителни, канализационни, енергоснабдителни, далекосъобщителни, газоснабдителни и други съоръжения – елементи на техническата инфраструктура.

С Решение № 841 по протокол № 48 от заседание на Общински съвет Раднево, проведено на 29.06.2007г, на основание чл.21, ал.2 във връзка с чл.21, ал.1, т.13 и т.23 от ЗМСМА и чл.72 от Закона за устройство на територията /ЗУТ/ е приета Наредба за условията и реда за разкопаване на елементи на техническата инфраструктура на Община Раднево. В гласуването са участвали 18 общински съветници, при което е получен резултат 18 гласа „за“.

С Решение № 473 по протокол № 28 от заседание на Общински съвет Раднево, проведено на 25.07.2013г, на основание чл.21, ал.2 от ЗМСМА, чл.76, ал.3 и чл.79 от АПК, и чл.8 от ЗНА, е приета с 19 гласа „за“ Наредба за изменение и допълнение на Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево. Решението е прието по предложение на кмета на Община Раднево с изх.№ 0800-164/ 15.04.2013г. При извършената от съда служебна справка се установи, че на интернет-страницата на община Раднево, раздел „нормативни актове“ и подраздел „проекти на нормативни актове“, „архив“ е публикуван проекта на посочената Наредба за изменение и допълнение на Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево, заедно с мотивите на вносителя със съдържание, съответстващо на представените по делото документи.

Разпоредбата на чл.2 от действащата Наредба за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево предвижда: ал.1- Разкопаването на уличните платна, алеи, тротоари, зелени площи и вътрешно квартални пространства се извършва въз основа на разрешение за строеж и разрешение за разкопаване, издадени от общинска дирекция ТСУСПОС. При необходимост се издава и разрешение за извозване на земна маса; ал.2 - за издаването на Разрешението да разкопаване заинтересуваните физически или юридически лица подават: заявление по образец /Приложение №2/, копие от разрешението за строеж /разрешението за поставяне на временен преместваем обект/, схема за временна организация на движението /за първокласната улична мрежа/, съгласувана с Пътна полиция, проект за организация и изпълнение на строително-монтажни работи, план-схема на разкопавания участък и документ за внесен депозит, съответстващ на стойността на възстановителните работи на обекта; в Центъра за услуги и информация на Общината ббр документи, сред които документ; ал.3- депозитът се определя по цени, действащи в момента на издаване на разрешението и утвърдени от общинска администрация – Дирекция ТСУСПОС по приложение № 1 на Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево, които се актуализират ежегодно; ал.4 - Разрешението за разкопаване се издава в седемдневен срок от подаване на заявлението.

Така установената фактическа обстановка мотивира следните правни изводи:

Предмет на оспорване пред съда са конкретни разпоредби от Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на

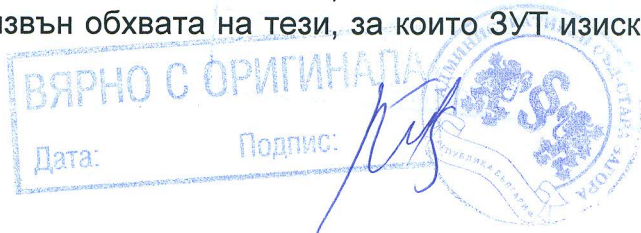
Община Раднево и съдът е ограничен в рамките, определени с жалбата, да извърши преценка по същество на законосъобразността им.

При служебната проверка за законосъобразност съдът констатира, че Наредбата е приета в съответствие със законово регламентирания изисквания за подготовката и приемането на нормативни административни актове. В съответствие с изискването на чл.26, ал.2 от Закона за нормативните актове (ЗНА), вносителят на проекта за наредбата в частта за актуалната редакция на оспорените текстове го е публикувал на интернет страницата на Община Раднево, заедно с мотивите, и е предоставил на заинтересованите лица възможност за изразяване на предложения и становища по проекта в необходимия 14-дневен срок. Проектът на Наредбата е приет при наличие на изискуемия кворум и мнозинство от общинските съветници, видно от представения протокол за проведеното заседание на 25.07.2013г.

При осъществения контрол за материална законосъобразност се установява, че оспорените текстове от Наредбата са приети при съществено нарушение на регламентираното в чл.2 от ЗНА изискване за наличие на компетентност на издателя. 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 от ЗНА и чл. 75 от 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 от ЗНА.

В настоящата хипотеза текстът на чл.21, ал.2 от ЗМСМА, цитиран като правно основание за издаване на 25.07.2013г, е посочен във връзка с отбелязаното в чл.21, ал.1, т.13 правомощие на общинския съвет, определящо конкретно компетентността му при определяне на изисквания за дейността на физическите и юридическите лица на територията на общината, които произтичат от екологичните, историческите, социалните и другите особености на населените места, както и от състоянието на инженерната и социалната инфраструктура. Безспорно общинският съвет като орган на местно самоуправление е компетентен да приема правни норми, отнасящи се до поведението на физическите и юридическите лица на територията на съответната община, но само по въпроси, които не са от изключителната компетентност на други органи и които попадат в обхвата на разпоредбата на чл.17, ал.1 от ЗМСМА.

В случая специалната норма на чл.72, ал.1 от ЗУТ, също сочена като правно основание за приемане на процесната наредба, предвижда работите, свързани с разкопаване на улични и тротоарни настилки и вътрешноквартални пространства, да се извършват въз основа на разрешение за строеж. Разпоредбата на чл.72, ал.1 от ЗУТ е императивна, което означава, че винаги при разкопаване на посочените в нея инфраструктурни елементи е необходимо да е издадено разрешение за строеж и не се изискват други разрешения, освен посоченото в закона. Налице е пълна идентичност между обществените отношения, правно регулирани с оспорените разпоредби от Наредбата за разкопаването и тези, обект на правна регламентация с разпоредбата на чл.72, ал.1 от ЗУТ. От редакцията на спорните текстове по никакъв начин не може да бъде направено недвусмислено заключение, че са относими само към извършване на дейности, попадащи извън обхвата на тези, за които ЗУТ изисква разрешение за строеж.



Следователно при анализа на действащата нормативна уредба се налага единствения извод, че в случая не е налице законова разпоредба, която да предоставя в компетентност на общинския съвет да урежда въпроси, свързани с режима за разкопаване на техническата инфраструктура. С приетите от Общински съвет Раднево правни норми - предмет на оспорване по настоящото дело, се уреждат обществени отношения, които вече са регламентирани с нормативен акт от по-висока степен и е недопустимо преуреждането им с подзаконов нормативен акт.

Установената липса на компетентност на Общински съвет Раднево доколкото не е налице законова делегация, даваща му право да определя условията и реда за разкопаване на улични и тротоарни настилки, зелени площи и вътрешноквартални пространства, обосновава нищожност на оспорените разпоредби от Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево. Нормите са приети в противоречие с чл.2, ал.1 и чл.8 от ЗНА – без овластяване с Конституцията или със закон и уреждат обществени отношения, които вече са регламентирани с нормативни актове от по-висока степен.

С оглед гореизложените съображения Административен съд Стара Загора в настоящия състав намира, че обжалваните текстове от разпоредбите на чл.2, ал.1 в частта „и разрешение за разкопаване“, ал.2, ал.3 и ал.4 от Наредба за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево, приета от Общински съвет Стара Загора, следва да бъдат обявени за нищожни.

Водим от горните мотиви и на основание чл.193, ал.1 от АПК, съдът

Р Е Ш И :

ОБЯВЯВА за нищожни разпоредбите на чл.2, ал.1 в частта „и разрешение за разкопаване“, ал.2, ал.3 и ал.4 от Наредба за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево, приета от Общински съвет Раднево с Решение № 841 от 29.06.2007г., изменена и допълнена с Решение № 473 от 25.07.2013г.

Решението подлежи на касационно оспорване в 14-дневен срок от съобщаването му на страните пред ВАС.

След влизане в сила решението да се обнародва по начина, по който е обнародвана Наредбата за условията и реда за разкопаване на елементите на техническата инфраструктура на Община Раднево.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

