

ПРОТОКОЛ

Гр. Видин, 30.07.2020 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ВИДИН, Четвърти административен състав в публично съдебно заседание на **тридесети юли, две хиляди и двадесета година** в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: БИЛЯНА ПАНТАЛЕЕВА

при участието на секретаря Вержиния Кирилова сложи за разглеждане **адм. дело № 178** по описа за **2020 г.** докладвано от **СЪДИЯ ПАНТАЛЕЕВА**

На именното повикване, в 14.20 часа, се явиха:

За оспорващия – Кмета на Община Ново село, редовно призовани, се явява лично и с адвокат Д.Б., с пълномощно от днес.

За втория оспорващ - Областен управител на Област Видин-гр.Видин, редовно призован, се явява старши юрисконсулт В.Н.Д, с пълномощно от днес.

За ответната страна - Общински съвет Ново село - с.Ново село, редовно призовани, се явява И.В.– Председател на Общински съвет Ново село.

СТАНОВИЩА ПО ХОДА НА ДЕЛОТО.

АдвокатБ.: Моля да дадете ход на делото.

Ст.ю.к.Д: Моля да се даде ход на делото.

И.В.- Председател на Общински съвет Ново село: Моля да се даде ход на делото.

Съдът намира, че липсват процесуални пречки за даване ход на делото, за което

ОПРЕДЕЛИ:

ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО и го докладва.

Производството е по чл.32 от ЗА във вр. с чл.45,ал.11 от ЗМСМА.

Делото е образувано по оспорване на Кмета на Община Ново село със Заповед № РД 02-149/10.07.2020г. на решение № 114, прието с протокол № 11/03.07.2020г. , с което е потвърдено върнатото за ново обсъждане решение №106, взето с протокол №10 от 16.06.2020г.

С определение № 302/14.07.2020г. към настоящето производство е присъединено и оспорването на Областния управител на Област Видин със Заповед № РД 25-18/13.07.2020г., с която е оспорено същото решение

АдвокатБ.: Поддържам направеното оспорване така, както е направено в заповедта. Няма да соча други доказателства.

Ст.ю.к.Д: Поддържам заповедта с характер на оспорване. Няма да соча други доказателства.

И.В.– Председател на Общински съвет Ново село: Оспорвам и двете заповеди. Относно доказателства, моля да имате предвид тези, които сме

изпратили по хода на делото. Няма да соча други доказателства.

Съдът намира, че следва да приеме административната преписка, изпратена от оспорващия и от ответника по делото, в нейната цялост, както и представените в днешното съдебно заседание писмени доказателства, за което

ОПРЕДЕЛИ:

ПРИЕМА решение № 114 на ОбС – Ново село – л.5; протокол № 11/03.07.2020г. – л.6-л.8; Предложение от И.Б.Б.до ОбС- Ново село вх.№ РД 01-194/03.07.2020г. – л.9; Протокол № 8/03.07.2020г. – л.9; Писмо изх. № 2803/2912/30.06.202 г. на Областен управител на област Видин- л.10; Заповед РД – 25-17/30.06.2020 г. на Областен управител на област Видин – л.11-л.12; писмо на Община Ново село изх. № РД 02-1411/23.06.2020 г. – л.13; Заповед РД 02-89/18.06.2020 г. на кмета на Община Ново село – л.14; Протокол № 10/16.06.2020г. на ОбС – Ново село – л.15-л.19; Решение № 106 на ОбС – Ново село – л.20; Протокол № 7/16.06.2020г. – л.21; Предложение от Георги Стоенелов – кмет на Община Ново село вх. № РД 01-158/02.06.2020 г. – л.22; Решение № 12 на ОбС – Ново село – л.23; Решение № 6 на ОбС – Ново село – л.24; Протокол № 9/20.05.2020г. – л.25-л.28; Решение № 104 на ОбС – Ново село – л.29; Протокол № 6/15.05.2020г. – л.30; Предложение от Георги Стоенелов – кмет на Община Ново село вх. № РД 02-698/18.03.2020 г. – л.31.

ПРИЕМА изпратените с писмо изх.№ РД 01-209/15.07.2020г. на И.М.В.– Председател на ОбС – Ново село писмени доказателства, както следва: Протокол № 9/20.05.2020г. на ОбС – Ново село – л.54-л.61; Покана на ОбС – Ново село – 2 бр. – л.62- л.63; Предложение от Лъчезар Асенов Кръстев – зам.-председател на ОбС – Ново село – л.66; писмо на кмета на Община Ново село до ОбС – Ново село вх.№ РД 02-1115/15.05.2020г. – л.67; Решение № 104 на ОбС – Ново село – л.68; Протокол № 4/15.05.2020г. – л.69; Протокол № 6/15.05.2020г. – л.70; Покана на ОбС – Ново село – л.71-л.72; Протокол № 10/ 16.06.2020г. на ОбС – Ново село – л.73-л.82; Предложение от Георги Стоенелов – кмет на Община Ново село вх. № РД 02-1227/02.06.2020 г. – л.83-л.84; Предложение от И.Б.Б.до ОбС- л.85; Решение № 106 на ОбС Ново село – л.86; Протокол № 5/ 16.06.2020г. – л.87; Протокол № 7/16.06.2020г. – л.88-л.89; Протокол № 11/03.07.2020г. – л.90-л.93; Покана на ОбС – Ново село – л.94; Решение № 114 на ОбС – Ново село – л.95; писмо на кмета на Община Ново село до Председателя на ОбС – Ново село изх.№ РД 02-1411/23.06.2020г. – л.96; Заповед № РД 02-89/ 18.06.2020г. – л.97-л.98; Протокол № 8/03.07.2020г. – л.99; писмо на Областен управител на област Видин изх.№ 2803/30.06.2020г. – л.100; Заповед № РД-25-17/30.06.2020г. на Областен управител на област Видин – л.101 – л.102; Предложение от И.Б.Б.до ОбС- Ново село вх.№ РД 01-194/03.07.2020г.-л.103.

ПРИЛАГА за сведение : извадка от интернет страница – л.44-л.45; писмо, изпратено по и-мейл – л.46; решение на ВАС по адм.дело № 4244/2018г. – л.47—л.49; решение на ВАС по адм.дело № 8947/2016г. –

л.51-л.53;

ПРИЛАГА становище, изпратено с писмо изх.№ РД 01-209/15.07.2020г. на И.М.В.– Председател на ОбС – Ново село.

Адвокат Б.: Нямам други искания. Няма да соча други доказателства. Моля за ход на делото по същество.

Ст.ю.к. Д: Няма да соча други доказателства. Моля за ход на делото по същество.

И.В.– Председател на Общински съвет Ново село: Нямам други искания. Няма да соча други доказателства. Моля за ход на делото по същество.

Съдът счете делото за изяснено от фактическа страна, за което

ОПРЕДЕЛИ:

ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО ПО СЪЩЕСТВО.

Ст.ю.к. Д: Моля да постановите решение, с което да потвърдите заповедта с характер на оспорване на Областния управител на област Видин и отмените решение № 114, взето с протокол № 11/ 03.07.2020г. на Общински съвет Ново село, като незаконосъобразно предвид съображения, които ще изложи по-подробно в писмена защита. Също така моля да ми бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение.

Адвокат Б.: Моля да постановите решение, с което отмените като неправилно и незаконосъобразно решение № 114, взето с протокол № 11/03.07.2020г. на Общински съвет Ново село оспорено със Заповед с характер на оспорване № РД 02-149/10.07.2020г. като приемете, че същата е процесуално допустима и че Кмета на общината е сред органите, изрично посочени в закона, които могат да оспорят решението на ОбС, както и че решението на ОбС е от категорията актове, подлежащи на оспорване по съдебен ред. Изцяло поддържа изложените съображения в заповедта като моля само да приемете, че по отношение на обжалваното решение са налице няколко самостоятелни порока, първо е липсата на мотиви. Моля да приемете, че видно от административната преписка мотиви за постановяването му липсват, както в протокола, с който е прието първоначалното решение № 106, тъй като тук не говорим за отменено, а за върнато решение, мотиви липсват и при приемането на решение № 114. Такива не са обективирани в протоколите от заседанието на ОбС, липсват фактически и правни основания за вземане на решението. Също така мотиви липсват и в протоколите в заседанията на ОбС, които биха могли да бъдат приобщени към крайния акт.

Моля да приемете, че в случая е налице и процесуално нарушение, тъй като е в противоречие с действащия нов приет правилник, липсва разпореждане на председателя за насрочване на внесеното предложение за разглеждане от комисиите, тъй като закона изисква всяко предложение за решение да бъде разгледано предварително на заседание на съответната комисия, за което да бъде изготвен протокол и становище. Видно от приложените към административна преписка е, че становището на

комисията е само, че предложението на кмета трябва да се раздели на две и да се гласува по отделно и липсват мотиви по същество на предложението, още по-малко по изменението, което е взето след това от ОбС.

На следващо място: Нарушена е и разпоредбата на чл.38, ал.7 от ЗМСМА, която посочва, че всички кметове на общини имат всички права по трудово правоотношение, като за тях е приложим реда за избиране чрез избор на срочно трудово правоотношение за четири години по силата на приложимите норми на ЗМСМА. Моля да отбележите, че правоотношението на кмета на Община Ново село за този мандат е възникнало по силата на подписано споразумение № 45/12.11.2019г., където е фиксирано и трудовото му възнаграждение от 2 185 лв., като е недопустимо едностранно същото да бъде променяно от ОбС, за което е налице достатъчна практика по подобни дела. Представям писмени бележки и Правилник за организацията за улеснение на съда.

