



12.04.2017г. За изпълнение! ОбС Л.В. КМСЧУР  
2. КЗУСР  
3. КОКРБ  
4. КОС  
5. КРЕБФМ  
6. КОСРБ  
7. КЗУСР  
8. КОС

**ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ**

**ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА БЛАГОЕВГРАД**

Изх. №609/2017г.

10-04-2017

ОБЩНСКИ СЪВЕТ САНДАНСКИ	
входящ №	484
Дата:	12.04.2017г.

**ЧРЕЗ  
ОБЩНСКИ СЪВЕТ  
САНДАНСКИ**

**ДО  
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД  
ГР. БЛАГОЕВГРАД**

**ПРОТЕСТ**

**ОТ ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – БЛАГОЕВГРАД**

**ПРОТИВ:** чл.19 ал.1 т.11 ; чл.30 ал.3 ,ал.4 и ал.5 ; чл. 31 ал.1 и чл.35 ал.5 и ал.6 от Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детските градини и училища на територията на Община Сандански

**УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,**

Общинският съвет е орган на местното самоуправление и решава самостоятелно всички въпроси от местно значение, които законът е предоставил в неговата компетентност, както и други въпроси от местно значение, които не са от изключителната компетентност на други органи - чл.21 ал.1 т.23 от ЗМСМА. В изпълнение на предоставените им правомощия, общинските съвети са овластени да издават нормативни актове, с които уреждат, съобразно нормативни актове от по-висока степен, обществени отношения с местно значение – арг. чл.76, ал.3 от АПК, вр. чл.8 от ЗНА, вр. чл.21, ал.2 от ЗМСМА.

Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детските градини и училища на територията на Община Сандански е приета с Решение №341 от 27.10.2016г. на Общински съвет Сандански.

Наредбата е приета въз основа на законовата делегация по чл.59 ал.1 от Закона за предучилищното и училищното образование (ЗПУО) , чл.17 ал.1 т.3 от Закона за местното самоуправление и местната администрация и във връзка с чл. 7 ал.1 от Наредба № 5 от 03.06.2016г. за предучилищното образование. В изпълнение на предоставените му правомощия ОбС е

овластен да издава административни актове, в това число и подзаконовни нормативни актове, каквито са наредбите. Подзаконовият нормативен акт, в случая касае уреждане на материя за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в общинските детски градини на територията на Община Сандански.

Уредбата, която дава общинската наредба, следва да уточнява и конкретизира законовата уредба съобразно местните условия, но не може да е в противоречие със закона, или да преурежда по различен начин вече уредени от закон обществени отношения.

В глава III от Наредбата са уредени условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в общинските детски градини и общинските училища на територията на Община Сандански. В Раздел I е определен реда за прием, записване, отписване и преместване на деца I-ва и II-ра възрастови групи.

С чл.19 от Наредбата от наредбата са определени конкретни критерии за класиране на деца за прием в първа възрастова група. В т.11 е посочен критерий носещ допълнителни точки, а именно „ деца от семейства , в които поне един от родителите работи в системата на образованието -1 точка“. това законодателно

Според чл.3 ал.2 т.3 и т.4 от Закона за предучилищното образование „Образованието е национален приоритет и се реализира в съответствие със следните принципи:

3. Равен достъп до качествено образование и приобщаване на всяко дете и на всеки ученик;

4.Равнопоставеност и недопускане на дискриминация при провеждане на предучилищното и училищното образование“

Понятието „дискриминация“ е дефинирано в международните конвенции като различие, изключение, ограничение или предпочитане по признак на раса, цвят на кожата, пол, език, религия, политически или други убеждения, национален или социален произход, икономическо положение или рождение, което има за цел или резултат да наруши равенството в третирането. За да е налице дискриминация е необходимо или едно лице да е третирано по-неблагоприятно спрямо друго в сравнима ситуация на основата на признак, защитен по смисъла на чл.4, ал.1 от Закона за защита от дискриминация или видимо неутрална разпоредба да поставя едно лице, на основата на защитен признак, в по-неблагоприятно положение спрямо друго. Видно и от горепосочената норма, че произходът на другите деца, чиито родители не упражняват описаното занятие отрича правото им да участват в класиране за прием в детска градина наравно с деца с такива родители. По този начин е осъществена пряка дискриминация по смисъла на чл.4, ал.2 ЗЗДискр. Пряката дискриминация е абсолютно и безусловно забранена от закона, освен в случаите, регламентирани в чл.7, ал.1 ЗЗДискр. Определеният от Общински съвет – Сандански критерий – поне един от

родителите работи в системата на образованието - безспорно не попада в нито една от хипотезите на чл.7, ал.1 от ЗЗДискр., поради което същата е незаконосъобразна.

В чл.30, Глава III, Раздел I от Наредбата е посочено - ал.3 „Преместване на дете от една детска градина в друга детска градина на територията на Община Сандански е възможно само след заплащане на дължимите такси за ползване на детска градина ....“, в ал. 4 „Директорът на приемащата детска градина на територията на Община Сандански задължително изисква от родителите /настойниците да представят документ за липса на задължения за ползване на детска градина на територията на Община Сандански, издаден от предходната детска градина“ и ал.5 „При липса на такъв документ детето не може да бъде записано в друга детска градина на територията на Община Сандански“..

Съгласно чл.31 ал.1 Глава III, Раздел I от Наредбата“Деца се отписват от детските градини при неразплатена такса за ползване на детска градина...“

В чл.35 от Глава III, Раздел II „Кандидатстване за прием, записване, отписване и преместване на деца в задължително предучилищно образование – III-та и IV-та подготвителни възрастови групи“ е определено ал.5 “Преместване на дете от една в друга детска градина/училище на територията на Община Сандански е възможно само след заплащане на дължимите такси за ползване на детска градина..“, а ал.6 гласи „Директорът на приемащата детска градина/училище на територията на Община Сандански задължително извършва проверка и изисква от родителите /настойниците да представят документ за липса на задължения за ползване на детска градина на територията на Община Сандански, издаден от предходната детска градина“.

Тези законодателни разрешения на общинския съвет са незаконосъобразни по следните съображения :

Съгласно чл.53 Конституцията на РБ всеки има право на образование, а съгласно чл.7 ал.2 от ЗПУО приобщаващото образование е част от правото на образование. Според Конституцията и закона основно задължение на държавата и общините е да осигурят реализация на правото на образование, към което се включва и посещението на детска градина и предучилищното образование. Също така в чл.8 ал.1 от ЗПУО относно задължителното предучилищно образование основно задължение на общината е да осигури условия за обхвата на децата, а не да възпрепятства упражняването на предучилищното образование заради неплатена такса.

В случая с местната наредба на Община Сандански се поставя в невъзможност дете, чиято общинска такса не е платена, да упражнява правото си на образование.

От систематическото тълкуване на чл.6 ал.1 вр. ал.2 ЗМДТ става

ясно, че законодателят разграничава заплащането на два вида услуги според доброволността или задължителността на използването им. В чл.6 ал.1 от този закон намират място услугите, които общината е длъжна да предостави, в т. ч. и по б.,,в“ и б.,,г“ - за ползване на детски ясли, детски кухни, детски градини, специализирани институции за предоставяне на социални услуги, лагери, общежития и други общински социални услуги и за дейностите по отглеждане и възпитание в задължителното предучилищно образование за ползване на детската градина или училището извън финансираните от държавата дейности,

Именно това качество на услугата пречатства този, който трябва да я осигури /т. е. местния орган на власт/ от правото да се „освободи“ от задължението си само поради неплащане на таксата.

Освен това наличието или липсата на задължения се установяват по ред предвиден в ЗМДТ. Съгласно чл.9б, чл.81 и чл.92 от ЗМДТ е уреден специален ред и общинските органи, които установяват наличието на задължения под формата на неизплатени такси към Общината и принудително ги събират. Тези задължения за плащане на такса за ползване на общинските детски градини са за родителите или настойниците, а не са на децата. Недопустимо е и в противоречие с основните принципи и права провъзгласени в чл.3 ал.2 т.3 и т.4, чл.7, чл.55 и чл.56 от ЗПУО, да се ограничават децата, като се поставят в зависимост от изпълнение на финансови задължения на родителите и настойниците, както и да се освобождават органите на общината от законово предвидените за тях задължения за събирането на таксите.

В допълнение следва да се посочат аргументи, почерпени от замисъла на ЗОАРАКСД. Макар че този закон касае стопанската дейност и е неприложим пряко при уреждане на отношения от вида на настоящите, принципно е положението, произтичащо от чл.23, ал.2, вр. ал.1 ЗОАРАКСД. Систематическото тълкуване на изброените разпоредби сочи, че с подзаконов акт не могат да се въвеждат такива и създава ограничение извън кръга на чл.23, ал.1 т.1 - т.5 и не със закон /ал.2/, в противоречие с чл.15 ЗНА. Следва да се посочи, че в случая едно нарушение да предизвиква и повече от една неблагоприятна последица, защото неизпълнението на задължението за плащане на такса води до събирането ѝ с лихва, която по естеството си е санкция за неправомерно поведение съгласно чл.162 ал.2 т.3, т.9 и сл. от ДОПК, вр. чл.9б, вр. чл. 4 ал.1 - 5 от ЗМДТ.

От горното е видно, че посочените разпоредби са в пряко противоречие с нормативна регламентация от по-висок ранг, поради което стореното е в нарушение на предвидената компетентност и е нетърпимо от правния ред. Противоречие с по-висша норма, се противопоставя и на повелителната разпоредба на чл.15 ал.1 ЗНА и затова присъствието на цитираните разпоредби в местната наредба е правно нетърпимо.

Съгласно чл.127 т.5 от Конституцията на Р България прокуратурата следи за спазване на законността и в съответствие с чл.16 ал.1 т.3 от АПК прокурорът има право да започне производство предвидено в кодекса, когато прецени, че това се налага от важен държавен или обществен интерес. Тези предпоставки в случая се налице. Съществуването в правния мир на незаконосъобразен подзаконов нормативен акт не е в интерес нито на държавата, нито на обществото.

Предвид изложеното и на основание чл.172, ал.2, във вр. с чл.193, ал.1 и вр. с чл. 186, ал.2 АПК и чл.16 от АПК Ви моля да отмените като незаконосъобразни/нищожни разпоредбите на чл.19 ал.1 т.11 ; чл.30 ал.3, ал.4 и ал.5 ; чл. 31 ал.1 и чл.35 ал.5 и ал.6 от Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детските градини и училища на територията на Община Сандански, приета с Решение №341 от 27.10.2016г. на Общински съвет Сандански и ни присъдите сторените по делото разноски.

#### **СТРАНИ ЗА ПРИЗОВАВАНЕ:**

1. Окръжна прокуратура Благоевград
2. Общински съвет Сандански

На основание чл.196 вр. чл.152 ал.2 от АПК следва Общински съвет Сандански да окомплектова и изпрати на АС-Благоевград цялата преписка, включваща процедурите предвидени в ЗНА по приемането, допълнението и изменението на подзаконовия нормативен акт (включително проект, обсъждане на проекта, заедно с представените становища, предложения и възражения и др.)

**ПРОКУРОР:**



**(А.КОСТАДИНОВА)**