

ПРОТЕСТ

от Наталия Станчева - прокурор в Окръжна
прокуратура - Добрич
по пр. пр. №807/2017 г. по описа на ОП-Добрич

срещу : чл.103 т. 6 от Наредба № 8 за реда за
придобиване, управление и разпореждане с
имоти и вещи – общинска собственост на
Община - Крушари (в сила от 17.04.2013 г.)

правно основание : чл.186 ал.2 във вр. с чл.185
от АПК

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

Наредба №8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община - Крушари е издадена на основание чл.9 от ЗМДТ, влязла в сила на 17.04.2013 г., допълвана и изменяна многократно, последно с решение № 4/43 на Общински съвет – Крушари, в сила от 20.05.2016 г.

С настоящия протест атакувам текст от Наредбата в частта, посветена на провеждане на публични търгове и публично оповестени конкурси за отдаване под наем и разпореждане с общинско имущество в която, за регламентирани в тези норми производства се изисква като част от задължителната документация за допускане до участие в съответната процедура да е налично „...*удостоверение от Община Крушари за липса на задължения на физическите или юридически лица към общината (оригинал)*“ (гл. седма, чл. 103 т.6 от Наредбата). В проверяваната норма (по отношение на първото ограничение - „задължения“) липсва друга конкретизация.

В РБ действа Закон за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност (ЗОАРАКСД).

Нормата на чл. 1 ал. 2 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност (ЗОАРАКСД) предвижда, че административното регулиране и административния контрол, осъществяван върху стопанската дейност от държавните органи и от органите на местното самоуправление, следва да се ограничи до обществено оправдани граници. Разпоредбата на чл. 2 с.з. очертава тези граници с оглед обществено охраняемите интереси, позволяващи административен контрол и регулиране на стопанската дейност, в хипотезите на необходимост от защита на: 1). националната сигурност и обществения ред в Република България, както и на изключителни и суверенни права на държавата по смисъла на чл. 18, ал. 1 - 4 от Конституцията на Република България; 2). личните и имуществените права на гражданите и юридическите лица; 3). околната среда.

Проявление на волята на законодателя да ограничи административното регулиране и контрол е редакцията на чл. 4 ал.1, ал.2 и ал.3 от закона, според които лицензионен или регистрационен режим за извършване на стопанска дейност, както и изискване за издаване на разрешение и удостоверение или за даване на уведомление за извършване на отделна сделка или действие, се установяват само със закон. Всички изисквания, необходими за започването на и за осъществяването на дадена стопанска дейност, както и за извършването на отделна сделка или действие се уреждат със закон. С подзаконов нормативен акт, посочен в закон, могат да се конкретизират изискванията по ал. 2, като се осигури спазването на чл. 3 ал.3 ЗОАРАКСД.

Разпоредбите на чл. 21 ал.1 т.13 и ал.2 ЗМСМА регламентират правомощията на органа на местното самоуправление – общински съвет да определя 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, чрез приемане на правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения.

Анализът на нормите на чл. 4 ал.2 и ал.3 вр. чл. 3 ал. 3 ЗОАРАКСД сочи, че законът делегира правомощия на общинските съвети чрез издаването на нормативни административни актове да определят изисквания, необходими за започването и за осъществяването на дадена стопанска дейност, както и за извършването на отделна сделка или действие.

С приемането на условието, визирано в т.6 на чл. 103 от Наредба №8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари е въведено ограничение на кръга от лицата, които могат да кандидатстват за участие в търг или конкурс. Очевидно с този режим се облагодетелстват едни заявители (напр. тези, които са без задължения към общината, дори и само поради това, че не живеят на нейна територия), с което се нарушава принципа на свободната стопанска дейност.

В този ред на мисли, според КС законодателят свързва неразривно свободната стопанска инициатива на участниците в стопанския живот с гарантирането на еднакви правни условия за стопанска дейност (чл. 19 ал.1 и ал.2 КРБ). За съществуването и за гарантирането на това правило държавата трябва да изгради такава система на регулиране, която да гарантира еднаквост на условията за всички граждани и юридически лица. В решенията си последователно КС има предвид правно, а не икономическо равенство (р. №11/18.12.07г. по к.д. №6/07г, р.№4/15.03.07г. по к.д. №10/06г). Според съда законът трябва да е еднакъв за гражданите и юридическите лица независимо какви са икономическите възможности на различните групи от тях (р. №3/13.04.06г. по к.д. №4/06г). Свободният пазар и конкуренцията изискват равнопоставеност на всички субекти – физически и юридически лица, в т.ч. и организирани от държавата. Конституцията в чл. 19 ал.2 предписва на държавата да изгради система на правно регулиране на стопанската дейност, която да гарантира на всички граждани и юридически лица еднакви правни условия както когато започват стопанска дейност, така и по отношение на нейното организиране и осъществяване (р. №13/31.07.14г. по к.д. № 1/14г).

Нещо повече – чрез отстраняване от възможността за стопанска дейност на неизправни страни на практика се достига до недопустимо положение – едно нарушение да предизвиква повече от една неблагоприятни последици (договорна отговорност и изключване от тази дейност).

В контекста на изложеното, всякакви доводи за целесъобразност на уредбата са неприложими.

По изложените съображения считам, че разпоредбата на чл. 103 т.6 от Наредба №8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари, с което е въведено ограничение на кръга от лицата, които могат да кандидатстват за участие в търг или конкурс, следва да бъде отменена като незаконосъобразна.

С оглед изложеното и на основание чл.126 пр.2, чл. 186, ал.2 във вр. с чл.185 от АПК,

ПРЕДЛАГАМ:

Да отмените чл. 103 т.6 от Наредба № 8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари, тъй като е незаконосъобразна

Приложение: Препис от протеста за ответната страна – Общински съвет Крушари.



Прокурор:

/Наталия Станчева/