



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
ОБЛАСТЕН УПРАВИТЕЛ НА ОБЛАСТ ЯМБОЛ

ЗАПОВЕД

№ АК-11-00003

Ямбол, 12.06.2018 г.

По реда на чл. 22, ал. 1 от ЗМСМА, с придружително писмо вх. № ОУ-01907 от 05.06.2018 г. в Областна администрация Ямбол е постъпил Протокол № 38 от проведено на 29.05.2018 г. заседание на Общински съвет „Тунджа“ Ямбол.

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 Наредба за изменение на Наредба № 1 за опазване на обществения ред, чистотата и околната среда на територията на община „Тунджа“. По тази точка на основание чл. 8 от Закон за нормативните актове и чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА е прието Решение № 609 със следното съдържание:

„Изменя Наредба № 1 за опазване на обществения ред, чистотата и околната среда на територията на община „Тунджа“, както следва:

§1. В чл. 5, т. 2 и т. 3 се изменят така:

2. викане, пеене, свирене, ползване на озвучителни апарати и системи, форсиране на моторни превозни средства и други дейности, предизвикващи шум от битов и стопански характер, създаващи дискомфорт на живеещите на територията на населеното място, освен в случаите когато извършването на дейностите по изключение се налага. В тези случаи лицата задължително писмено уведомяват кмета/кметския наместник на съответното кметство/населено място за повода и времето, в което забраната по изр. първо да не се прилага.

3. използването на музикални инструменти и апаратура в обществени заведения и открити терени, намиращи се в непосредствена близост до жилищни сгради в часовете посочени в чл. 16а от Закона за защита от шума в околната среда.“

Решението е прието с 20 гласа - „За“; „Против“ – 1, „Въздържали се“ - няма.

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

В Общински съвет „Тунджа“ Ямбол е постъпило предложение с вх. № 285 от 25.04.2018 г. от общински съветник, ведно с приложен проект за решение, относно приемане на Наредба за изменение на Наредба № 1 за опазване на обществения ред, чистотата и околната среда на територията на община „Тунджа“. Приложеният проект на решение е със следния текст:

„Изменя Наредба № 1 за опазване на обществения ред, чистотата и околната среда на територията на община „Тунджа“ гр. Ямбол, както следва:

§1. В чл. 5, т. 2 се изменя така:

2. викане, пеене, свирене, ползване на озвучителни уредби, апарати и системи, форсиране на автомобили или мотоциклети и други дейности от битов и стопански характер в жилищните сгради и в непосредствена близост до тях, както и употребата на

пиротехнически изделия, за времето между 14.00 и 16.00 часа и между 22.00 и 8.00 часа в делнични дни и между 14.00 и 16.00 часа и между 21.00 и 8.00 часа в празнични и почивни дни“.

Проектът на решение, с това съдържание, и Обявление по реда на чл. 26, ал. 2 и ал. 3 от Закон за нормативните актове, съдържащо мотиви за предлаганите с проекта изменения, са публикувани на интернет страницата на община „Тунджа“ на 25.04.2018 г., на същата дата, на която е входирано предложението в общинския съвет.

От протокола от заседанието е видно, че Постоянната комисия на ОбС „Тунджа“ по „Местно самоуправление, обществен ред и законност“, чрез Председателя си, изразява становище, че подкрепя проекта за решение.

Решението по т. 1 от дневния ред е прието при наличие на изискуемия от закона кворум - повече от половината от всички общински съветници.

Подкрепено е от 20 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 № 609 от Протокол № 38/29.05.2018 г. по точка първа от дневния ред е незаконосъобразно, поради неспазване на административно производствените правила. Съображенията за това са следните:

Съгласно разпоредбата на чл. 77 от АПК при откриване на процедура по приемане, изменение, допълнение или отмяна на нормативен акт следва изготвеният проект да се доведе до знанието на лицата, за които евентуално биха възникнали задължения. Разпоредбата на чл. 26, ал. 1 от ЗНА сочи, че изработването на проект на нормативен акт се извършва при зачитане на принципите на необходимост, обосновааност, предвидимост, откритост, съгласуваност, субсидиарност, пропорционалност и стабилност. Съобразно ал. 3 на посочения член от ЗНА 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. Срокът, който се предоставя на заинтересованите лица за предложения и становища по проектите, публикувани за обществени консултации, е не по-кратък от 30 дни - чл. 26, ал. 4 ЗНА. Това изискване е императивно и е елемент от фактическия състав, установен при приемане, промяна или отмяна на нормативен акт. Законодателят е предвидил, че при изключителни случаи и изрично посочване на причините в мотивите, съответно в доклада, съставителят на проекта може да определи друг срок за обществено обсъждане, който е не по-кратък от 14 дни.

