

РЕШЕНИЕ

№ 399

град Велико Търново, 10.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд – гр. Велико Търново, в публично съдебно заседание на двадесет и шести ноември две хиляди двадесет и първа година, в състав:

Председател: Георги Чемширов
Членове: Дианка Дабкова
Константин Калчев

при участието на секретаря М.Н. като разгледа докладваното от съдия Калчев **адм. д. № 610/2021 г.** по описа на Административен съд – гр. Велико Търново, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 179 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.

Същото е образувано по жалба на кмета на Община Лясковец против точка 2 на решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет – Лясковец, с което е отменена точка 2 от негова заповед № 1838/27.08.2021 г. Жалбоподателят счита, че общинският съвет не е имал компетентност да отмени т.2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на общината, тъй като не е налице противоречие между този акт и актове, приети от съвета, в частност с решение № 172/29.10.2020 г. на Общински съвет – Лясковец. Счита, че не е спазена законоустановената форма на акта, допуснати са съществени нарушения на административнопроизводствените правила и е налице противоречие с материалноправните разпоредби. Излага подробни доводи за законосъобразността на разпореденото от кмета на общината временно преустановяване на провеждането на пазара в с. Джулюница. По тези съображения иска от съда да обяви нищожността на оспорения акт на общинския съвет, алтернативно – да го отмени като незаконосъобразно. Не претендира разноски.

Ответникът по жалбата – Общински съвет – Лясковец, не ангажира становище по жалбата.

Великотърновският административен съд, тричленен състав, като съобрази събраните доказателства, доводите на страните и след проверка на обжалвания административен акт в оспорваната му част, приема за установено следното:

С решение № 172 от 29.10.2020 г. по прот. № 21 Общински съвет – Лясковец е дал съгласие за провеждане на пазар в с. Джулюница, общ. Лясковец, при определени условия за място и време на провеждане, предлагани стоки, лица, имащи право да предлагат стоки на пазара, условия и ограничения за предлагане на стоки на пазара; приел е одобрена от главния архитект на общината схема на пазара; приел е Система за управление на безопасността на храните, добри хигиенни и търговски практики; възложил е на кмета на община Лясковец разработването и утвърждаването на Правила за провеждане на пазара в с. Джулюница. Не се спори между страните, че това решение е влязло в сила.

Със заповед № 1838/27.08.2021 г., издадена на основание чл. 44, ал. 1, т. 4 и ал. 2 от ЗМСМА, чл. 73 от АПК, във връзка със заповед № 1697/09.08.2021 г. на кмета на община Лясковец, решение № 3 по протокол от проведено на 20.08.2021 г. заседание на Областен кризисен щаб на област Велико Търново за борба с коронавирус, решение на Министерски

съвет за удължаване срока на обявената извънредна епидемична обстановка до 30 ноември 2021 г., сигнално писмо с рег. № 268р-000-8549/24.08.2021 г. от РУ на МВР – Горна Оряховица и в изпълнение на решения по Протокол от 27.08.2021 г. от проведено заседание на Общински кризисен щаб, взети с оглед усложняваща се епидемична обстановка на територията на област В. Търново, кметът на община Лясковец е наредил следното: т. 1. За периода от 28.08.2021 г. до 30.09.2021 г. да се преустановят всички масови мероприятия, провеждани на открито на територията на общината /културни и развлекателни мероприятия и др./ и т. 2. За периода от 28.08.2021 г. до 30.11.2021 г. да се преустанови провеждането на Пазара в с. Джулюница, общ. Лясковец.

