

РЕШЕНИЕ

№..... 2142



град Пловдив,..... 11. 11.2016 година

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ПЛОВДИВ, X състав, в открито заседание на двадесет и шести октомври през две хиляди и шестнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЯВОР КОЛЕВ
ЧЛЕНОВЕ: ЯНКО АНГЕЛОВ
ВЕЛИЧКА ГЕОРГИЕВА

при секретаря **ПОЛИНА ЦВЕТКОВА** и участието на прокурора **БОРИС ТОШЕВ**, като разгледа докладваното от член-съдия Ангелов АХД № 1864 по описа за 2016 година и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл.185-195 от АПК.

Делото е образувано по жалба на Кмета на Община Куклен срещу Решение № 233, взето на извънредно заседание с Протокол № 17 от 18.07.2016г. на Общински съвет Куклен, в частта на т.3 от решението, с което се приема Правилник за изменение и допълнение на Правилника за организацията и дейността на Общински съвет, неговите комисии и взаимодействието им с общинската администрация, приет с Решение № 163 по протокол № 11 от 25.03.2016 г. на Общински съвет Куклен, като се атакува със съображения за незаконосъобразност разпоредбата на чл.87 от Правилника. Изложените с жалбата доводи се субсимира в твърдението, че с предлаганите изменения в Правилника за организацията и дейността на Общински съвет, досежно процедурите по ЗОП, би имало незаконосъобразна и необоснована намеса в материалната /по силата на закона/ компетентност и правомощия, упражнявани от Кмета на Община Куклен.

В съдебно заседание – Кметът на Община Куклен чрез процесуални представители – Недялка Георгиева и юрк. Димитрова, поддържат жалбата, намират решението на ОбС Куклен за незаконосъобразно.

Ответникът по жалбата - Общински съвет Куклен не се представлява. В писмено становище на Председателя на съвета се излагат съображения, че прието решение е законосъобразно.

Представителят на Окръжна Прокуратура Пловдив дава заключение, че жалбата е основателна и следва бъде уважена.

Настоящият състав на Административен съд Пловдив, като взе предвид оплакванията в жалбата, доводите на страните, събраните по делото доказателства и приложимата нормативна уредба извършвайки служебна проверка на обжалваният административен акт по реда на чл. 168 ал. 1 АПК намира за установено следното:

Жалбата е подадена в законоустановения срок от надлежно легитимирано лице и е процесуално допустима. Разгледана по същество е основателна, като съображенията за това са следните:

С оспореното Решение № 233, взето на извънредно заседание с Протокол № 17 от 18.07.2016г. на Общински съвет Куклен, на основание чл. 21, ал. 2 във връзка с чл.21, ал.1, т.23 и чл.45, ал.7 и ал.9 от ЗМСМА в Правилника за организацията и дейността на Общински съвет Куклен е създаден чл. 87 със следната редакция:

Чл. 87. /изм. с реш. № 215/30.06.2016г./ (1) Кметът на общината информира Общинския съвет за предстоящо откриване на процедура по ЗОП, нейният предмет и прогнозна стойност най-малко 14 (четирнадесет) дни преди вземане на решението по чл. 22 от ЗОП.

(2) Към Общинския съвет се създава работна група от 5 (пет) съветника, които могат да правят становища и предложения към кмета на общината във връзка с условията за участие в процедурите по ЗОП и с условията за изпълнение на поръчките, в т.ч. да предлагат технически спецификации по предмета на поръчката. Съставът на работната група, нейният ръководител и зам.-ръководител се определят от Общинския съвет.

(3) Становища и предложения по ал. 2 могат да се правят в рамките на 7 (седем) дни от постъпване на информацията по ал. 1.

(4) Процедурата по ЗОП може да бъде обявена и преди изтичане на 14-дневния срок по ал. 1, ако няма внесени становища или предложения в срока по ал. 3.

(5) При несъответствия с предложенията на работната група по ал. 2, изготвеният от администрацията на кмета Проект на „Документация за участие“ се представя отново на общинските съветници по ал. 2 за окончателно становище, като процедурата може да се обяви не по-рано от

5 работни дни след внасянето на проекта на документацията в работната група по ал. 2. Общинските съветници могат да представят своето окончателно становище по изготвения проект на Документацията за участие в рамките на 5 работни дни.

(6) Кметът на общината не е длъжен да се съобрази със становището на работната група по ал. 2 и ал. 5, за което се мотивира писмено пред Общинския съвет.

(7) Кметът на Общината включва в състава на всяка „Комисия за извършване на подбор на кандидатите/участниците, разглеждане и оценка на офертите и провеждане на преговори и диалог по реда на ЗОП и ППЗОП" поне един общински съветник или един външен специалист с професионална компетентност по предмета на поръчката, предложен от работната група по ал. 2 - при комисии в състав до 5 души включително, и поне двама общински съветника и/или външни специалисти с професионална компетентност по предмета на поръчката, предложени от работната група по ал. 2 - при комисии в състав от 7 и повече членове.

