



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
ОБЛАСТЕН УПРАВИТЕЛ НА ОБЛАСТ ЯМБОЛ

ЗАПОВЕД

№ АК-11-00001

Ямбол 10.03.2017 г.

По реда на чл. 22, ал. 1 от ЗМСМА, с придружително писмо вх.№ ОУ-00821 от 06.03.2017 г. в Областна администрация - Ямбол е постъпил Протокол № 21 от проведено заседание на Общински съвет „Тунджа“ на 27.02.2017 година.

В изпълнение правомощията на Областния управител по чл. 31, ал. 1, т. 5 от Закон за администрацията е извършен контрол по законосъобразността на решенията, приети на горепосоченото заседание на общинския съвет.

На заседанието е приет дневен ред, включващ т. 1 относно приемане на Правилник за изменение и допълнение на Правилник за организацията и дейността на общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация. По тази точка на основание чл. 21, ал. 3 от ЗМСМА е прието Решение със следното съдържание:

„1. В Правилника за организацията и дейността на общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация се създава чл. 69а със следният текст:

Чл. 69а (1) Откритите заседания на общинския съвет, постоянните комисии и председателския съвет се излъчват по електронен път, в реално време от регионална електронна медия.

(2) Електронната медия по ал. 1 се одобрява с решение на общинския съвет, взето с обикновено мнозинство по предложение на председателя на общинския съвет.

2. Възлага на Председателя на Общински съвет „Тунджа“ – Ямбол, да отрази промяната в Правилника за организацията и дейността на общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация.

Гласували: „За“ – 13, „Против“ – 5; „Въздържали се“ – 3.“

В резултат на осъществения контрол по законосъобразност от фактическа страна се установява следното:

В Общински съвет „Тунджа“ е постъпило предложение с вх.№ 1129 от 17.02.2017 г. от общински съветник, ведно с приложен проект за решение, относно приемане на Правилник за изменение и допълнение на Правилник за организацията и дейността на общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация.

Видно от протокола на заседанието е, че Постоянната комисия на ОбС „Тунджа“ по местно самоуправление, обществен ред и законност, чрез Председателя си Кр.Костов изразява становище, че е разгледала предложението и подкрепя проекта за решение.

Решението е прието при наличието на изискуемия от закона кворум /повече от половината от всички общински съветници. Подкрепено е от 13 общински съветника, което означава, че е прието при необходимото мнозинство - повече от половината от присъстващите общински съветници (чл. 27, ал. 3 от ЗМСМА).

Въз основа на установеното от фактическа страна, считам че Решение по т. 1 е незаконосъобразно, поради неспазване на административно производствените правила за издаване на нормативен акт, по следните съображения:

Правилникът за организацията и дейността на Общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация е нормативен акт по смисъла на чл. 7, ал. 1 от Закона за нормативните актове (ЗНА).

Редът за приемането, изменението, допълнението и отмяната на подзаконови нормативни актове на общинските съвети е уреден в Раздел III, Глава Пета от АПК и ЗНА.

Съгласно чл. 79 от АПК, нормативните административни актове се отменят, изменят и допълват с изрична разпоредба на последващ нормативен акт. Съгласно чл. 80 от АПК, за неуредените в раздел III, Глава Пета от АПК въпроси се прилагат разпоредбите на Закона за нормативните актове.

Правната норма на чл. 26, ал. 3 от ЗНА регламентира, че 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, и предварителната оценка на въздействието по чл. 20 от ЗНА. Когато съставителят на проекта е орган на изпълнителната власт, публикуването се извършва на Портала за обществени консултации, а когато е орган на местното самоуправление - на интернет страницата на съответната община и/или общински съвет. Сроктът за предложения и становища по проектите, публикувани за обществени консултации по чл. 26, ал. 3 от ЗНА, е не по-кратък от 30 дни. При изключителни случаи и изрично посочване на причините в мотивите, съответно в доклада, съставителят на проекта може да определи друг срок, но не по-кратък от 14 дни (чл. 26, ал. 4 от ЗНА).

