

Административен съд - Габрово

Административно дело №
351/2017г.

ГР.ГАБРОВО УЛ.РАЙЧО КАРОЛЕВ №

4

Административно отделение

№ на страната в списъка

на лицата за призоваване 2

3.5.2018 г.



С Ъ О Б Щ Е Н И Е

До ОБЩИНСКИ СЪВЕТ СЕВЛИЕВО

като Ответник

Област ГАБРОВО ГР.СЕВЛИЕВО ПЛ.СВОБОДА/СТЕФАН ПЕШЕВ/ № 1

Приложено, връчваме Ви препис от Решение № 55/3.5.2018г. по Административно дело № 351/2017г., постановено от Административен съд - Габрово, Административно отделение .

Решението подлежи на обжалване, както е посочено в него.

Забележка: Лица, чрез които не може да бъде връчено съобщението, съгласно чл.46, ал.3 от ГПК РАЙОНЕН ПРОКУРОР ПРИ РАЙОННА ПРОКУРАТУРА - СЕВЛИЕВО

/ насрещна страна, лица, заинтересовани от изхода на делото или изрично посочени в писмено изявление на адресата /

Забележка: Вижте указанията на гърба на съобщението.



СЕКРЕТАР :


/ М.КАРАДЖОВА /



РЕШЕНИЕ № 55
гр. Габрово, 03.05.2018 година
В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд Габрово в открито съдебно заседание на двадесет и пет април две хиляди и осемнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: СВЕТЛОЗАР РАЧЕВ

ЧЛЕНОВЕ: ГАЛИН КОСЕВ

ДАНИЕЛА ГИШИНА

и секретар ЕЛКА СТАНЧЕВА при участието на СТОЯН ПЕТКОВ прокурор при ОП Габрово, сложи за разглеждане докладваното от ...съдия **КОСЕВ** Адм.д. №351 по описа на Административен съд Габрово за 2017 година и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.185 и сл. от АПК.

Образувано е по Протест на Прокурор при Районна прокуратура Севлиево-Тихомир Петков против текстове от Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево /приета с Решение №139 от 18.09.2013г. по Протокол №8/18.09.2013г. на ОбС Севлиево/- чл. 19 от Наредбата, с искане същият да бъде отменен като незаконосъобразен.

В Протеста се твърди, че посочения по- горе текст от Наредбата е приет от ОС Севлиево в кръга на правомощията му и при неправилно приложение на материалния закон, в противоречие с норми от по- висок ранг.

Обществените отношения, регламентирани в оспорения текст от Наредбата на Община Севлиево били уредени в издадена от Министъра на здравеопазването на осн. чл. 34, ал. 2 от ЗЗ Наредба №2/21.04.2011г.- чл. 26, ал. 1 от същата, като текста на Наредбата на Община Севлиево до голяма степен възпроизвеждал нормата на чл. 26, ал. 1 от Наредба №2/21.04.2011г., но наред с предвидените хипотези се създавала правна възможност за близките на починал, при отправено искане от тяхна страна, преди изтичане на регламентирания 8 годишен срок от последното погребение, отварянето на гроб да бъде разрешено от Прокуратурата, като граматическото тълкуване на посочената норма от наредбата водело до извода, че такова разрешение Прокуратурата може да даде и по искане на съдебните органи. В Протеста се излага, че единствената правна възможност при подобни случаи била предвидена в чл. 157 от НПК.

Оспореният текст от Наредбата на Община Севлиево била приета в противоречие с нормите на чл. 2, ал. 1 и чл. 8 от ЗНА- без овластяване на органа на местно самоуправление с Конституцията или със закон и съответно при липса на материална компетентност на ОС Севлиево да урежда обществени отношения, които вече са регламентирани със Закона за здравето, Наредба №2/21.04.2011г. от Министъра на здравеопазването и НПК

По изложените съображения в Протеста, доразвити в съдебно заседание се иска отмяна на частта от протестираната Наредба като незаконосъобразна. Претендират се разноси.

Ответникът - ОбС Севлиево, редовно призован, не се представлява от надлежно упълномощен процесуален представител.

Прокурорът от ОП Габрово дава мотивирано заключение за основателност на така подадения Протест и изложените в него доводи за отмяна на частта от Наредбата. Счита че



атакуваната част от нея е незаконосъобразна по мотиви, подробно изложени в депозирания Протест.

Протестът е подаден в предвидената от закона форма, от правоимащ по смисъла на чл. 186, ал. 2 от АПК субект, чието право на основание чл. 187, ал. 1 от същия нормативен акт може да се упражнява безсрочно, мотивиран е, поради което се явява редовен и допустим и следва да бъде разгледан по същество.

Оспорването е съобщено по реда на чл.181, ал.1 и 2, чрез публикация в „Държавен вестник и на Интернет страницата на ВАС, към него няма присъединяване на други лица.

На основание чл. 192 от АПК делото се гледа и с участието на Прокурор от Окръжна прокуратура Габрово.

Наредбата е приложена към делото в цялост. ОбС Севлиево е задължен да представи, при наличие, всички изменения на оспорения нормативен текст, заедно с преписката по приемането му, респективно по приемането на тези изменения, данни за предварителното обсъждане на проекта на спорния текст или на самата Наредба, мотивите за приемането му, доказателства за събиране на мнения и препоръки от населението на общината, за обнародване на проекта на наредбата, в едно с процесната правна норма. В изпълнение от ОбС Севлиево по делото е постъпило писмо с посочените в него приложения.

Съдът извърши проверка за наличието на съдържащите се в жалбите мотиви за отмяна на процесния акт и провери служебно за наличие на всички основания, измежду посочените в чл.146 от АПК, за прогласяване на неговата нищожност, както и на всички законови основания за отмяната му, неупоменати от страните.

За да се произнесе по съществото на правния спор, съдът взе предвид от фактическа и правна страна следното:

С Предложение до ОбС Кмет на Община Севлиево поставя за обсъждане Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево /приета с Решение №139 от 18.09.2013г. по Протокол №8/18.09.2013г. на ОбС Севлиево/. В тази връзка органът на местна администрация предлага на ОбС да вземе решение на основание чл. 22, ал. 1 от ЗМСМА и чл. 8, ал. 2 и §78, ал. 1 от ЗОС, с което да приеме Наредбата, приложена към предложението.

С Покана на основание чл. 25, т. 1 от ЗМСМА е свикан ОбС Севлиево за заседание на 18.09.2013г. при обявен дневен ред, в който е предвидено приемане на така посочената Наредба. С Решение №139/18.09.2013г. тя е приета с мнозинство, след което е оповестена по надлежния ред.

Приложени са мотиви към предложението за приемане на така посочената Наредба.

Няма данни на засегнатите граждани и юридически лица да е била предоставена изрично възможност да правят препоръки и да дават мнения по проекта, нито е посочен срок за това, което е нарушение на разпоредбата на чл. 26 от ЗНА. В самите мотиви няма такива данни, няма информация в тази насока да са направени и в сайта на ОбС Севлиево.

Липсват представени становища по направеното предложение за приемане на Наредбата от съответните комисии при Община Севлиево, в които мотивирано да са обсъдени представените за приемане на разпоредби от Наредбата.

Към административната преписка е приложен текстът на Наредбата така, както е бил приет първоначално през 2013г., като са приложени и измененията на същата до момента.



В чл. 19 от Наредбата е посочено, че „Отварянето на гроб преди навършване на 8 години от последното погребение може да става с разрешение на Прокуратурата, по искане на близките на покойник или на съдебните органи“.

Наредба №2/21.04.2011г. за здравните изисквания към гробищните паркове /гробница/ и погребването и пренасянето на покойници и издадена от министъра на здравеопазването в съответствие с чл. 34, ал. 2 от Закона за здравето и с този подзаконов нормативен акт се определят здравните изисквания към гробищните паркове /гробница/ и погребването и пренасянето на покойници. Атакуваната разпоредба на чл. 19 от Наредбата на Община Севлиево до голяма степен възпроизвежда текста на чл. 26, ал. 1 от Наредба №2/21.04.2011г. на Министъра на здравеопазването, съгласно който „Изравянето на труповете на починали или на останките им преди изтичане на 8 години от погребването или преди изтичане на срока по чл. 25, ал. 2 се допуска само по нареждане на съда или на прокурора по реда и при условията на чл. 157 от Наказателно-процесуалния кодекс и след писмено уведомяване на съответната регионална здравна инспекция“.

В чл. 157, ал. 3 от НПК е предвидено че „Изравяне на труп се допуска по нареждане на съда или на прокурора в присъствието на вещо лице - съдебномедицински експерт“.

При анализ и съпоставка на посочените текстове от Наредба №2/21.04.2011г. на Министъра на здравеопазването, ЗЗ и НПК от една страна и оспорената разпоредба на чл. 19 от Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево /приета с Решение №139 от 18.09.2013г. по Протокол №8/18.09.2013г. на ОбС Севлиево/ става ясно, че към момента на приемането на Наредбата на Община Севлиево обществените отношения, които същата урежда в чл. 19 са вече регламентирани с цитираните по-горе текстове от НПК, ЗЗ и Наредба №2/21.04.2011г. Посредством обжалвания с Протеста текст от Наредбата на чл. 19 се създава още една, допълнителна правна възможност за изравяне на труп- по искане на близките на починал, при отправено искане от тяхна страна, преди изтичане на регламентирания 8 годишен срок от последното погребение, като отварянето на гроба става след разрешение на Прокуратурата.

