



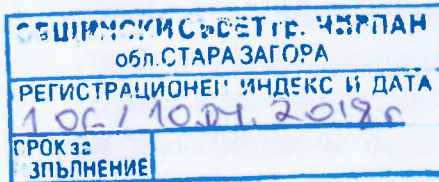
ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА гр.СТАРА ЗАГОРА

№ 393 / 2018 г.

(при отговор цитиран номера)

106 / 10.04.2018 г.



**ЧРЕЗ
ОБЩИНСКИ СЪВЕТ
ЧИРПАН**

**ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
СТАРА ЗАГОРА**

ПРОТЕСТ

от Петко Георгиев – прокурор при Окръжна прокуратура – Стара Загора,
по реда на чл.185 – чл.195 от Административно-процесуален кодекс

ГОСПОЖИ и ГОСПОДА АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

Със свое нарочно за целта писмо-искане от 19.02.2018г., ОП – Стара Загора е изисквала от Общински съвет Чирпан заверено копие на действащата към момента Наредба на Общински съвет Чирпан за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества, включително и решенията на Общински съвет Чирпан по приемането ѝ и тези по изменението ѝ. С писмо с изх. № 091/21.03.2018г. на Общински съвет Чирпан, е изпратено до ОП – Стара Загора заверено копие на въпросната действаща към момента Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества, включително и заверени копия на решенията на Общински съвет Чирпан приемането ѝ и тези по изменението ѝ.

ОП – Стара Загора, след получаване на копието на Наредбата, е извършила проверка за несъответствие и незаконосъобразност на отделни текстове от нея.

Наредбата е приета с Решение № 211 на заседание на Общински съвет Чирпан от 22.03.2005г. Изменяна е и допълвана с Решение № 367 на заседание на Общински съвет Чирпан от 23.02.2006г. и с Решение № 149 на заседание на Общински съвет Чирпан от 30.10.2008г.

При извършената проверка са установени основания за съдебно оспорване законосъобразността на текстовете на раздел Девети: Регистър на общинските търговски дружества и на дружествата с общинско участие, разпоредбите на

чл.29 - чл.33 от Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан.

Съгласно чл.15 ал.1 от ЗНА общинската наредба като нормативен акт трябва да съответства на нормативните разрешения от по-висока степен, в конкретния случай на оправомощаващи разпоредби на ЗОС /Закон за общинската собственост/ и на Наредба № 8 от 17.12.2009г. 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 министъра на правосъдието, обн. Д.В. бр.1 от 05.01.2010г., попр. бр.17 от 02.03.2010г./.

Следователно, в общинската наредба трябва да се третира същите разрешения, само и единствено в рамките на допустимите граници, определени от по-висшия нормативен акт, като детайлизират неговото приложение, като в тази насока е рамката на чл.76 ал.3 от АПК и правилото на чл.8 от ЗНА. По естеството си общинската Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан представлява нормативен административен акт по определението на чл.75 ал.1 от 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 от ЗНА.

С разпоредбите на чл.29 - чл.33 от Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан се урежда редът за воденето и съхраняването на регистъра на общинските търговски дружества и на дружествата с общинско участие. Съответната законова уредба е в разпоредбата на чл.54а от ЗОС.

При съпоставка на регламентираното в чл.54а от ЗОС и в Наредбата за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан се забелязва различие в броя на предвидените регистри, като съответно в общинската наредба се предвижда един общ регистър, докато в законовата разпоредба са предвидени няколко отделни – 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.

Прави впечатление също така формулировката на чл.29 ал.3 от общинската наредба, според която въпросният регистър е предназначен за служебно ползване. Цитираната разпоредба е във флагрантно противоречие със законовата норма, според която регистърът е публичен /чл.54а ал.1 от ЗОС/. А публично е нещо, което е явно и открито, достъпно и отворено за всички. От граматическото тълкуване на законовата и подзаконовата формули става ясно, че понятията ползвани от законодателя и от местния орган на власт

са антоними. По този начин се разкрива положение на противоречие, което се отрича и санкционира с чл.5 ал.1 от АПК и чл.15 от ЗНА.

Освен по отношение броя на регистрите се забелязва и друга, по-съществена разлика в режима, установен в закона и съответно в общинската наредба. Според чл.54а ал.2 от ЗОС образците на регистрите, редът за воденето и съхраняването им се определят с наредба на министъра на регионалното развитие и благоустройството и министъра на правосъдието – Наредба № 8 от 17.12.2009г. 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. Следователно, суверенната преценка на законодателя възлага компетентността в описаните предели на тези министри и по този начин изключва възможност всеки друг да определя съдържанието на регистрите. Това е така, защото по правило компетентността на органа винаги се определя в съответствие с материалния закон, като това е пряко следствие от нормата на чл.4 ал.1 от КРБ /а и на чл.4 ал.1 от АПК/. Разпоредбите, посветени на компетентността не могат да се тълкуват разширително, поради изключителния им характер. В чл.27-31 от цитираната Наредба № 8 се създават правила, свързани със създаването на четири отделни регистри, с използване на задължителни образци за съставянето им, както и конкретно изброени реквизити като задължително съдържание на всеки регистър. С препращащата норма на чл.54а ал.2 от ЗОС законодателят е утвърдил по императивен начин правила относно образците на регистрите, редът за съставянето, воденето и съхраняването им, поради което всяко отклонение от тези правила в подзаконов акт от по-нисък ранг ще доведе до непълна и/или незаконосъобразна уредба. А при положение, че в община Чирпан не са създадени регистри за останалите субекти, упоменати в чл.54а ал.1 от ЗОС, това означава, че не е изпълнено законоустановено задължение. Така е, защото разпоредбата на чл.54а ал.1 от ЗОС е императивна и недопускаща отсъствието на регистри за изброените субекти.

От прегледа на съдържанието на чл.29-33 от наредбата на община Чирпан е видно, че в резултат на административно усмотрение, е закрепен ред за един общ регистър на търговските дружества с общинско участие в капитала и на общинските предприятия с изисквания и реквизити, които са в явно несъответствие със задължителното съдържание на регистрите съобразно посочените законови правила.

Уважаеми Административни съдии,

При така описаното намирам, че е налице пряко противоречие на местната наредба в посочените аспекти с нормативна уредба от по-висок ранг, с уреденото по смисъла на чл.54а от ЗОС и чл.27-31 от Наредба № 8 от 17.12.2009г. 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. В този смисъл текстовете на чл.29-33 от Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан, се явяват незаконосъобразни и като такива следва да бъдат отменени от страна на Административен съд Стара Загора.

Ето защо госпожи и господа съдии в Административен съд гр. Стара Загора, с оглед на горните изложени обстоятелства, както и в защита на обществения интерес и правата на гражданите,

Моля на основание чл.193 ал.1 от АПК да постановите незаконосъобразност на текстовете на чл.29-33 от Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан, като ги отмените изцяло като такива противоречащи на норми от по-високи по степен нормативни актове.

ПРИЛАГАМ: Заверено копие на Наредба за реда за учредяване на търговски дружества и за реда за упражняване на правата на собственост на общината в общинските търговски дружества на община Чирпан, включително и заверени копия от Решение № 211 на заседание на Общински съвет Чирпан от 22.03.2005г., от Решение № 367 на заседание на Общински съвет Чирпан от 23.02.2006г. и от Решение № 149 на заседание на Общински съвет Чирпан от 30.10.2008г. по приемане, изменение и допълнение на Наредбата.

Настоящият протест прилагам в два екземпляра.

ПРИЛОЖЕНИЕ: съгласно текста.

ПРОКУРОР В ОП:
/П.ГЕОРГИЕВ/

