



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

Областна администрация

Хасково

ЗАПОВЕД

Областна администрация Хасково

АК-04-12/18.07.2012

Областна администрация

Хасково / Заповед

на

<http://www.hs.government.bg>

ПК NMD119B5 / ДН 8942060

На основание чл. 32, ал. 2 от Закона за административния процес, чл. 45, ал. 4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, чл. 149, ал. 1 от АПК и след като разгледах Решения от №309 до №346, приети на редовно заседание на Общински съвет – Димитровград, проведено на 28.06.2012 год.

ОСПОРВАМ:

Решения с №№313, 314, 315, 316 и 317 от 28.06.2012 год., приети на заседание на ОбС – Димитровград, проведено на същата дата, с които се приемат изменения и допълнения към Правилника за устройството и дейността на общинско предприятие „Организация и контрол на движението, паркинги и охрана” – Димитровград, Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Траурен обреден дом” – Димитровград, Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Детски и младежки център” – Димитровград, Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Благоустройство” – Димитровград и Правилник за организацията и управлението на дейността на общинско предприятие „Стопанисване, поддържане и изграждане на общински пазари и тържища” – Димитровград /ПОУДОП СПИОПТ/

МОТИВИ:

С Решение №313 Общински съвет – Димитровград на основание чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, вр. чл. 52 вр. чл. 55 от ЗОС “приема изменение и допълнение в Правилника за устройството и дейността на общинско предприятие „Организация и контрол на движението, паркинги и охрана” – Димитровград, както следва:

1. Чл.5, ал.3 /нова/ при упражняване възлагане на управлението по ал.2, директорът се назначава от кмета на общината по ред, определен от общинския съвет, след публичен подбор, който се открива със заповед на кмета на Общината след решение на Общински съвет, което следва да съдържа:

- обект на подбора;
- изисквания към кандидатите;
- необходими документи място и срок, в който да бъдат подадени.

2. чл.5, ал.4 /нова/ провеждането на подбора се извършва от комисия от специалисти и общински съветници, назначена от кмета на Общината в състав от 5 до 9 души, като един от членовете на комисията задължително е юрист. Съставът на комисията се определя както следва: $\frac{1}{4}$ от състава и от Общински съвет, в това число Председател и Секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината.

3. чл.5, ал.5/нова/ при предсрочно прекратяване на договора с директора, кметът назначава временно изпълняващ длъжността „директор” на общинското предприятие, след решение на Общински съвет”.

С Решение №314 Общински съвет – Димитровград на основание чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, вр. чл. 52 вр. чл. 55 от ЗОС “Приема изменение и допълнение в Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Траурен обреден дом” - Димитровград, както следва:

1. Наименование – „Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „ Траурен обреден дом” – Димитровград”;

2. чл.2, ал.2 /нова/ Предприятието се управлява от директор, който е общински служител;

3. чл. 6, ал.1 тире две /изменение/ – „Приема правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Траурен и обреден дом”.

4. чл. 6, ал.2 тире четири „назначава управителя на ОП ”Траурен и обреден дом”, се заличава.

5. чл.6, ал.4 /изменение/ думата „управителят” се заменя с думата „директорът”

6. чл.6, ал.5 /нова/ „директорът се назначава от кмета на общината по ред, определен от Общинския съвет, след публичен подбор”.

7. чл.6, ал.6 / нова / „публичният подбор се открива със заповед на кмета на Общината, след решение на Общински съвет”, което следва да съдържа:

- „а” обект на подбора;
- „б” изисквания към кандидатите;

- „в” необходими документи, място и срок в които да бъдат подадени.

8. чл.6, ал.7 /нова/ „Провеждането на подбора се извършва комисия от специалисти и общински съветници, назначена от Кмета на Общината в състав от 5 до 9 души, като един от членовете на комисията задължително е юрист. Съставът на комисията се определя както следва: $\frac{1}{4}$ от състава - от Общински съвет, в това число председател и секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината.