Не са налице доказателства за огласяване на проекта за изменение на правилника на интернет страницата на общината и последващо проведено обсъждане на проекта заедно с представените становища, предложения и възражения.

Неспазването на чл. 77 от АПК и чл. 26, ал. 3 от ЗНА представлява нарушение на императивни правни норми, като допуснатото нарушение е съществено.

С оглед на прецизност, следва да се отбележи и материалноправната незаконосъобразност на текстът на чл. 69а, ал. 2 в т. 1 от решението, която гласи, че електронната медия по ал. 1 се одобрява с решение на общинския съвет, взето с обикновено мнозинство по предложение на председателя на общинския съвет.

Не е в правомощията на председателя на общинския съвет да предлага конкретна електронна медия (видно от протокола), която да излъчва в реално време заседанията на общинския съвет, постоянните комисии и председателския съвет и последващото одобрение на общински съвет с решение.

Правата и задълженията на кмета на общината в отношенията му спрямо съответния общински съвет са законово определени по императивен начин, доколкото се касае за регулиране на публично правни отношения. Общинският съвет е орган на местното самоуправление по смисъла на чл. 18 от ЗМСМА, а кметът на общината - териториален орган на изпълнителната власт, съгласно чл. 38 от ЗМСМА. Между двата местни органа липсва пряка йерархическа връзка, т.е няма отношения на власт и вътрешноведомствено подчинение, въз основа на които единият орган - в случая Общински съвет „Тунджа“ - да може да вменява на другия - в случая Кметът на община Тунджа - задължения извън законово регламентирани такива в отношенията им.

В специалния Закон за обществените поръчки (ЗОП) императивно са посочени субектите на обществени поръчки, между които са и възложителите. По силата на чл. 5, ал. 2, т. 9 от ЗОП кметът на общината е публичен възложител, в качеството си орган на изпълнителната власт.

Органът на местно самоуправление е излязъл извън нормативно установената си компетентност, изземвайки правомощията на кмета на общината като възложител по смисъла на ЗОП и страна по договорите и игнорирайки правните норми, регламентиращи реда и начина за тяхното сключване.

Сключването на договорите е обусловено от постигнато съгласие между страните, а общинският съвет няма и не може да има качество на страна по договори, поради липса на правосубектност. Той няма материално – правна компетентност да приема решения, с които да регулира сключването и съдържанието на договори за услуги, възложител по които договори е друг правен субект – общината.

Действително в чл. 44, ал. 1, т. 16 от ЗМСМА е предвидено, че кметът на общината осигурява организационно-техническото обслужване на общинския съвет. Това обаче не означава, че общинският съвет има правото да сключва договори с конкретен изпълнител, още повече когато няма (и не може да има) качеството на възложител, не е страна по тези договори и не може да обезпечи финансирането им.

В обхвата на обслужването на ОбС „Тунджа“ съществува задължението на Кмета на общината да осигури същото, но при дължимата преценка дали следва да прилага и кои норми от ЗОП са приложими.

В качеството му възложител Кмета на община „Тунджа“ е обвързан от императивните изисквания на ЗОП, а е и административно-наказателно отговорен за нарушенията по този нормативен акт.

Предвид всичко изложено и на основание чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА, във връзка с чл. 31, ал. 1, т. 5 от Закона за администрацията

Н А Р Е Ж Д А М:

ВРЪЩАМ ЗА ПОВТОРНО РАЗГЛЕЖДАНЕ Решение по т. 1 от дневния ред на заседанието на Общински съвет „Тунджа“, проведено на 27.02.2017 г.

Препис от заповедта да се изпрати на председателя на Общински съвет „Тунджа“ и Кмета на община „Тунджа“.

ГЕОРГИ ЧАЛЪКОВ /П/

Областен управител на област Ямбол