След приключването на обществената консултация и преди приемането, съответно издаването на нормативния акт, съставителят на проекта публикува на интернет страницата на съответната институция справка за постъпилите предложения, заедно с обосновка за неприетите предложения - чл. 26, ал. 5 изр. първо от ЗНА. Едва след като се изпълнят всички относими към приемания нормативен акт изисквания, проектът се внася за гласуване от компетентния орган.

В конкретния случай, гореописаната процедура не е изпълнена. Предложението на общинския съветник относно приемане на Наредба за изменение на Наредба № 1 за опазване на обществения ред, чистотата и околната среда на територията на община „Тунджа“ е входирано в общинския съвет на 25.04.2018 г., когато е публикувано и Обявлението по реда на чл. 26, ал. 2 и ал. 3 от Закон за нормативните актове на интернет страницата на общината, а не след изтичане на нормативно установения срок. От Протокола от проведеното заседание – стр. 7, е видно, че по отношение на публикувания проект са постъпили становища, но в нарушение на чл. 26, ал. 5 изр. първо от ЗНА за същите не е изготвена справка, респ. такава не е публикувана на интернет страницата на общината.

При съпоставката на публикувания на интернет страницата на общината проект на нормативен акт и този приет с Решението по т. 1 от дневния ред е видно, че последният коренно се различава от първоначално предложения на обсъждане проект.

С публикувания проект се регламентира забрана за шум, предизвикан от викане, пеене, свирене, ползване на озвучителни уредби, апарати и системи, форсиране на автомобили или мотоциклети и други дейности от битов и стопански характер в жилищните сгради

и в непосредствена близост до тях, както и употребата на пиротехнически изделия, в определени часове и изменение само на чл. 5, т. 2 от Наредба № 1. За разлика от него с приетия с Решение № 609 текст с въвежда абсолютна забрана за шум, предизвикан от викане, пеене, свирене, ползване на озвучителни апарати и системи, форсиране на моторни превозни средства и други дейности, предизвикващи шум от битов и стопански характер, създаващи дискомфорт на живеещите на територията на населеното място, освен в случаите когато извършването на дейностите по изключение се налага, като в тези случаи се въвежда уведомителен режим, изменя се и текста на разпоредбата на чл. 5, т. 3 от Наредба № 1. Приетите с Решението по т. 1 от дневния ред изменения не са подлагани на обществено обсъждане.

Следва да се има предвид, че за да се обезпечи правото на предложения, становища и възражения на засегнатите лица трябва или административният орган да приема проекта такъв какъвто е бил публикуван, или да отложи решението си до изпълнение на процедурата по чл. 26, ал. 2 от ЗНА при всяко съществено изменение в проекта. Обратното би означавало, че органът би могъл всеки път по своя преценка да публикува за обсъждане проект на нормативен акт със съдържание, което в последствие да бъде съществено допълнено или коренно изменено, както е в конкретния случай, като промените без да бъдат оповестявани или подлагани на обсъждане ще могат да бъдат приемани от съответния административен орган, без обществеността да е запозната с тях. В този смисъл е и практиката на Върховен административен съд на Република България: Решение № 9719 от 20.07.2017 г. по адм. д. № 1219/2017 г., VI о.; Решение № 5921 от 12.05.2017 г. по адм. д. № 13776/2016 г., 5-чл. състав.

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

НАРЕЖДАМ:

ВРЪЩАМ ЗА НОВО ОБСЪЖДАНЕ Решение № 609 по точка първа от дневния ред на заседанието на Общински съвет „Тунджа“ Ямбол, проведено на 29.05.2018 г.

Заповедта да се изпрати на Председателя на Общински съвет „Тунджа“ Ямбол и Кмета на община „Тунджа“.

ДИМИТЪР ИВАНОВ /П/
Областен управител на област Ямбол

ВК/ММ

Материал № 1 към док. № ОУ-01907 - 05.06.2018

Ямбол, ул. „Жорж Паназов“ №18, тел. 046/68-68-14, факс 046/66-22-77, <http://yambol.government.bg>
e-mail: region@yambol.government.bg