9. чл.6, ал.8 /нова/ „При предсрочно прекратяване на договора с директора, кметът назначава временно изпълняващ длъжността „директор” на общинското предприятие, след решение на Общински съвет”.

10. чл.8, ал.3 /допълнена/, заличава се точката и вместо нея се изписва текст: „... и Общинския съвет.”...

С Решение №315 Общински съвет – Димитровград на основание чл. 21, ал. 2 и чл. 21, ал. 1, т.23 от ЗМСМА, вр. чл. 52, вр. чл. 55 от ЗОС “Присма изменение и допълнение в Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Детски и младежки център” - Димитровград, както следва:

1. чл.3, ал.1 /допълнение/ заличава се точката в края на изречението и се добавя текст: „...пред държавни и общински институции, съдебни, банкови, финансови и данъчни органи и учреждения и пред трети лица.”

2. В чл.3, ал.2 /допълнение/, заличава се точката на края на изречението и се добавя текст: „...по ред, определен от Общинския съвет, след публичен подбор, който се открива със заповед на кмета на Общината, след решение на Общински съвет”, което следва да съдържа :

1.обект на подбора;

2.изисквания към кандидатите;

3.необходими документи, място и срок в които да бъдат подадени.

3. чл.3, ал.3 /нова/ „Провеждането на подбора се извършва от комисия от специалисти и общински съветници, назначена от кмета на Общината в състав от 5 до 9 души, като един от членовете на комисията задължително е юрист. Съставът на комисията се определя, както следва: $\frac{1}{4}$ от състава - от Общински съвет, в това число, председател и секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината.

4. чл.3, ал.4 /нова/ „При предсрочно прекратяване на договора с директора, кметът назначава временно изпълняващ длъжността „директор” на общинското предприятие, след решение на Общински съвет.

5. чл.8, ал.3 /нова/ „Директорът съставя тримесечни отчети и годишен отчет за изпълнение на бюджетната си сметка и годишен отчет за дейността на предприятието пред кмета на общината и Общинския съвет”...”.

С Решение №316 Общински съвет – Димитровград на основание чл. 21, ал. 2 и чл. 21, ал. 1, т.23 от ЗМСМА вр. чл. 52, вр. чл. 55 от ЗОС “Приема изменение и допълнение в Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Благоустройство” - Димитровград, както следва:

1. Наименование /изменение/ „Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Благоустройство” - Димитровград. /ПУДОП „Благоустройство”/”

2. чл.7, ал.2 /заличава/ тире четири.

3. чл.7, ал.4 изречение 2 /ново/ „Директорът на ОП „Благоустройство” е общински служител”.

4. чл.7, ал.5 /нова/ „Директорът се назначава от кмета на общината, по ред определен от Общинския съвет, след публичен подбор. Публичният подбор се открива със заповед на кмета на Общината, след решение на Общински съвет”, което следва да съдържа:

- „а” обект на подбора;

- „б” изисквания към кандидатите;

- „в” необходими документи, място и срок, в които да бъдат подадени.

5. чл.7, ал.6 /нов/ „Провеждането на подбора се извършва комисия от специалисти и общински съветници, назначена от кмета на Общината в състав от 5 до 9 души, като един от членовете на комисията задължително е юрист. Съставът на комисията се определя, както следва: $\frac{1}{4}$ от състава - от Общински съвет, в това число председател и секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината.

6. чл. 7, ал.7 / нова / - „При предсрочно прекратяване на договора с директора, кмета назначава временно изпълняващ длъжността „директор” на общинското предприятие, след решение на Общински съвет.

7. чл.8, ал.4 /изменение и допълнение/ „Директорът съставя тримесечни отчети и годишен отчет за изпълнение на бюджетната си сметка и годишен отчет за дейността на предприятието пред кмета на общината и Общинския съвет”...”

