



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Добрич

З А П О В Е Д

№ АдК-04-8

гр. Добрич, 09.05.2017 г.

Във връзка с извършване на служебна проверка по законосъобразността на приетите решения по Протокол № 19 от заседание на Общински съвет - Добрич, проведено на 25.04.2017 г., установих следното:

С РЕШЕНИЕ № 19 – 3:

Общински съвет град Добрич, на основание чл. 21, ал. 1, т. 13, т. 23 и ал. 2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, чл. 8 и чл. 11, ал. 3 от Закона за нормативните актове и чл. 79 от Административнопроцесуалния кодекс:

1. Отменя Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община Добрич, приета с решение № 50-1 от 20 септември 2011 година на Общински съвет град Добрич, изм. и доп. с решение № 9-16 от 26.06.2012 година, изм. и доп. с решение № 11-6 от 20.09.2016 г. на Общински съвет град Добрич.

2. Приема Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич.

3. Възлага на Кмета на Община град Добрич да предприеме последващите, съгласно закона, действия.

Приетото Решение № 19-3, по Протокол № 19, от проведеното заседание на Общински съвет - Добрич на 25.04.2017 г. е незаконосъобразно, поради следните съображения:

Действително, Общински съвет Добрич има функционалната компетентност и правната възможност да взема решения свързани с определяне изискванията на физически и юридически лица на територията на общината, които произтичат от екологичните, историческите, социалните и други особености на населените места и от състоянието на инженерната и социална инфраструктура, по аргумент на чл. 21, ал. 1, т. 13 от ЗМСМА (Закона за местното самоуправление и местната администрация). В правомощията на Общински съвет Добрич е да издава наредби, съобразени с

нормативни актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение, по аргумент на чл. 8 от ЗНА (Закона за нормативните актове). Също така Общински съвет Добрич, има правната възможност съгласно чл. 79 от АПК, да изменя, отменя и допълва приетите нормативни административни актове.

Видно от точка 1-ва от Решение № 19-3 по Протокол № 19, прието на заседание на Общински съвет Добрич на дата 25.04.2017 г., е отменена Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община Добрич, с последно изменение и допълнение с Решение № 11-6 от 20.09.2016 г. на Общински съвет Добрич. Съгласно точка 2-ра от Решение № 19-3 по Протокол № 19, гласува нова Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич.

Приемайки новата Наредба, Общински съвет Добрич е следвало да се съобрази с нормата на чл. 8 от ЗНА. Общински съвет Добрич, може да приема наредби регулиращи обществените отношения в териториалната общност, но винаги съобразени с нормативни актове от по-висока степен, в конкретния случай, приетата наредба следва да бъде съобразена с чл. 4, ал. 1 от АПК във връзка с чл. 42, ал. 2 от Закона за хазарта във връзка с чл. 2, ал. 2-4, чл. 4, ал. 1-4, чл. 5, ал. 1, от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта. Видно от изложените по долу мотиви, приетата наредба от Общински съвет Добрич, противоречи на горепосочените материално правни норми и на основни принципи в Административно процесуалния кодекс. Ясно в чл. 4, ал. 1 от АПК, е посочено, че административните органи действат в рамките на правомощията си установени с закон. Приемайки разпоредбата на чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, Общински съвет Добрич приема решение несъобразено с материално правните разпоредби на чл. 8 от ЗНА във връзка с чл. 42, ал. 2 от Закона за хазарта във връзка с чл. 2, ал. 2-4, чл. 4, ал. 1-4, чл. 5, ал. 1, от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта.

В глава втора, раздел първи от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, има незаконосъобразен текст. Визирам чл. 7, ал. 7 от горепосочената наредба. Текста на тази разпоредба е следния :

„Преместваеми обекти за продажба на цигари и алкохол да се поставят на не по-малко от 200 метра разстояние по права линия от оградата на училища и детски градини, а за извършване на хазартна дейност – на не по-малко от 300 метра по права линия от оградата на училища и детски градини.

Действително в чл. 44, ал. 1 от Закона за хазарта, игралните зали и игрални казина не могат да отстоят на по-малко от 300 метра от училища по смисъла на Закона за предучилищното и училищно образование, както и от домове за деца, лишени от родителски грижи, освен ако се намират в хотели, категоризирани с категория четири или пет звезди. Ясно и императивно законодателя е посочил, в следващата алинея на горепосочената разпоредба (тоест в чл. 44, ал. 2 от Закона за хазарта), че правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстоянието по ал. 1 се определят с наредба, приета от Министерския съвет по предложение на министъра на финансите и министъра на регионалното развитие и благоустройството. Тоест специална наредба регламентира правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта. Съгласно чл. 2, ал. 3 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, отстоянието на игралните зали и казина от училища и детски градини се измерва по най-прекия пешеходен път от

главния вход на игралното казино или игралната зала до най-близкия вход на сградата на съответното училище или на съответния дом за деца, лишени от родителски грижи. В следващата алинея 4, ясно законодателя е посочил, че най-прекия пешеходен път се измерва по оста на разрешените за движение на пешеходци места: тротоари, банкети, пешеходни алеи и площи, при съобразяване с местата за пресичане на платната за автомобилно движение. Тоест разстоянието на казина и игрални зали до училища и детски градини не се измерва по права линия от оградата на училища и детски градини до казина и игрални зали, а разстоянието се измерва по най-прекия пешеходен път от главния вход на казиното или игралната зала до най-близкия вход на сградата на съответното училище или дом за деца, лишени от родителски грижи, по аргумент на чл. 2, ал. 3 и ал. 4 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта.

От изложеното до тук следва правния извод, че чл. 7, ал. 7 от приетата Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич е несъобразен с материално правните разпоредби на чл. 2, ал. 3, 4, 5 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта. В чл. 2, ал. 5 от горепосочената наредба, ясно е посочено, че в случай, в които краят на най-прекия пешеходен път е до оградата на училищния двор на съответното училище или на съответния дом за деца, лишени от родителски грижи, отстоянието се измерва до най-близкия вход на оградата. Няма законова разпоредба в Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, която да посочва, че разстоянието от хазартни обекти до училища да се измерва по права линия. Съгласно чл. 4, ал. 1 - 4 от горепосочената наредба детайлно описва как се определя отстоянието от казина и игрални зали до училища и детски градини. Чл. 4, ал. 1 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, посочва, че отстоянието от игралните зали и казина до училища се определя върху копие от кадастралната карта за територията, на която се намира обекта, в който се организира хазартни игри. Алинея 2-ра на горепосочената разпоредба, посочва, че върху копието на кадастралната карта правоспособно лице нанася данни по чл. 2, ал. 4, от наредбата, необходими за определяне на пешеходен път.

Данните се отразяват въз основа на извършени геодезични измервания или въз основа на копие от действащ подробен устройствен план, издаден от съответната община. Тоест изисква се задълбочен анализ и специални знания при определяне на разстоянието от училище до казино или игрална зала. Наред с това Общински съвет Добрич, при приемане на чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, е следвало да се съобрази с текста на чл. 2, ал. 2 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта. В чл. 7, ал. 7 освен, че при несъобразяване на материално правните правила на горепосочената наредба е приет текст посочващ, че разстоянието от обектите се измерва по права линия, но не е и прецизирано, кой ще бъде органа, който ще измерва разстоянието от училище до казино или игрална зала. Видно от чл. 2, ал. 2 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, отстоянието от тези обекти следва да се измерва от правоспособни лица, вписани в регистъра на Агенцията по геодезия, картография и кадастър, който могат да извършат дейност по кадастър, геодезия и картография. В приетата разпоредба от Общински съвет Добрич, не е посочено, кои ще са лицата осъществяващи измерването, общински служители, експерти външни лица или други. Ясно е посочено в чл. 2, ал. 2 от Наредба за правилата, начините,

техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, че измерването се извършва от правоспособни лица, вписани в регистъра на Агенцията по геодезия, картография и кадастър. В приетия тест на разпоредбата на чл. 7, ал. 7 има неяснота относно лицата, които ще извършват измерването. Налице е явно несъобразяване с материално правните разпоредби на Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта при приемане на чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич.

Съгласно чл. 5, ал. 1 от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта, определяне на отстоянието на казина или игрални зали до училища и детски градини се извършва по осовата линия на най-прекия пешеходен път от казиното до най-близкия вход на оградата на съответното училище. Никъде в текстовата част на наредбата не се казва, че измерването е на база права линия, мислен диагонал от точка А до точка Б. Следвало е Общински съвет Добрич при приемане на горепосочената наредба и по специално на чл. 7, ал. 7 от същата, да се съобрази с материално правните разпоредби на чл. 42, ал. 2 от Закона за хазарта във връзка с чл. 2, ал. 2-4, чл. 4, ал. 1-4, чл. 5, ал. 1, от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта.

Наред с това, Общински съвет Добрич, приема в чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, че преместваеми обекти за продажба на цигари и алкохол да се поставят на не по-малко от 200 метра разстояние от оградата на училища и детски градини. Текста в тази част на разпоредбата, противоречи на чл. 30, ал. 2, т. 1 от Закона за тютюна, тютюневите и свързаните с тях изделия. Ясно законодателя е посочил в разпоредбата, че се забранява продажбата и предлагането на тютюневи изделия на територията на детски градини, ясли и училища. Но законодателя не е регламентирал разстояние от обект за продажба на тютюневи изделия до учебно заведение, ясла и градина. Единствената забрана, която посочва е продажбата да не се извършва на територията на горепосочените обекти. С оглед на изложеното считам, че въвеждането на забрана и ограничение, преместваеми обекти да се поставят на определено отстояние от детски градини и училища за незаконосъобразно. Разпоредбата на чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, противоречи на чл. 30, ал. 2, т. 1 от Закона за тютюна, тютюневите и свързаните с тях изделия, видно от постановения съдебен акт - Решение по КАНД № 3643 по описа на Административен съд – гр. Варна за 2014 г.

Също така, според разпоредбата на чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК фактическите и правни основания за издаване на административен акт са съществено условие за неговата редовност. Такива не могат да се извлекат и от приложените към преписката писмени документи, напротив те доказват, че Общински съвет Добрич приема Решение № 19-3 по протокол № 19 на заседанието си на дата 25.04.2017 г., несъобразено с материално-правните норма на чл. 42, ал. 2 от Закона за хазарта във връзка с чл. 2, ал. 2-4, чл. 4, ал. 1-4, чл. 5, ал. 1, от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта. Тоест считам, че разпоредбата на чл. 7, ал. 7 от Наредба за реда и условията за поставяне и премахване на преместваеми обекти на територията на Община град Добрич, е незаконосъобразна, несъобразена с материално правните разпоредби на чл. 42, ал. 2 от Закона за хазарта във връзка с чл. 2, ал. 2-4, чл. 4, ал. 1-4, чл. 5, ал. 1, от Наредба за правилата, начините, техническите способности и изискванията за измерване на отстояние по чл. 44 от Закона за хазарта.

С оглед горното и на основание чл. 32, ал. 1 и ал. 2 от Закона за администрацията

във връзка с чл. 45, ал. 4 от Закона за местното самоуправление и местната администрация.

НАРЕЖДАМ:

ВРЪЩАМ ЗА НОВО ОБСЪЖДАНЕ Решение № 19-3 по Протокол № 19 от заседание на Общински съвет Добрич, проведено на 25.04.2017 година, **с указания за неговата отмяна.**

Копие от настоящата Заповед да се връчи на Председателя на Общински съвет – Добрич за сведение и изпълнение.

ДЕТЕЛИНА НИКОЛОВА

Областен управител на област Добрич