Въз основа на събраните по делото доказателства настоящата съдебна инстанция извежда следните правни изводи:

Съгласно разпоредбата на чл. 48, ал. 1 от ЗМСМА Общинският съвет избира от състава на своите съветници постоянни и временни комисии, като в разпоредбата на чл. 49, ал. 1 от ЗМСМА са разписани задачите, които те изпълняват, а именно 1. да проучват потребностите на населението в съответната област и да правят предложения за решаване на проблемите; 2. да подпомагат общинския съвет при подготовката на решения по въпроси, внесени за обсъждане и решаване; 3. да осъществяват контрол за изпълнение на решенията на общинския съвет. Разпоредбата на чл. 50 от ЗМСМА предвижда, че по разглежданите въпроси комисиите приемат доклади, становища, предложения и препоръки, които се предават в общинския съвет и на съответните заинтересувани лица. От така разписаните законови разпоредби уреждащи функциите и компетентността на постоянните и временните комисии на общинския съвет може да се изведе извода, че те не са административни органи овластени с властнически правомощия, нито са органи имащи контролни и каквито и да е други правомощия както спрямо дейността на други административни органи на местното самоуправление, така и спрямо физически и юридически лица.

В конкретния случай основателно в жалбата се поддържа, че създадената работна група, която по същество би представлявала постоянна комисия е с разписани функции и правомощия, които са прерогатив на Кмета на Община Куклен по силата на Закона за

обществените поръчки (ЗОП), в които като специален закон спрямо ЗМСМА не са предвидени правомощия на комисиите на общинския съвет.

Съгласно чл. 17 от ЗОП възложителите са длъжни да проведат процедура за възлагане на обществена поръчка, когато са налице основанията, предвидени в закона, а Кмета на Община е възложител на обществени поръчки по смисъла на чл. 5, ал.2, т.9 от ЗОП, тоест в неговата компетентност и изцяло в следствие негова е и отговорността за провеждане на законосъобразно процедура по реда на ЗОП, като в този, специален спрямо ЗМСМА, материален закон не са разписани каквито и да е контролни и други функции на комисиите на Общинския съвет.

Изводи за законосъобразност на оспорения текст от Правилника не могат да бъдат извлечени и от посочената като правно основание разпоредбата на чл.21, ал.1, т.23 от ЗМСМА, според която Общинският съвет решава и други въпроси от местно значение, които не са от изключителната компетентност на други органи, включително за обявяване на определен ден за празничен и неприсъствен на територията на общината, района, кметството или населеното място по предложение на кмета на общината след съгласуване с областния управител;

Чрез създадената работна група се цели да се упражнява спрямо Кмета на Община Куклен и спрямо провежданите от него процедури по реда на ЗОП контрол, който не е разписан нито в ЗМСМА, нито в ЗОП. Изричното съгласуване и провеждания контрол от работната група на Общински съвет спрямо Кмета на Община по провеждани процедури по реда на ЗОП излиза извън предела на функциите разписани на тези помощни по своя характер структури на колективния орган на местното самоуправление.

В ЗОП са императивно и изчерпателно са уредени субектите на обществените поръчки, между които са и възложителите. Кръгът на възложителите е уреден изчерпателно и сред тях е и кметът на общината, в качеството си орган на изпълнителната власт. Също така са уредени органите, имащи компетентност по отношение провеждането на обществени поръчки, в това число и тези осъществяващи контролни функции, съответно по чл. 232 до чл.237, и по чл. 238 до чл.242 от ЗОП. На Общинския съвет не са предоставени и същият не разполага с никаква компетентност по отношение обществените поръчки, в това число и контролна, още по-малко такава компетентност може да бъде предоставена на неговите помощни органи, каквито са постоянните му комисии или "нарочно" създадени работни групи.

Предвид гореизложеното настоящия съдебен състав счита, че оспореното Решение № 233, взето на извънредно заседание с Протокол №

17 от 18.07.2016г. на Общински съвет Куклен, в частта на т.3 от решението, с което се приема Правилник за изменение и допълнение на Правилника за организацията и дейността на Общински съвет, неговите комисии и взаимодействието им с общинската администрация, и се изменя разпоредбата на чл.87 от Правилника, е незаконосъобразно и следва да бъде отменено, а жалбата да се уважи като основателна, предвид което на основание чл. 193 ал. 1 АПК, X - ти състав на Административен съд Пловдив.

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 233, взето на извънредно заседание с Протокол № 17 от 18.07.2016г. на Общински съвет Куклен, в частта на т.3 от решението, с което се приема Правилник за изменение и допълнение на Правилника за организацията и дейността на Общински съвет, неговите комисии и взаимодействието им с общинската администрация, приет с Решение № 163 по протокол № 11 от 25.03.2016 г. на Общински съвет Куклен и се изменя разпоредбата на чл.87 от Правилника.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му.

Решението след влизането му в сила да се обяви по реда, по който е обявен Правилника за организацията и дейността на Общински съвет, неговите комисии и взаимодействието им с общинската администрация.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:



Заслужения

11.11.2016г. *[Signature]*