Р Е Ш Е Н И Е

№ 327

град Добрич,..13.08..... 2018год.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд - Добрич, в публично заседание на седемнадесети юли две хиляди и осемнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: КРАСИМИРА ИВАНОВА
ЧЛЕНОВЕ: ТЕОДОРА МИЛЕВА
МИЛЕНА ГЕОРГИЕВА

при участието на секретаря СТОЙКА КОЛЕВА и прокурора при Окръжна прокуратура гр.Добрич МИЛЕНА ЛЮБЕНОВА,разгледа докладваното от съдия М. Георгиева адм.д.№ 219 по описа на съда за 2018г. и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.185-196 от Административно-процесуалния кодекс и е образувано по протест на ВЕСЕЛИН ВИЧЕВ - прокурор в Окръжна прокуратура гр.Добрич срещу Правилника за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево, приет с Решение № 1-20 по протокол № 1 от 01. 02.2016г. на Общински съвет Генерал Тошево.

I. Становища на страните

В протеста се сочи, че оспореният правилник е приет при нарушение на разпоредбата чл.27, ал.3 от ЗМСМА, съобразно която, решенията на общинския съвет се вземат с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници. На заседанието,на което е бил приет правилника са присъствали всички 17 общински съветници, от които 9 са гласували за приемане на правилника, а останалите са се въздържали.Това не отговаря на изискването правилникът да бъде приет с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници. По това съображение, с протеста се предлага оспореният Правилника за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево да бъде отменен.

Ответникът, Общински съвет на Балчик, не изразява становище.

II. По допустимостта на оспорването

Оспорването е допустимо. Производството е образувано по протест на прокурор при Окръжна прокуратура Добрич, който с оглед нормата на чл.186, ал.2 от АПК, притежава процесуална възможност да оспори подзаконов нормативен акт, ако прецени, че същият е незаконосъобразен. По аргумент от чл.187, ал.1 от АПК оспорването е допустимо без ограничение във времето. Налице е годен предмет на протеста, тъй като е оспорен Правилника за организацията и дейността на общинския съвет на Община Генерал Тошево.

III. От фактическа страна

От представената от ответника административна преписка се установява, че Правилникът за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево е приет с Решение № 1-20 по протокол № 1/01.02.2016г., на което са присъствали всички избрани общински съветници. Видно от протокола от заседанието, относно приемането на Решение № 1-20 „за“ приемане на Правилника, са гласували 9

общински съветници, „против“ приемането му са гласували 0, а 8 общински съветника са се въздържали.

IV. От правна страна

Правилникът е приет на валидно правно основание. Съгласно чл.27, ал.3 от ЗМСМА, Общинският съвет приема правилник за организацията и дейността на общинския съвет, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация. Заседанието е законно проведено, но съдът констатира допуснати съществени процесуални нарушения на правилата, по които се приемат подзаконовите нормативни актове от общинските съвети.

Нарушена е нормата на чл.27, ал.3 от ЗМСМА, съгласно която решенията на общинските съвети се вземат с явно гласуване с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници.

На заседанието на Общински съвет на Община Генерал Тошево, на което е приет Правилника са присъствали всички 17 общински съветници, от които девет съветници са гласували за приемане на Правилника, останалите осем са се въздържали. Решено е, че с това мнозинство от 9 съветници решението за приемане на Правилника е легитимно.

При изчисляване на мнозинство за вземане на решение от колективен административен орган, осъществяващ правно регламентирана административна дейност, следва да се прецени налице ли е минималния брой от членовете на органа, подкрепили решението, за да се счита то за прието. При преценка за наличие на мнозинство математическият резултат винаги трябва да е цяло число, защото не е възможно решение на колективен орган на управление да се приема с мнозинство от половин глас. Ако при изчисляване на мнозинството числото не е цяло, то следва да се закръгли на следващата по-голяма величина (в този смисъл решение № 10538/2008г. по адм.д. № 11129/2008г., IV отд. на ВАС, решение № 3469/2009г. по адм.д. № 2227/2009г., IV отд на ВАС, решение № 1266/05.02.2015Г. по адд. № 9677/2014г., III отд. на ВАС).

В конкретния случай Общински съвет Генерал Тошево се състои от 17 съветници, като всичките са присъствали на проведеното заседание. Половината от 17 общински съветници е числото 8,5. Понеже математическият резултат 8,5 не удоволетворява правните изискванията 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 до 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.3 от ЗМСМА, са 10 съветници, гласовете на които са необходими за приемане на решението.

Нормата на чл. 27, ал. 3 от ЗМСМА е императивна и предписва, че решенията на общинския съвет се вземат с явно гласуване с мнозинство повече от половината от присъстващите съветници. Всяко отклонение от това правилото е съществено и обуславя отмяна. В случая непостигането на предвиденото от закона мнозинство при вземане на решение от колегиален орган, какъвто е общинският съвет, води до неговата отмяна като незаконосъобразно, респективно до отмяна на приетия с това решение правилник.

По тези съображения Административен съд –Добрич в настоящия състав счита, че протестът е основателен.

При този изход на спора Окръжна прокуратура-Добрич има право на поисканите разноски в размер на 20 лв., които е направила за заплащане на публикуване в Държавен вестник на обявлението за образуваното дело.

По изложените съображения и на основание чл.193, ал.1 от АПК, Административен съд гр.Добрич, II-ри състав:

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по протест на Окръжна прокуратура гр.Добрич Правилник за организацията и дейността на Общински съвет Генерал Тошево, приет с Решение № 1-20/01.02.2016г. на Общински съвет на Община Генерал Тошево.

ОСЪЖДА Общински съвет – Генерал Тошево да заплати на Окръжна прокуратура гр.Добрич направените по делото разноски – държавна такса в размер на 20 /двадесет/ лева за публикация на обявлението за образуваното дело в Държавен вестник.

Решението може да се обжалва пред Върховния административен съд с касационна жалба в 14 (четиринадесет) дневен срок, считано от съобщението за постановяването му и връчването на препис от съдебния акт на страните.

Решението да се разгласи по реда на чл. 194 от АПК при неподаване на касационна жалба или протест или ако те бъдат отхвърлени.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЧЛЕНОВЕ: