

СПРАВКА ЗА ПОСТЪПИЛИ ПРЕДЛОЖЕНИЯ, ЗАЕДНО С ОБОСНОВКА ЗА НЕПРИЕТИТЕ

Постъпило е становище вх. № 26.00-1146/10.10.2018г. Текстове от нормативни документи, цитирани като нарушени в постъпилото становище:

Закон за нормативните актове:

Чл. 7. (2) Наредбата е нормативен акт, който се издава за прилагане на отделни разпоредби или подразделения на нормативен акт от по-висока степен.

Чл. 9. (1) Разпоредбите на нормативните актове се формулират на общоупотребимия български език, кратко, точно и ясно.

Чл. 10. (2) Обществени отношения, които спадат към област, за която има издаден нормативен акт, се уреждат с неговото допълнение или изменение, а не с отделен акт от същата степен. - Виж Чл. 8. (Изм. - ДВ, бр. 65 от 1995 г.) 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.

Чл. 15. (1) Нормативният акт трябва да съответствува на Конституцията и на другите нормативни актове от по-висока степен.

(2) (Нова - ДВ, бр. 46 от 2007 г.) Ако нормативен акт противоречи на регламент на Европейския съюз, прилага се регламентът.

(3) (Предишна ал. 2 - ДВ, бр. 46 от 2007 г.) Ако постановление, правилник, наредба или инструкция противоречат на нормативен акт от по-висока степен, правораздавателните органи прилагат по-високия по степен акт.

Административнопроцесуален кодекс:

Чл. 4. (1) Административните органи действат в рамките на правомощията си, установени от закона.

2) Когато закон или подзаконов нормативен акт противоречи на международен договор, ратифициран по конституционен ред, обнародван и влязъл в сила за Република България, прилага се международният договор.

Чл. 6. (1) Административните органи упражняват правомощията си по разумен начин, добросъвестно и справедливо.

(2) Административният акт и неговото изпълнение не могат да засягат права и законни интереси в по-голяма степен от най-необходимото за целта, за която актът се издава.

(3) Когато с административния акт се засягат права или се създават задължения за граждани или за организации, прилагат се онези мерки, които са по-благоприятни за тях, ако и по този начин се постига целта на закона.

(4) От две или повече законосъобразни възможности органът е длъжен при спазване на ал. 1, 2 и 3 да избере тази възможност, която е осъществима най-икономично и е най-благоприятна за държавата и обществото.

(5) Административните органи трябва да се въздържат от актове и действия, които могат да причинят вреди, явно несъизмерими с преследваната цел.

Закон за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност (ЗОАРАКСД):

Чл. 1 (2) Целта на закона е да улесни и насърчи извършването на стопанската дейност, като ограничи до обществено оправдани граници административното регулиране и административния контрол, осъществявани върху нея от държавните органи и от органите на местното самоуправление.

Чл. 3 (3) При административно регулиране и административен контрол върху стопанската дейност административните органи и органите на местното самоуправление не могат да налагат ограничения и тежести, които не са необходими за постигане на целите на закона.

Закон за устройство на територията:

Чл. 56 – 57

Конституция на Република България:

Чл. 6 (2) Всички граждани са равни пред закона. Не се допускат никакви ограничения на правата или привилегии, основани на раса, народност, етническа

принадлежност, пол, произход, религия, образование, убеждения, политическа принадлежност, лично и обществено положение или имуществено състояние.

Чл. 19. (1) Икономиката на Република България се основава на свободната стопанска инициатива.

(2) Законът създава и гарантира на всички граждани и юридически лица еднакви правни условия за стопанска дейност, като предотвратява злоупотребата с монополизма, нелоялната конкуренция и защитава потребителя.

Харта на основните права на Европейския съюз:

Член 16 Свобода на стопанската инициатива

Свободата на стопанската инициатива се признава в съответствие с правото на Съюза и с националните законодателства и практики.

Обосновка за неприемане на предложенията по точките от постъпилото становище:

I.

Обектите в ЗУТ имат „предназначение“ за изпълнение на „дейности“.

Чл. 56. (1) (Изм. - ДВ, бр. 103 от 2005 г., доп. - ДВ, бр. 61 от 2007 г., в сила от 27.07.2007 г., доп. - ДВ, бр. 82 от 2012 г., в сила от 26.11.2012 г.) Върху поземлени имоти могат да се поставят преместваеми (2) **увеселителни обекти** и преместваеми обекти за (1) **търговски** и (4) **други обслужващи дейности** - павилиони, кабинни, маси, зарядни колонки за електрически превозни средства, както и (5) **други елементи на градското обзавеждане** (спирки на масовия градски транспорт, пейки, осветителни тела, съдове за събиране на отпадъци, чешми, фонтани, часовници и други).

Чл. 57. (1) (Предишен текст на чл. 57 - ДВ, бр. 65 от 2003 г.) Върху недвижими имоти могат да се поставят (3) **рекламни, информационни** и (5) **монументално-декоративни елементи** въз основа на разрешение за поставяне, издадено по ред, установен с наредба на общинския съвет по чл. 56, ал. 2.

1. и 2. Преместваемите обекти не се делят от ЗУТ на „самостоятелни“ или „несамостоятелни“ обекти. Те не са недвижими имоти по чл. 110 от Закона за собствеността (§182 от ПЗР към ЗИД на ЗУТ). Слънцезащитните устройства, скари и площи за складиране, отговарящи на условията на §5, т.80 от ДР на ЗУТ, са преместваеми обекти.

3. Фирмените надписи, като рекламно-информационен елемент по чл. 57 от ЗУТ, са преместваеми обекти по дефиницията на §5, т.81 от ДР на ЗУТ.

4. Няма закон, забраняващ извършването на обществени услуги в преместваеми обекти, например в павилиони.

5. Преместваемите обекти не се делят от ЗУТ на „самостоятелни“ или „несамостоятелни“ обекти. Извършвайки сервиране на открито, извън рамките на заведение или преместваем обект (например павилион, фургон или шатра за продажба на сладолед, пици, безалкохолни напитки) се заема временно площ, която не е собствена и от която се получават приходи.

Наредбата е съобразена със чл. 3, ал. 3 от Закона за ограничаване на административното регулиране и административния контрол върху стопанската дейност – тя се издава на основание чл. 56, ал.2 от ЗУТ, изискващ издаването ѝ.

6. Пределният срок за разполагане на целогодишни преместваеми обекти се указва в договора за наем (за общинските имоти е до 10 години – чл. 14, ал. 3 от Закона за общинска собственост) или до реализирането на подробния устройствен план (чл. 55 от ЗУТ).

7. Правилно се отбелязва, че мобилните преместваеми обекти не се прикрепват към терена – те се поставят в началото и прибират в края на деня, дори когато договорът за наем е за срок над 1 ден. Това им качество ги определя като „мобилни“, за разлика от фургоните например, които също са подвижни, но е възможно да не променят

местоположението си в течение на деннонощното. Това качество позволява съхранение и опазване на обектите нощем, както и ежедневно почистване на терена.

8. Няма противоречие и несъответствие с целта на закона (отговори по т.6 и т.7). Предложеното във възражението наименование „Стационарни“ (колко стационарни?) е дефинирано в наредбата по-конкретно: целогодишни, сезонни, кратковременни и мобилни.

Направеното класифициране на многообразието от преместваеми обекти е напълно достатъчно за ясното регламентиране на режима за поставянето им.

Предложението за прецизиране на текстовете на чл. 4 не е обосновано.

II.

За чл. 9, ал.1, т. 4 правилно е отбелязано, че няма сграда, обект или територия, определени и класифицирани като „градски партер“. Това не е единичен елемент, а сборно наименование на изрично изброените „магазини, заведения и други обекти с обслужващи функции“. Общото е ансамбловото им разположение на или близо до градския терен (партер).

За чл. 9, ал. 2 от Наредбата правилно е отбелязано, че не касае разполагането на рекламно-информационни елементи. Те се разполагат върху и в обектите по ал. 1. АLINEЯ 2 касае ползването им за конкретен случай (само за безплатни съобщения за културни, спортни, хуманитарни и други събития), доколкото ползването им например за реклама на стоки става по общия ред. По решение на Общинския съвет тази алинея може да отпадне, ако дублира друг нормативен акт. В правомощията на Общинския съвет е да определи дали тези съобщения ще са безплатни, само в този ли обхват и необходимо ли е отделно решение за ползването на общинските рекламно-информационни обекти.

Наредбата не дописва Закона за устройство на територията, текстовете са свързани с конкретното прилагане на чл. 56 и 57 от Закона.

III.

Текстът на чл. 12 не изключва инициативата на гражданите. Предвиждането на гаражни клетки става по инициатива на Общината, като собственик на терените, като се има предвид създадените вече групи и заявления интерес. Ако няма заявен интерес от страна на гражданите за разширение на съществуваща гаражна група или за създаване на нова, се обезсмисля процедурата по създаване на схеми върху и без това ограничените „свободни“ площи. Липсва конкретно предложение как да се прецизира текста.

IV.

С текстовете на чл. 13, ал.1, чл.15, ал.1 и ал.2 от Наредбата не се нарушават разпоредбите на чл. 56, ал. 2 от ЗУТ. Текстовете са част от описанието на реда за издаване на разрешение за поставяне на преместваеми обекти. Те не могат да се разглеждат самостоятелно, извадени от останалите разпоредби на Наредбата. Те не налагат излишни ограничения и тежести върху стопанската дейност – свързани са със създаването на безопасна, ергономична, достъпна и естетична обществена среда, регламентирана от редица нормативни актове, отговорността за съответствието с които е в правомощията на Общинския съвет по устройство на територията и главния архитект на общината. Не случайно в чл. 57а, ал.1, т.4 от ЗУТ преместваемите обекти се премахват, ако не отговарят на изискванията, вписани в чл.169, ал.1, т.1, 2, 3, 4, 5 и ал.3, т.1 от ЗУТ. Тежест за стопанската дейност ще бъде ако се постави обект, неотговарящ на тези изисквания и се наложи да се премахне по силата на закона, ако не се стигне и до щети и злополуки. Наредбата по разумен и справедлив начин диференцира изискванията си по отношение на различните видове обекти.

В случая не се изготвят инвестиционни проекти. Проектите за преместваеми обекти за указаните видове са „в обем, достатъчен да се възложи изпълнение“ и да получат „съгласувателни становища от съответните контролни ведомства относно разположението и дейността им“.

1. Предоставянето под наем на общински терени се извършва по Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество, като сезонните слънцезащитни устройства, се разрешават без търг по цени, съгласно Приложение № 1 към същата наредба (има се предвид цитираната вече в този текст Наредба за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество).

2. Горецитираната наредба предвижда сключване на договор за наем. Разрешението за поставяне, издадено от главния архитект на общината, включва и условията, вписани в този договор, независимо дали е сключен след търг или без (предобектна търговия).

3. В чл. 23, ал. 2 са вписани необходимите документи за издаване на разрешение за поставяне на целогодишните обекти и слънцезащитните устройства. Конкретно за поставянето на гаражните клетки е необходимо и допълнително да са изпълнени условията по чл. 22, ал. 2. Текстът на чл. 22, ал. 2 е с ясно указана приложна област. Тя явно не се отнася за друг вид обекти, освен за гаражните клетки.

4. Чл. 36, ал. 1 от Наредбата за реда и условията за извършване на търговска дейност на територията на община Мездра препраща поставянето на преместваеми обекти в общия случай обратно към наредбата по чл. 56, ал. 2 от ЗУТ, от което следва:

- Описаните в ал. 2 от чл. 36 подвижни съоръжения, представляващи целогодишни обекти, са поставят по реда на чл. 23, ал.2 от наредбата по чл. 56, ал. 2 от ЗУТ.

- За описаните в ал. 2 от чл. 36 подвижни съоръжения, представляващи сезонни, кратковременни или мобилни обекти, се издава удостоверение за извършване на търговска дейност по реда на чл. 37 и следващите от същата наредба.

Няма противоречие и неяснота при прилагане на наредбата:

Наредбата за разполагане на преместваеми обекти за търговска, увеселителна, рекламно-информационна и друга обслужваща дейност на територията на община Мездра има приложна област – **разполагане на преместваеми обекти върху общински, държавни и частни имоти, които не извършват само търговска дейност.**

Наредбата за реда и условията за извършване на търговска дейност на територията на община Мездра има приложна област – **търговска дейност от стационарни обекти и ред за ползване на общински площи за тази дейност.**

Резонно е по-общата наредба в конкретни случаи да препраща към наредбата с по-тясно специализирана област на приложение. Приложната област на двете наредби е различна и не е възможно с изменение или допълнение на едната да се уредят различните обществени отношения.

Относно въпросите в т. 3, 4, 5, 6:

3.4. Предоставяне под наем на общински терени за разполагане на преместваеми обекти – слънцезащитни устройства, маси за сервиране на открито и скарите и площите за складиране, **обслужващи търговската дейност в стационарни обекти**, е с договор за наем, без търг по цени от Приложение № 1 към Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество (виж чл. 22, ал. 1 и чл. 18, ал. 1, т. 3). За слънцезащитното устройство се издава разрешение за поставяне от гл. архитект на общината (чл. 23, ал. 1).

5. За поставянето на слънцезащитни устройства не е необходимо съответствие и с условията за поставяне на гаражна клетка, защото не се поставя такава.

6. За поставяне на слънцезащитното устройство по чл.4, ал.1, т.1.6 се сключва договор при цена, не по-малка от тази по приложение № 1 към НРПУРОБИ, - „терени и места за стопански и адм. нужди, тротоар“, по съответния вид дейност и зона на разполагане. За поставяне на преместваеми обекти по чл.4, ал.3 т.2, 3 и 4 (с вписаното изключение на слънцезащитните устройства по чл.4, ал.1, т.1.6) се извършва по реда на Наредба за реда и условията за извършване на търговската дейност на територията на Община Мездра. За същите се издава удостоверение за извършване на търговия на открито от упълномощени длъжностни лица от Община Мездра и се дължи такса по чл.

28 от същата наредба, препращаща към Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Мездра, глава втора, раздел II.

Чл. 28, ал.1 от Наредбата не противоречи на чл. 142-144 от ЗУТ. Изискващите се проекти по чл. 15 съдържат архитектурна и конструктивна част в **обем, достатъчен да се възложи изпълнение, и съгласувателни становища** от съответните контролни ведомства относно разположението и дейността им. Това не са инвестиционни проекти с големия обем части, изискващи се по Наредба № 4 /21.05.2001 г., и вписани във възражението. За издаването на разрешение за поставяне ЗУТ е предвидил „ред, установен с наредба на общинския съвет“.

Вписаното в чл.13, ал.1 изискване към проектирането, изпълнението и поддържането на преместваемите обекти „в съответствие с нормативните изисквания, вписани в чл.169, ал.1 и ал.3 от ЗУТ“ **може, по преценка на Общинския съвет, да се редактира като „съответствие с нормативните изисквания, вписани в чл.169, ал.1, т.1, 2, 3, 4, 5 и ал.3, т.1 от ЗУТ“**. По този начин ще се изключат изискванията по ал.1., т. 6 - икономия на енергия и топлосъхранение, т. 7 – устойчиво използване на природните ресурси, както и на ал.3, т.2 – намаляване риска от бедствия, неспазването на които не е основание за премахване на обекта по ред на чл. 57а от ЗУТ. Явно тези изисквания, по мнението на фирмата, подала становището, са в повече към останалите. (Но: Един павилион, поставен например, в близост до сухо дърво, при проливен дъжд може да затлачи коритото и да предизвика наводнение; билборд, поставен в близост до въздушен електропровод, при силен вятър може да предизвика аварията му; обект, поставен незакрепен до улица може да се обърне и предизвика катастрофа – това не са единични случаи, доказващи необходимостта от специално, отговорно отношение към тези, на пръв поглед, леки обекти).

Редът за издаване на разрешение за поставяне не изключва вписването на условия и изисквания към многообразието от преместваеми обекти, най-малко за съответствие с цитираните по-горе нормативни изисквания. Доказването им става с изготвен и изпълнен проект, съгласуван по компетентност и от съответните контролни институции. Какво означава Общинският съвет „да уреди единствено реда, т.е. процедурата, по която ще се издават разрешенията за поставяне на обектите по чл. 56 и чл. 57 от ЗУТ“, вписани във възражението?

V.

Текстът на чл.18, ал.1, освен с безопасността на хората и хигиената около имотите, е свързан и със създадените сервитутни права за елементите на техническата инфраструктура (това са ограничени вещни права, които се вписват по партидите на ползваните имоти, притежавани от експлоатационните дружества). Той не е неправомерно ограничение, а съобразяване със правото на собственост.

VI.

2. Схемите за разполагане на преместваеми обекти се изготвят чрез възлагане на лица с проектантска правоспособност по инициатива на ръководството на Общината – за общинските имоти (чл. 19, ал. 2), на администрациите, стопанисващи държавните имоти (чл.26, ал.2) и на собствениците на частни имоти (чл.28, ал.2). Различната собственост е равнопоставена и справедливият ред изисква собственика да управлява имота. Когато неособственик желае да наеме чужд терен, той заявява намерението си. Управлението на общинските и държавни имоти се извършва по ред, определен с нормативна уредба, с която настоящата наредба се съобразява.

3. Не се ограничава възможността на всички граждани да реализират законово предоставената им възможност да заявят и получат разрешение за поставяне, поради „липса на схема, за изработването на която им е отнета инициативата“. При заявен интерес ръководството на Общината може да възложи изработването и приемането на схема. Схемата ще бъде обявена интернет страницата на Общината (чл.21, ал.3) и

реализирана по реда на Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество и настоящата наредба.

4. Насърчаването на стопанската дейност не се извършва само с изготвянето на схеми за разполагане на временни обекти, а и със създаване и опазване на привлекателна градска среда. Свободната стопанска инициатива не означава безогледно ползване на общинските терени за лична/фирмена изгода. Всяко общество се основава на правила и норми на поведение и дейност, които се зачитат и не се заобикалят.

5. Не е нарушен принципът на съразмерност, установен с чл. 6 от АПК.

6., 7. Текстът на чл. 19, ал. 1 отговаря на условието по чл. 56, ал.2 от ЗУТ за наличие на схеми за имотите, общинска и държавна собственост.

8. Редът за поставяне на преместваеми обекти, дефинирани в §5, т. 80 и т. 81 от ДР на ЗУТ е указан в Раздел IX „Преместваеми обекти и елементи на градското обзавеждане“ на ЗУТ, за приложението на който е създадена наредбата.

При изготвянето на проекта за наредба са ползвани съответните актове на Община Плевен, Община Хасково и Община Враца.

VII

Сезонните слънцезащитни устройства по чл. 4, ал. 1, т. 6, разположени пред собствен обект (магазин/заведение или др.) се разрешават без търг по цени, съгласно Приложение № 1 към Наредбата за реда за придобиване, управление и разпореждане с общинско имущество. Няма логика елементи за предобектна търговия да се обявяват на търг, след като ще обслужващ ползващия ги стационарен обект.

В разрешението за поставяне на слънцезащитните устройства се вписват и условията за експлоатация и поддръжка, договорирани със собственика на терена с договора за наем.

За поставяне на преместваеми обекти по чл.4, ал.3 т.2, 3 и 4 се дължат такси по чл. 28 от Наредбата за реда и условията за извършване на търговската дейност на територията на Община Мездра.

За поставяне на преместваеми обекти за рекламно-информационна дейност се заплащат цени, не по-ниски от посочените в Приложение № 2 към настоящата наредба.

VIII

Контролът за законността на актовете и отказите, издадени по реда на настоящата наредба се упражнява от Кмета на общината или упълномощен от него заместник-кмет. Тези актове са:

схема за разполагане, одобрена от главния архитект;

разрешение за поставяне, издадено от главния архитект;

удостоверение за извършване на търговия на открито, издадено от упълномощени длъжностни лица от Община Мездра.

Констативният акт по чл. 57а от ЗУТ и заповедта за премахване по чл. 57а, ал. 3 от ЗУТ не са сред актовете, създавани по реда на наредбата, и подлежат на съдебен контрол по чл. 215 от ЗУТ. Правомощията на съда не са иззети.

IX

Свободата на стопанската инициатива не означава анархия, а и съобразяване със собствеността, правата и задълженията на другите стопански субекти и нормативна уредба.