ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ДОБРИЧ
гр. Добрич - 9300, ул. "Д-р К. Стоилов" № 7,
тел.: 058/605528, факс: 058/600496, e-mail: op_dobrich@prb.bg

Изх. № 216/2018 г.
Дата: 25.04.2018 г.

До
Административен съд
гр. Добрич

П Р О Т Е С Т
по чл.186, ал.II във вр. с чл.185 от АПК
от
Веселин Василев Вичев,
прокурор в Окръжна прокуратура гр. Добрич

Уважаеми Административни Съдии,

При проверка по реда на надзора за законност по преписка № 216/2018 г. по описа на Окръжна прокуратура гр. Добрич, която е била образувана на 10.04.2018 г. по повод получена в същата прокуратура резолюция от 29.03.2018 г. от Върховна административна прокуратура по тяхна преписка № 1665/2017 г. – 02, е било установено, че **Правилник за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево е бил приет с Решение № 1-20 от 01.02.2016 г. на Общински съвет Генерал Тошево при съществено нарушение на административно-производствени правила**, обуславящо основание за оспорване на целия подзаконов административен акт.

Правилникът, споменат по-горе, е приет на основата на делегацията на чл.21, ал.III от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/ и урежда статута, правомощията, помощните органи на общинския съвет, положението на общинския съветник и други подобни. Въведените правила са задължителни освен за органа на местна власт, но и за гражданите и юридическите лица по повод осъществяване на визираните властнически функции. С други думи, Правилникът се състои от административно-правни норми, които се отнасят за неопределен и неограничен брой адресати и имат многократно правно действие.

В случая става дума за нормативен административен акт по определението на чл.75, ал.I от Административно-процесуалния кодекс /АПК/, предвид същността на въведените разпоредби и адресатите, към които е насочен. В същия смисъл е и дефинитивната норма на чл.1а от Закона за нормативните актове /ЗНА/.

Следователно, при въвеждане на правните норми е недопустимо да се пренебрегне рамката на чл.76, ал.III от АПК, според която общинските съвети издават нормативни актове, с които уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение. Идентично е и правилото на чл.8 от ЗНА.

И по същество. Правилникът е бил приет от Общински съвет Генерал Тошево на заседание, проведено на 01.02.2016 г., на което са присъствали 17 от 17 избрани общински съветници. Видно от протокола от заседанието, на което е бил приет посочения подзаконов административен акт, за приемането на Правилника са гласували 9 общински съветници, а 8 общински съветници са се въздържали.

От гореизложеното е видно, че Правилникът е приет при нарушение на разпоредбата на чл.27, ал.III от ЗМСМА, съобразно която решенията на общинския съвет се вземат с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници.

На заседанието на Общински съвет Генерал Тошево, на което е бил приет Правилника за организацията и дейността на общинския съвет, са присъствали всички 17 общински съветници, т.е. налице е бил необходимият по чл.27, ал.II от ЗМСМА кворум, поради което и заседанието е било законно. От присъствалите 17 общински съветници 9 общински съветници са гласували за приемане на Правилника, като останалите 8 общински съветници са се въздържали. Взето е било решение, че с мнозинство от 9 общински съветници Правилникът е приет легитимно.

По правило, при изчисляване на мнозинство за вземане на решение от колективен административен орган, осъществяващ правно регламентирана административна дейност, следва да бъде направена преценка относно наличието на минималния брой от членовете на органа, подкрепили решението, за да бъде счетено то за прието. При преценка за наличие на мнозинство математическият резултат винаги трябва да бъде цяло число, защото не е възможно решение на колективен орган на управление да се приема с мнозинство от половин глас. Ако при изчисляване на мнозинство числото не е цяло, то следва да бъде закръглено на следващата по-голяма величина /виж Решение № 10538/2008 г. по адм. дело № 11129/2008 г., IV отд. на ВАС, Решение № 3469/2009 г. по адм. дело № 2227/2009 г., IV отд. на ВАС, Решение № 1266/05.02.2015 г. по адм. дело № 9677/2014 г., III отд. на ВАС/.

В разглеждания случай Общински съвет Генерал Тошево се състои от 17 общински съветника, като всички те са присъствали на проведеното на

01.02.2016 г. заседание. Половината от 17 общински съветници представлява числото 8,5. Понеже математическият резултат 8,5 не удовлетворява правните изисквания при формиране на волята на колективния орган, тъй като няма как половин глас да надделее при вземането на решението, то това число следва да се закръгли на следващата по-голяма величина 9, от което следва, че половината от присъствалите 17 общински съветници са 9 души, а не 8,5 . А повече от половината, съгласно чл.27, ал.III от ЗМСМА, са 10 съветници, гласовете на които са необходими за приемане на решението.

Нормата на чл.27, ал.III от ЗМСМА е императивна и предписва, че решенията на общинския съвет се вземат с явно гласуване и с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници. Всяко отклонение от това правило е съществено и обуславя незаконосъобразност.

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

П Р Е Д Л А Г А М:

Да отмените Правилник за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево, тъй като същият е бил приет в противоречие на чл.27, ал.III от ЗМСМА с мнозинство, различно от предвиденото в законовия текст.

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

Прокурор:

/Веселин Вичев/