И.В.– Председател на Общински съвет Ново село: Категорично оспорвам заповедите на кмета на общината и на Областния управител, поради което моля да оставите в сила решение № 114 като законосъобразно предвид на следното: В заповедта на кмета изложените аргументи в подкрепа на твърденията му са неоснователни. Съгласно разпоредбите на закона кмета на общината има всички права по трудово правоотношение, освен тези, които произтичат или са несъвместими с тяхното правно положение. Правоотношението на кмета на общината обаче не е трудово и не възниква като трудово правоотношение, въз основа на избор по реда на КТ. То е изборно, което възниква при условията и по реда на ИК. Между кмета и общинския съвет не възниква трудово правоотношение и те не се намират в отношение на работодател – служител. ОбС е единствения овластен от закона орган, който може да определя размера на възнагражденията на кмета на общината и кметове на кметства в рамките на действащата подзаконова нормативна уредба относно заплатите в бюджетната сфера, като определя работна заплата по КТ, като договаряне, съгласие и т.н. са неприложими в конкретния случай. ОбС определя конкретния размер, като преценката е по целесъобразност. Изложението е в съответствие с контекста и непротиворечивата практика на съда в това отношение. По аналогичен начин са уредени въпросите за статута и размера на възнаграждението на Председателя на ОбС. Той също така не е в трудови правоотношения, но има аналогични права като правоотношение и размера на аналогичното правоотношение съгласно закона за администрацията са Министър председателя, вицепремиерите, министрите, областните управители, председателите на агенции, кметовете и т.н. Съгласно разсъжденията на кмета на общината в заповедта, изразени и в заповедта на областния управител са неотнормирани към взетото решение на Общинския съвет.

Що се касае по кой член по Правилника е взето решението за определяне възнаграждението на кмета на община и кметовете на

кметствата, решението е взето съгласно чл.40 от Правилника за организация дейността на ОбС и неговите комисии и взаимодействие с общинска администрация за мандат 2015-2019г. До този момент ОбС Ново село работи по правилник от предходния мандат. В момента тече процедура и е приет, но съответно е оспорен от Областния управител, с което чакаме решение на съда относно новия правилник.

Определянето на заплатите на кметовете на общината и кметовете на кметства е прието въз основа на нормативен акт чл.50 и чл.51 от ЗДБ, в което е предвидено средствата за община Ново село за работни заплати на кметовете общата стойност е 79 000 лева. Разпоредбите на чл.38, ал.7 от ЗМСМА признават на кметовете и кметовете на община всички права по трудово правоотношение и съгласно разпоредбите на чл.21, ал.1, т.5 от ЗМСМА, ОбС определя размера на трудовите възнаграждения в рамките на действащите нормативна уредба и средствата за работна заплата на персонала от общинския бюджет по предложение на кмета. Съответно предложението, което беше предоставено от кмета на общината към общинските съветници, липсваха мотиви и конкретно основание относно увеличение на възнагражденията на кмета на общината и кметовете на кметствата. Решенията по чл.21 ал.1, т.5 от ЗМСМА представлява по своя характер ИАА, който подлежи на проверка за спазване на процедурата и разпоредбите за определяне размера на възнагражденията. От страна на ОбС Ново село посочените мотиви, поради което се определя, е считано от 01.07.2020г. за основни месечни заплати на кметове на кметства и кметове на община следователно са изразени и в разискванията от проведените заседания на ОбС. Решението на ОбС е поставено и в съответствие с релевантните за правния спор факти и правилно приложен закон ЗМСМА. На основание чл.21, ал.1, т.5 от ЗМСМА законодателят е представил правомощия – компетентност на ОбС да определя възнагражденията.

Във връзка с постановление на МС от 2010г. лицата, заемащи ръководни длъжности, са посочени в Приложение № 5 съгласно чл.2, т.2 от постановлението. Също така е предвиден минимален и максимален размер на основното трудово възнаграждение за съответните общини. За Община Ново село е предвиден основно месечно възнаграждение да бъде от 1650 лв. не повече от министерското възнаграждение. Така взетото решение на ОбС е правилно. Спазени са процедурните изисквания при вземане на решението, също така конкретния паричен размер на възнаграждението представлява преценка по целесъобразност и не подлежи на съдебен контрол. Представям писмени бележки, които моля да приемете.

Реплика на адвокатБ.: С оглед изнесените в днешното съдебно заседание данни от г-н Председателя на ОбС на Ново село, че до днешния момент работата на ОбС Ново село се процедира по реда на правилника за мандат 2015-2019г., а не по приетия по т.2 дневен ред в заседание на 20.05.2020г., обективизиран в протокол № 9 от същата дата, взето с кворум

от 11 общински съветници и гласувано с 10 „ЗА „ и 1 „ПРОТИВ“ нов правилник, за който на съда е служебно известно, че не е обжалван пред настоящия съд, като предмет на обжалване е по адм. дело № 159/2020г. излязло за решаване вчера от друг състав на съда, е единствено част от текст от три точки, като в останалата част правилника е влязъл в сила като необжалван и е задължителен. В тази връзка моля да ми бъде даден срок да представя писмена защита.

Съдът дава възможност на страните в едноседмичен срок да представят писмени бележки по делото.

Съдът счете делото за изяснено и обяви, че ще се произнесе с решение в законоустановения едномесечен срок, визиран в чл.172, ал.1 от АПК.

Протоколът написан в 14,55 часа в съдебно заседание.

Административен съдия:

Секретар: