



ЗАПОВЕД

№АП-03-14-9

Смолян, 13.01.2020 г.

В Областна администрация – Смолян с вх.№ АП-03-09-15/06.01.2020г. са постъпили Решения №№ 5 и 15, приети от Общински съвет – Девин на заседание, проведено на 18.12.2019 г. по Протокол № 3.

След като извърших проверка и преценка на същите относно тяхната законосъобразност, от фактическа и правна страна установих следното:

С Решение № 5/18.12.2019г. съветът, на основание чл. 21, ал. 1, т. 2 и ал. 2, във връзка с чл. 46а, ал. 1 от ЗМСМА в т.1 е изменил общата численост и структура на Общинска администрация – Девин и звената към нея, приета с Решение № 208/28.11.2014г., изм. С Решение № 19/26.11.2015г. на Общински съвет Девин, в частта по т.IV. Кметства и населени места, считано от 28.10.2019г. и одобрява в т.1.1. обща численост и структура по т. IV. Кметства и населени места с посоченото в решението съдържание.

С Решение № 15/18.12.2019г. съветът, на основание чл. 21, ал. 1, т. 15 от Закона за местното самоуправление и местна администрация е избрал за делегат на в Общото събрание на Националното сдружение на общините в Република България - Наташа Василева – Председател на Общински съвет – Девин.

Решения №№ 5 и 15/18.12.2019г. на Общински съвет – Девин са незаконосъобразни, предвид следните съображения:

С Решение № 5/18.12.2019г. съветът, на основание чл. 21, ал. 1, т. 2 и ал. 2, във връзка с чл. 46а, ал. 1 от ЗМСМА в т.1 е изменил общата численост и структура на Общинска администрация – Девин и звената към нея, приета с Решение № 208/28.11.2014г., изм. С Решение № 19/26.11.2015г. на Общински съвет Девин, в частта по т.IV. Кметства и населени места, **считано от 28.10.2019г.**

Съгласно чл. 46а, ал. 1 от ЗМСМА, цитиран като едно от правните основания за приемане на решението в населените места, които не са административен център на кметства, кметът на общината може да назначи за срока на мандата кметски наместници в съответствие с утвърдената численост и структура на общинската администрация. Кметските наместници към датата на назначаването трябва да отговарят на условията по чл. 397, ал. 1 от Изборния кодекс. Следователно, кметският наместник е част от общинската администрация и не се избира от населението, за разлика от кметовете на общини и на кметства, а се назначава от кмета на общината.

В конкретния случай общинският съвет е изменил общата численост и структура на Общинска администрация – Девин, съгласно правомощията дадени му от закона, **считано от 28.10.2019г.**, т.е. същите влизат в сила от цитираната дата.

Видно от предоставената преписка, решението е прието от Общински съвет – Девин на **18 декември 2019г.**, като същевременно според диспозитива на същото

измененията в структурата и числеността на общинска администрация влиза в сила от **28 октомври 2019г.**

От гореизложеното следва, че съгласно текста на така приетото решение, определените изменения в числеността на структурата на Община Девин влизат в сила два месеца преди същото да бъде прието, давайки му обратна сила.

Общински съвет – Девин следва да има предвид, че **липсва валидно правно основание за придаване обратна сила на акта.**

Видно от приложената преписка, както и от Докладна записка с вх.№ ДЗО-171/11.11.2019г. на Кмета на Община Девин, Протокол № 3 на Общински съвет – Девин, воден на заседание, проведено на 18.12.2019г. **не са посочени мотиви и основания, които да обосновават необходимостта от придаване на обратна сила на взетото решение.**

Съгласно разпоредбата на чл.14, ал. 1 от Закона за нормативните актове **обратна сила на нормативен акт може да се даде само по изключение, и то с изрична разпоредба, а съгласно ал. 2 обратна сила на нормативен акт, издаден въз основа на друг нормативен акт, може да се даде само ако такава сила има актът, въз основа на който той е издаден.**

В конкретния случай не е посочено валидно правно основание за придаване на обратна сила на Решение № 5/18.12.2019г. на Общински съвет – Девин, а също така видно от ЗМСМА, цитиран в решението като правно основание не е предвидена обратна сила, за да може да се приеме, че такава е дадена на цитираното решение.

Общински съвет – Девин следва да има предвид, че актовете на общински съвет влизат в сила по общия ред, в това число и приетите с тях изменения и допълнения, от датата на влизане в сила на решенията, освен ако това не е изрично предвидено, като целта е пораждање на правни последици единствено и само занапред. **Обратна сила се допуска само в изрични случаи**, при това в интерес на справедливостта и при посочване на изрични мотиви, които налагат това.

Нещо повече константната и непротиворечива съдебна практика приема за ноторно известен факта, че административните актове действат занапред, като наред с това обратно действие, може да им бъде придадено само с нормативен акт, какъвто в конкретния случай не е посочен.

Видно Решение № 5/18.12.2019г. на Общински съвет – Девин е взето на заседание на съвета, проведено на 18.12.2019г. по Протокол № 3, като едва след влизането му в законна сила същият ще породи действие по отношение на своите адресати.

Предвид изложеното, Решение № 5/18.12.2019г. на Общински съвет – Девин е постановено в нарушение на императивната разпоредба на чл.59, ал. 2, т. 4 от АПК, при липса на валидно правно основание за приемането му, поради което се явява незаконосъобразно.

С Решение № 15/18.12.2019г. съветът, на основание чл. 21, ал. 1, т. 15 от Закона за местното самоуправление и местна администрация е избрал за делегат на в Общото събрание на Националното сдружение на общините в Република България - Наташа Василева – Председател на Общински съвет – Девин

Съгласно нормата на чл.21, ал.1, т.15 от ЗМСМА посочена като правно основание за приемане на цитираното решение, общинският съвет приема решения за участие на общината в сдружения на местни власти в страната и в чужбина, както и в други юридически лица с нестопанска цел и определя **представителите на общината** в тях.

Под представители на общината законът има предвид **кмета на общината или служители от съответната общинска администрация**, съгласно структурата на

администрацията, но не и лица извън нея, които биха били представители на други органи, а не на общината.

В подкрепа на посоченото е и чл.44, ал.1, т.15 от ЗМСМА, съгласно който кметът на общината представлява общината пред физически и юридически лица и пред съда. Следователно представител на Община Девин в Общото събрание на Националното сдружение на общините в Република България трябва да е кметът на общината или определен от съвета служител/работник от общинската администрация, **но не и председателя на общински съвет или общински съветник**, съгласно разпоредбата на чл. 21, ал. 1, т. 15 от ЗМСМА, цитирана като правно основание за приемане на решението.

В подкрепа на посоченото е обстоятелството, че кметът на общината и общинският съвет са отделни и самостоятелни органи, а именно кметът на общината е орган на местната администрация, а общинският съвет – орган на местното самоуправление.

Предвид изложеното, Решение № 15/18.12.2020г. на Общински съвет – Девин е постановено в нарушение на материалния закон – чл. 21, ал.1, т.15 от ЗМСМА, поради което същото се явява незаконосъобразно.

Считам, че в конкретния случай допуснатата незаконосъобразност в горепосочените решения на Общински съвет – Девин може да бъде отстранена чрез ново обсъждане на същите на заседание на общинския съвет чрез тяхната отмяна.

Поради това и на основание чл.32, ал.2, изр. първо от ЗАдм., във връзка с чл.31, ал.1, т.5 от ЗАдм. и чл.45, ал.4 от ЗМСМА.

ЗАПОВЯДВАМ:

Връщам Решения №№ 5 и 15/18.12.2019г. на Общински съвет – Девин, като незаконосъобразни за ново обсъждане в 14 – дневен срок от получаването им.

Заповедта да бъде изпратена на Председателя на Общински съвет – Девин за изпълнение, а на Кмета на Община Девин за сведение.

НЕДЯЛКО СЛАВОВ /П/
Областен управител