



РЕШЕНИЕ № 418

гр. Пловдив, 14.02.2020 г.
В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - ПЛОВДИВ, II състав, в открито заседание на четиринадесети юни през две хиляди и седемнадесета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДИЧО ДИЧЕВ
ЧЛЕНОВЕ: ЙОРДАН РУСЕВ
СВЕТЛАНА МЕТОДИЕВА

при секретар Таня Костадинова и прокурор Костадин Паскалев като разгледа докладваното от съдия Дичев АД № 3509 по описа за 2019 год., за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е образувано по протест, подаден от прокурор при ОП - Пловдив против Наредба за условията и реда за издаване на разрешителни за водовземане и учредяване сервитутни права и право на прокарване на водопроводи за минерална вода на територията на община Хисаря. В протеста изрично се посочва, че не се оспорва чл.7 от наредбата, който всъщност представлява тарифа за таксите за водовземане, приета на основание § 133, ал.10 от ПЗР на ЗИДЗВ (ДВ, бр. 61 от 2010 г., изм. и доп., бр. 55 от 2018 г.), т.е. по силата на изрична законова делегация. Изтъква се, че нито Закона за водите, нито ЗМСМА и ЗОС съдържат основание за издаване на протестираната наредба, а чл.76, ал.3 и чл.8 от ЗНА изискват предмет на регулация да са неуредени от нормативни актове от по-висока степен обществени отношения с местно значение. Посочва се, че законодателят е уредил въпросите, свързани с водовземане на води с НАРЕДБА № 1 от 10.10.2007 г. за проучване, ползване и опазване на подземните води, при което атакуваната наредба /с изкл. на чл.7/ е приета при липса на законова делегация и се иска отмяната и.

В проведеното открито СЗ прокурор от ОП - Пловдив поддържа протеста и претендира разноски.

Ответникът чрез процесуален представител и в писмен отговор оспорва жалбата и претендира разноски.

Административен съд - Пловдив, II -ти състав, след като се запозна с доказателствата по делото и становищата на страните, намира протеста за допустим, а разгледан по същество за основателен.

Основателно се поддържа в протеста, че за издаването на наредба от страна на общинските съвети следва да е налице изрична оправомощаваща норма, съдържаща се в закон.

Съгласно § 7 от ДР на атакуваната наредба „Тази Наредба се приема на основание чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление, и местната администрация, чл.8 от Закона за общинската собственост и Решение № 27/04.02.2011г. на Министъра на околната среда и водите във връзка със Закона за водите.“

Разпоредбата на чл.21, ал.2 от ЗМСМА е обща и от нея не може да се извлече компетентност за издаване на конкретен подзаконов нормативен акт. Разпоредбата на чл.8 от ЗОС няма нищо общо с предметния обхват на атакуваната наредба, като единствено в ал.2 на чл.8 се дава възможност на общинските съвети да приемат наредби, но във връзка с реда за придобиване на право на собственост и на ограничени вещни права, за предоставяне за управление, под наем и за разпореждане с имоти и вещи - общинска собственост. От цитираното решение на Министъра на околната среда и водите също не може да се извлече компетентност за издаване на конкретен подзаконов нормативен акт. Най-накрая - никъде в Закона за водите не се предвижда възможност общински съвет да издава наредба, с която да уреди някакви обществени отношения с местно значение, а единствено се предвижда възможност общински съвет да приеме тарифа за таксите за водовземане. Все в тази връзка следва да се посочи, че съгласно § 133, ал.7 от ПЗР на ЗИДЗВ (ДВ, бр. 61 от 2010 г., изм. и доп., бр. 55 от 2018 г.) „Кметът на общината стопанисва предоставените минерални води по ал. 1 в съответствие с изискванията, определени с наредбата по чл. 135, ал. 1, т. 2.“, т.е. с изискванията на НАРЕДБА № 1 от 10.10.2007 г. за проучване, ползване и опазване на подземните води, издадена от министъра на околната среда и водите, министъра на регионалното развитие и благоустройството, министъра на здравеопазването и министъра на икономиката и енергетиката.

Липсата на законово определена компетентност за издаването на даден нормативен акт прави същия нищожен. Само законът може да оправомощи даден орган в държавата да издаде нормативен акт. Законодателят е този, който преценя необходимостта от правна регламентация с подзаконов нормативен акт, т. е. степента на правна абстракция на нормите, той определя коя материя трябва да бъде регламентирана на подзаконово ниво и кой е органът, който да стори това. Нормативната компетентност не е нещо, което се подразбира, предполага или прехвърля. За да издаде, измени или допълни нормативен административен акт, съответният орган е необходимо да има изрична законова делегация, в противен случай той излиза извън рамките на своята компетентност, при което издадените без оправомощаване актове са нищожни /в този смисъл са мотивите на

Решение № 8020 от 29.05.2019 г. на ВАС по адм. д. № 1757/2019 г., 5-членен с-в, докладчик съдията Румяна Монова, с което е оставено в сила Решение № 15652 от 14.12.2018 г. на ВАС по адм. д. № 11440/2017 г., IV о., докладчик съдията Тодор Петков/.

При това положение следва да бъде постановено решение, с което атакуваната наредба да бъде обявена за нищожна, тъй като същата е приета от Общински съвет - Хисаря извън рамките на неговата компетентност, с изключение на чл.7 от местната наредба, приет по селата на изрична законова делегация /чл.7 всъщност представлява тарифа за таксите за водовземане, приета на основание § 133, ал.10 от ПЗР на ЗИДЗВ (ДВ, бр. 61 от 2010 г., изм. и доп., бр. 55 от 2018 г.), както и поради изричното изявление в протеста, че тази разпоредба не се оспорва.

При този изход на делото и съобразено своевременно направеното искане за присъждане на разноски, следва да бъде осъден Общински съвет - Хисаря да заплати на ОП - Пловдив разноски в размер на 20 лв.

Мотивиран от горното, съдът

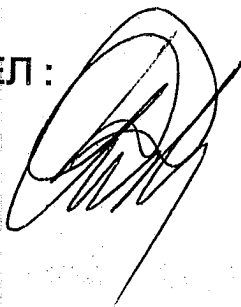
РЕШИ:

ОБЯВЯВА НИЩОЖНОСТТА на Наредба за условията и реда за издаване на разрешителни за водовземане и учредяване сервитутни права и право на прокарване на водопроводи за минерална вода на територията на община Хисаря, с изключение на чл.7 от Наредбата.

ОСЪЖДА Общински Съвет - Хисаря да заплати на Окръжна прокуратура - Пловдив разноски в размер на 20 лв.

Решението подлежи на обжалване и протест пред ВАС в 14-дневен срок от съобщаването му.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



ЧЛЕНОВЕ: 1.



2.