С Решение №317 Общински съвет – Димитровград на основание чл. 21, ал. 2 и чл. 21, ал. 1, т.23 от ЗМСМА вр. чл. 52, вр. чл. 55 от ЗОС “Приема изменение и допълнение в Правилник за организацията и управлението на дейността на общинско предприятие „Стопанисване, поддържане и изграждане на общински пазари и тържища” - Димитровград. /ПОУДОП СПИОПТ/, както следва:

1. Наименование /изменение/ - Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Стопанисване, поддържане и изграждане на общински пазари и тържища“ Димитровград. /ПУДОН СНИОНПГ/;

2. чл.6 ал.1 т.5 / изменен / последната дума „конкурс“ се заличава и на нейно място се вписва текст: „публичен подбор“.

3. чл.6а /нова/, ал.1 „Директорът се назначава от кмета на общината, по ред определен от Общинския съвет, след публичен подбор. Публичният подбор се открива със заповед на Кмета на Общината, след решение на Общински съвет“, което следва да съдържа :

- „а“ обект на подбора;
- „б“ изисквания към кандидатите;
- „в“ необходими документи, място и срок, в който да бъдат подадени.

ал.2 „Провеждането на подбора се извършва комисия от специалисти и общински съветници, назначена от кмета на Общината в състав от 5 до 9 души, като един от членовете на комисията задължително е юрист. Съставът на комисията се определя, както следва $\frac{3}{4}$ от състава от Общински съвет, в това число председател и секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината.

4. чл.7, ал.13 /нова/ „Съставя тримесечни отчети и годишен отчет за изпълнение на бюджетната си сметка и годишен отчет за дейността на предприятието пред кмета на Общината и Общинския съвет“.

5. чл.7, ал.14 / нова/ „Ръководи и управлява предприятието, съгласно действащите нормативни актове, в съответствие с решенията на Общински съвет и заповедите на кмета на Общината“.

6. чл.7а /нов/ „При предсрочно прекратяване на договора с директора, кметът назначава временно изпълняващ длъжността „директор“ на общинското предприятие, след решение на Общински съвет...“

Така приетите решения са незаконосъобразни поради следните съображения:

Законовата нормативна уредба за създаване, преобразуване и закриване на общинските предприятия е дадена в разпоредбата на чл. 52 от Закона за общинската собственост, съгласно ал. 2 "общинското предприятие се създава, преобразува и закрива с решение на общинския съвет, като осъществява дейността си въз основа на правилник, приет от общинския съвет /ал. 3/, с който се определят предметът на дейност, структурата, управлението, численият състав и правата и задълженията на предприятието по отношение на предоставеното му общинско имущество - /ал. 4"/. С Решения с №№313, 314, 315, 316 и 317 от 28.06.2012 год. общинският съвет е приел изменения и допълнения към цитираните по-горе Правилници приети на основание чл. 52, ал. 3 от ЗОС и разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА. Тези изменения и допълнения обаче са взети при нарушения материалноправни разпоредби в ЗМСМА, ЗОС, КГ.

В петте подзаконов нормативни акта фигурира текст, според който – провеждането на подбора се извършва от **комисия от специалисти и общински съветници**, назначена от Кмета, в състав от 5 до 9 души, от които единият член задължително е юрист. Състав на комисията се определя както следва: $\frac{3}{4}$ от състава от Общински съвет, в това число председател и секретар на комисията и съответно $\frac{1}{4}$ от състава се определя от кмета на Общината. Тази разпоредба предоставя повече правомощия на общинския съвет, каквито не са сред изчерпателно изброени в основния закон – чл. 21, ал. 1 ЗМСМА. Палице е недопустимо разширяване кръга на предоставените със закон правомощия на самия Общински съвет, с подзаконов нормативен акт, каквито представляват правилниците. По този начин, се нарушава разпоредбата на чл. 7, ал. 1 от ЗНА и това противоречи на материалноправна норма, какъвто е характерът на разпоредбата на чл. 7, ал. 1 от ЗНА, което на основание чл. 146, т. 4 от АПК, съставлява достатъчно основание за отмяна на този текст от приетата наредба.