Така установеното с текста на чл. 19 от Наредбата допълнение се явява в противоречие с изискванията, залегнали в цитираните текстове на НПК, ЗЗ и Наредба №2/21.04.2011г. С оглед характера и естеството на урежданите обществени отношения законодателят е предвидил стеснен кръг от възможности за отваряне на гроб и изравяне на труп, като тази регламентация на тези специфични обществени отношения е уредена в посочените по-горе закони и Наредба на Министъра на здравеопазването. В този смисъл недопустимо е разширяването на кръга от лица/предвидените възможности, въз основа на които е предвидено отваряне на гроб и изравяне на труп. След като здравните изисквания за обектите с обществено предназначение, продуктите и стоките със значение за здравето на човека и дейностите със значение за здравето на човека, както и максимално допустимите нива на фактори на жизнената среда се определят с наредби на министъра на здравеопазването, доколкото с друг закон не е предвидено друго, определени с делегираното издаване на Наредба №2/21.04.2011г. са предмет на първична нормативна регламентация и като такива представляват установени задължения /забрани/, отговорността за неизпълнението им /неспазването им/, а ко в закона е предвидено като съставомерно деяние и административно нарушение, следва да се ангажира на основание текст от Наредба №2/21.04.2011г., а не от подзаконовия нормативен акт- Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево.



Налице е противоречие съобразно чл. 8, ал. 1 от ЗНА между протестирания текст на Наредбата на Община Севлиево и посочените по-горе законови и подзаконови нормативни актове, като обществените отношения, които същата наредба урежда са вече регламентирани в нормите на тези актове. Съгласно чл. 8, ал. 1 от ЗНА „Всеки общински съвет може да издава наредби, с които да урежда съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение“.

Протестираната разпоредба на Наредбата, приета с Решение на ОбС Севлиево се явява в противоречие с предвиденото в Закона за здравето, Наредба №2/21.04.2011г. на Министъра на здравеопазването и НПК, като същото е недопустимо съобразно разпоредбите на ЗНА, конкретно чл. 15, ал. 3 от същия. В чл. 16 от ЗНА е предвидено, че Държавните органи са длъжни да уведомят органа, овластен да отмени нормативния акт, за несъответствието между него и акт от по-висока степен.

По изложените съображения правилно е залегналото твърдение в Протеста, че така приетите разпоредби на чл. 19 от оспорената Наредба противоречат на текстове от акт от по-горна степен, а именно Закона за здравето, Наредба №2/21.04.2011г. на Министъра на здравеопазването и НПК. Освен това обществените отношения които протестираните текстове от Наредбата на община Севлиево уреждат, намират своето решение именно в посочените актове от по-висок ранг. В този смисъл, по изложените по-горе съображения същият текст от Наредбата е незаконосъобразен.

Налице са и допуснати съществени нарушения в процедурата по приемане на протестираната Наредба, в частност на изрично посочените в Протеста текстове, което също обуславя тяхната отмяна като незаконосъобразни.

От гореизложеното следва извода, че при издаването на процесните разпоредби от Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево /приета с Решение №139 от 18.09.2013г. по Протокол №8/18.09.2013г. на ОбС Севлиево/ Общински съвет Севлиево е допуснал съществени нарушения на формата, както и на материалния закон, които факти обосновават незаконосъобразност на посоченият текст от същата и налага отмяната му по тази причина. Съдът не намира, че са налице основания за прогласяване на нищожност на правната норма, т.к. Общинския съвет принципно са законово овластени да издават подзаконови нормативни актове, с които да регламентират видовете услуги, поради което процесната разпоредба следва да се счита за издадена от правоимащ орган. Това, че същата не съответства на приложимото законодателство, е основание за нейната отмяна, която следва да бъде прогласена от съда в настоящия му състав. В Протеста са изтъкнати мотиви в насока незаконосъобразност /неправилно приложение на материалния закон/, поради което съдът не следва да се ограничава само в основанията за прогласяване на нищожност.

С оглед резултата от настоящото производство, а именно отмяна на част от протестираната Наредба и факта, че протестиращата страна е заявила своевременно искане за присъждане на разноски, то такива следва да й бъдат присъдени в размер на 20 лева- ДТ за обнародване в ДВ.

Воден от горното и на основание чл. 193, ал.1, предл. трето от АПК, Административен съд Габрово

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Наредба за гробищните паркове и погребално обредната дейност на територията на Община Севлиево /приета с Решение №139 от 18.09.2013г. по Протокол



№8/18.09.2013г. на ОбС Севлиево/ в ЧАСТТА Й ДОСЕЖНО чл. 19 от Наредбата, като незаконосъобразна.

ОСЪЖДА Общински съвет гр. Севлиево да заплати на Районна прокуратура Севлиево сума в размер на 20 /двадесет/ лева, представляваща направени разноси по делото- ДТ за обнародване в ДВ.

След влизане в сила на съдебното решение, на основание чл. 194 от АПК, същото да се обнародва по реда, по който е обнародвана Наредбата, в която се съдържа процесната отменена нейна разпоредба и в 14- дневен срок в Административен съд Габрово да се изпрати информация и доказателства за изпълнението на този ангажимент от страна на Общински съвет Севлиево.

Решението подлежи на обжалване на основание чл. 210 и по реда на чл. 211 и сл. от АПК в 14- дневен срок от съобщаването му на страните чрез Административен съд Габрово пред Върховен административен съд.

Препис от съдебното решение да се връчи на страните в едно със съобщението.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: /п/ не се чете

ЧЛЕНОВЕ : /п/ не се чете

/п/ не се чете

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГАБРОВО

03.05.2018
(дата на заверката)

Съдебен секретар: _____