Изготвено е предложение от 03.09.2021 г. от Т.Т.– общински съветник в Общински съвет – Лясковец, с което същият е предложил на общинския съвет да допълни свое решение № 172/29.10.2020 г. с нова т. V, със следния текст: „1.1. При издаване на своя заповед за забрана на масови мероприятия, провеждане на открито, кметът на община Лясковец организира нормалното функциониране на пазар за храни в рамките на неделния пазар в с. Джулюница, като прилага противоепидемичните мерки и процедури, утвърдени от държавните органи на Република България и спазва условията за провеждането му, регламентирани от предишните точки на настоящото решение; 1.2 Възлага на кмета на община Лясковец при необходимост да актуализира съставените от него Правила за провеждане на пазара в с. Джулюница, в съответствие с текстовете на точка 1.1“. В мотивите на предложението е посочено, че откритите пазари на хранителни продукти не са забранени и следва да се провеждат при спазване на регламентирани мерки, а т. 2 от № 1838/27.08.2021 г. на кмета на община Лясковец не е съобразена с пазарната реалност, дискриминира търговците на храни в общината и обрича много земеделски производители от общината на фалит. Предложението е обсъдено и прието на съвместно заседание на всички постоянни комисии към общинския съвет, проведено на 07.09.2021 г.

На 07.09.2021 г. е проведено заседание на Общински съвет – Лясковец в присъствието на 15 общински съветници от 17 мандата, на което вносителят на предложението е представил коригиран вариант, като постоянните комисии към общинския съвет са изразили положително становище за предложението във вида, в който е изчетено. С 9 гласа „за“, 1 „против“ и 5 „въздържали се“, общинският съвет е приел решение № 316, с което: 1. допълва свое решение № 172/29.10.2020 г. на Общински съвет – Лясковец с нова Точка V, която има следния текст: „При издаване на своя заповед за забрана на масови мероприятия, провеждани на открито и липса на забрана от министъра на здравеопазването на пазарите и тържищата в страната, кметът на Община Лясковец организира нормалното функциониране на неделния пазар в село Джулюница, като прилага противоепидемичните мерки и процедури, утвърдени от държавните органи на Република България и спазва условията за провеждането му, регламентирани от предишните точки на настоящото решение.“, и 2. На основание чл. 45, ал. 2 от ЗМСМА отменя точка 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на Община Лясковец.

Решението е получено от кмета на община Лясковец на 13.09.2021 г. Недоволен от същото, кметът на община Лясковец го е оспорил с жалба, подадена чрез ответника на 27.09.2021 г. С определение от 04.10.2021 г. по адм. дело № 599/2021 г. по описа на АСВТ е разделено производството по жалбата на кмета на Община Лясковец против точка 1 на решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет - Лясковец, от производството по жалбата на кмета на Община Лясковец против точка 2 на решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет – Лясковец, като по жалбата на кмета на Община Лясковец против точка 2 на решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет – Лясковец е образувано настоящото дело.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните изводи от правна страна:

Предмет на оспорването е т. 2 от решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет – Лясковец, с която е отменена т. 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на Община Лясковец, с която е разпоредено преустановяването на провеждането на Пазара в с.Джулюница, общ. Лясковец за периода от 28.08.2021 г. до 30.11.2021 г. Точка 2 от заповед

№ 1838/27.08.2021 г. на кмета на Община Лясковец представлява общ административен акт по смисъла на чл.65 от АПК, тъй като има еднократно правно действие и засяга неопределен брой лица. Предвид това решението на общинския съвет в частта му, с която се отменя въпросната точка от заповед № 1838/27.08.2021 г., също представлява такъв общ административен акт и оспорването му следва да стане по реда на чл. 179 и сл. от АПК.

Жалбата на кмета на община Лясковец е процесуално допустима, като подадена в законоустановения 14-дневен срок, от лице, имащо право и интерес от оспорване на общия административен акт, които права произтичат пряко от закона – чл. 45, ал. 5 от ЗМСМА.

Разгледана по същество жалба е основателна по следните съображения:

Решението на общинския съвет в обжалваната му част е взето от компетентен орган, предвид разпоредбата на чл. 45, ал. 2 от ЗМСМА, съгласно която общинският съвет може да отменя административните актове, издадени от кмета на общината, които противоречат на актове, приети от съвета, в 14-дневен срок от получаването им. В тази връзка не може да се приеме за правилно възражението на оспорващата страна, че АА е издаден при липса на компетентност поради липса на противоречие с акт на съвета. Законната компетентност за отмяна на противоречащите на актовете на общинския съвет административни актове на кмета на общината е установена със закона. Основанието за отмяна - наличието на противоречие между актовете на кмета и тези на общинския съвет, представлява материалноправно условие за упражняване на тази компетентност. Липсата на такова противоречие сочи не на липса на компетентност, а на липса на материалноправно основание за отмяна на административния акт по чл. 146, т. 4 от АПК – така напр. Решение № 77 от 5.01.2016 г. на ВАС по адм. д. № 15313/2014 г.

Решението е взето в предвидената в чл. 59 от АПК писмена форма и съдържа предвидените в чл. 59, ал. 2 реквизити, в т.ч. фактически и правни основания за издаването му, чрез препращане към предложението на вносителя. При постановяването му не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила. Решението е взето на редовно проведено заседание на общинския съвет при наличие на кворум и мнозинство.

Настоящият съдебен състав намира, че оспореното решение противоречи на материалния закон. Съгласно чл. 45, ал. 2, изречение първо от ЗМСМА общинският съвет може да отменя административните актове, издадени от кмета на общината, които противоречат на актове, приети от съвета, в 14-дневен срок от получаването им. Следователно, за да е налице основание за отмяна на точка 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на община Лясковец за временно преустановяване провеждането на пазара в с. Джулюница за периода от 28.08.2021 г. до 30.11.2021 г., следва да се посочи изрично на кое решение/акт на общинския съвет противоречи тази заповед и в какво се състои противоречието. В конкретния случай, нито в предложението на общинския съветник, нито в протоколите от заседанията на постоянните комисии, нито в самото решение № 316 или при обсъжданията преди приемането му е посочен актът на общинския съвет, на който противоречи точка 2 от заповедта на кмета. Единствено може да се предполага, че това е решение № 172/29.10.2020 г. на ОбС-Лясковец, но при извършената проверка съдът не установява в действителност да съществува такова противоречие. С горното решение общинският съвет е регламентирал основни правила за провеждане на въпросния пазар в с. Джулюница, а с т. 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на община Лясковец е разпоредено временното му преустановяване поради влошената епидемична обстановка в областта вследствие на заболяването Ковид-19, т.е. заповедта на кмета на общината не влиза в противоречие с решението на общинския съвет по никакъв начин. Всъщност единствено в предложението на вносителя могат да се открият /извън чисто политическите съображения/ доводи за евентуално противоречие на въпросната точка от заповедта на кмета с действията към този момент заповеди на министъра на здравеопазването, с които на основание чл. 63, ал. 4 и 6 от Закона за здравето са въведени съответните временни протиепидемични мерки. Дори обаче да

беше налице такова противоречие, то не може да бъде основание за отмяна на заповедта на кмета от страна на общинския съвет. Ако все пак е считал, че т. 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на община Лясковец е незаконосъобразен административен акт, т.е. противоречи на закона, единствената законова възможност за общинския съвет е да я оспори пред Административен съд-Велико Търново, съгласно чл. 45, ал. 2 изр. 2 от АПК, а не да я отменя.

Предвид изложеното съдът намира, че обжалваната т. 2 от решение № 316/07.09.2021 г. на Общински съвет – Лясковец е материално незаконосъобразна и следва да се отмени.

По изложените съображения съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ като незаконосъобразна точка 2 от решение № 316/07.09.2021г. на Общински съвет – Лясковец, с която на основание чл. 45, ал. 2 от ЗМСМА е отменена точка 2 от заповед № 1838/27.08.2021 г. на кмета на Община Лясковец.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва и протестира пред Върховен административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ :

ЧЛЕНОВЕ : 1.

2.