Съгласно разпоредбата на чл. 55 от ЗОС "директорите на общинските предприятия се **назначават от кмета на общината** по ред, определен от общинския съвет", като под ред определен от ОбС нормативната уредба има предвид Общинският съвет да избере някои от възможните начини за управление на предприятието. В конкретните случаи във всичките правилници е предвидено това да стане чрез публичен подбор. И след като изрично в цитираните правилници е предвидено, че директорите на общински предприятия са общински служители, правомощието на ОбС-Димитровград е ограничено до това да избере начина на възникване на трудовото правоотношение /поради невъзможност да бъдат държавни служители или да се сключва договор за управление, какъвто е била старата редакция на чл. 55 от ЗОС/. Използвайки термина "се назначават" от Кмета на общината, законодателят по недвусмислен начин е определил, кой е работодателят на директори на общинските предприятия. С оглед на което възможните начини за възникване на трудовото правоотношение са посочени в глава пета от Кодекса на труда. От изложеното се прави изводът, че Общинският съвет следва да определи само реда, по който се избира директорът на общинското предприятие – трудов договор, избор и конкурс, всички останали последващи действия следва да се извършат от Кмета на Общината, в качеството си на работодател.

С въведените в атакуваните актове разпоредби, ОбС – Димитровград да определя $\frac{3}{4}$ от състава на комисията, включително председател и секретар, на практика се отнемат правомощията на кмета предоставени му по силата на закон, в качеството му на работодател на директорите на общински

предприятия. Това е недопустимо, т.к се изземва част от чужда компетентност с един поднормативен акт и с пряко противоречие с други нормативни актове от по – висока степен.

Освен всичко изложено до тук приетите изменения от посочените по-горе правилници са незаконосъобразни и на друго основание. Със Заповед №АК-04-0 от 06.01.2012 год. на Областния управител на Област - Хасково е оспорено решение №77, с което е приета Наредба №25 за създаване, управление и контрол на общинските предприятия. В тази връзка е образувано и адм.дело № 10 по описа на Хасковски административен съд за 2012 година. Последният се е произнесъл със свое решение №112 от 18.06.2012 год., с което е отменил изцяло чл. 7, ал. 1 и ал. 2 от Наредба №25 /с идепично съдържание, като настоящите изменения и допълнения правилниците посочени по-горе/. Към момента на издаване на настоящата заповед Решението на ХАС не е влязло в сила, поради обжалването му от страна ОбС – Димитровград пред Върховен административен съд. В своята цялост оспорването по Заповед №АК-04-0 от 06.01.2012 год. е свързано с такива разпоредби, които са предмет и на настоящата заповед. Приемайки отново тези текстове, само че в други поднормативни актове, всъщност се нарушава основен принцип в правораздаването – никое друго учреждение няма право да приеме за разглеждане въпрос, който вече се разглежда от съда.

Предвид гореизложеното Решения с №№313, 314, 315, 316 и 317 от 28.06.2012 год., взети на заседание на ОбС – Димитровград, проведено на същата дата, с които се приемат изменения и допълнения към Правилника за устройството и дейността на общинско предприятие "Организация и контрол на движението, паркинги и охрана" – Димитровград, Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Траурен обреден дом” – Димитровград, Правилник за устройството и дейността на общинско предприятие „Детски и младежки център” – Димитровград, Правилник за управление и организация на дейността общинско предприятие „Благоустрояване” – Димитровград и Правилник за организацията и управлението на дейността на общинско предприятие „Стопанисване, поддържане и изграждане на общински пазари и тържища” – Димитровград /ПОУДОП СПИОПТ/, като приети в противоречие с материалния закон, се явяват незаконосъобразни, поради което моля Административен съд – Хасково да ги отмени.

Препис от Заповедта да се изпрати на Кмета на Община Димитровград и на Председателя на Общински съвет – Димитровград за сведение, а на Административен съд – Хасково по компетентност, заедно с материалите по преписката за произнасяне по същество.

ИРЕНА УЗУНОВА

Областен управител на Област – Хасково

