



ЗАПОВЕД
№ АП-03-14-454
Смолян, 12.12.2019 г.

В Областна администрация – Смолян с вх. № АП-03-09-2204/05.12.2019 г. е постъпило Решение № 5, прието от Общински съвет – Мадан на заседание, проведено на 27.11.2019 г. по Протокол № 2.

След като извърших проверка и преценка на същото относно неговата законосъобразност, от фактическа и правна страна установих следното:

С Решение № 5/27.11.2019 г. съветът, на основание чл. 21, ал. 1, т. 5, чл. 38, ал. 7 от ЗМСМА и чл. 5, ал. 16 от ПМС 67/14 април 2010 г. е определил: в **т. 1** основна месечна работна заплата, считано от 28.10.2019 г. на Кмета на общината 4 600 лева, а в **т. 2** основни месечни работни заплати на кметовете на кметства, считано от 28.10.2019 г., както следва: Кмет на кметство Средногорци – 1 250 лв.; Кмет на кметство Върбина – 1 250 лв.; Кмет на кметство Букова поляна – 1 000 лв.; Кмет на кметство Боровина – 1 000 лв.; Кмет на кметство Леска – 1 000 лв.

Решение № 5/27.11.2019 г. на Общински съвет – Мадан е незаконосъобразно, предвид следните съображения:

Съгласно чл. 5, ал. 16 от Постановление № 67 на МС от 14.04.2010 г. за заплатите в бюджетните организации и дейности е посочено, че конкретните размери на индивидуалните основни месечни заплати на кметовете на общини, райони и кметства се определят от съответния общински съвет при условията на Закона за местното самоуправление и местната администрация, като размерът на определените заплати не може да надхвърля основната месечна заплата на министър. Наред с това индивидуалната основна месечна заплата на заместник-кметовете на общини/райони се определя в размер до 80 на сто от основната месечна заплата на кмета на общината/района, а на кметските наместници – в размер до 80 на сто от средната основна месечна заплата за кмет на кметство в общината.

В конкретния случай Общински съвет – Мадан е определил нови възнаграждения на кмета на община Мадан и на кметовете на пет кметства, на територията на община Мадан, съобразени с определените граници на размера им в цитираната разпоредба, като е определил, че същите **влизат в сила считано от 28.10.2019 г.**

Видно от предоставената преписка, решението е прието от Общински съвет – Мадан на **27 ноември 2019 година**, като същевременно според диспозитива му новите възнаграждения на кмета на община и кметовете на кметства влизат в сила считано от **28 октомври 2019 г.**, като от същата дата е и Решение № 81/28.10.2019 г. на ОИК-Мадан за избор на кмет на Община Мадан.

От гореизложеното следва, че съгласно текста на така приетото решение определените с него възнаграждения на Кмета на Община Мадан и кметовете на кметства влизат в сила месец преди същото да бъде прието, давайки му обратна сила.

Общински съвет - Мадан следва да има предвид, че в случая **липсва конкретно правно основание за придаване обратна сила на акта.**

Видно от Решение № 5/27.11.2019г. на Общински съвет – Мадан и приложената преписка, както и предхождащата решението Докладна записка с вх.№ 282/20.11.2019 г. от Кмета на Община Мадан и Протокол № 2/27.11.2019 г., воден на заседанието **не са посочени валидни правни основания и/или мотиви, които да обосновават необходимост от придаване на ретроактивно действие на взетото решение.**

Нещо повече измененията, допълненията и другите действия извършвани с актове на общинския съвет, влизат в сила по общия ред, от датата на влизане в сила на новоприетите решения, освен ако това не е изрично предвидено, като целта е пораждање на правни последици само и единствено занапред. **Обратна сила се допуска само в изрични случаи, при това в интерес на справедливостта и при посочване на изрични мотиви, които налагат това.**

В конкретния случай липсват каквито и да е било мотиви за придаване обратна сила на Решение № 5/27.11.2019г., като в случая не са посочени и фактически и правни основания за придадената обратна сила на акта на Общински съвет Мадан, каквото е изискването на чл. 59, ал. 2, т. 4 от Административно процесуалния кодекс.

Съгласно чл.59, ал.2, т.4 от АПК, административният акт трябва да съдържа фактически и правни основания за издаването му. Под правно основание се разбира изискването за посочване на конкретна правна норма, даваща правомощие на органа да извърши определено действие. Такава специална разпоредба в случая не е посочена.

Така горесцитираното решение не отговаря на изискването на чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК, тъй като не съдържа конкретна норма на специалния закон предвиждаща конкретно правомощието на съвета да дава обратна сила на акта.

Във връзка с гореизложеното и с цел пълнота на обстоятелствата, следва да се отбележи, че трайната и непротиворечива съдебна практика приема за ноторно известен факта, че административните актове действат занапред, като наред с това обратно действие може да им бъде придадено само с нормативен акт, какъвто в настоящия случай не е посочен. Решение № 5 на Общински съвет – Мадан е взето на 27.11.2019 г., като едва след влизането му в законна сила административният акт ще породи своето действие, по отношение на адресатите си. Целта на подобни административни актове е да регулират от момента на издаването им определени обществени отношения с многократно правно действие и за определен брой адресати, като по този начин се обезпечава спазването на принципите за законност, правна сигурност и предвидимост.

Аналогична е и разпоредбата на чл. 14, ал. 1 от Закона за нормативните актове, според която – *„Обратна сила на нормативен акт може да се даде само по изключение, и то с изрична разпоредба“*, като според ал. 2 на същия член – *„Обратна сила на нормативен акт, издаден въз основа на друг нормативен акт, може да се даде само ако такава сила има актът, въз основа на който той е издаден“*. В случая видно от цитираните в решението правни основания, нито в разпоредбите от ЗМСМА, нито в тези от ПМС 67/14 април 2010 г. е предвидена обратна сила, за да може да се приеме, че такава сила е дадена въз основа на правните основания регулиращи определянето на размера на трудовите възнаграждения на кметовете.

Ако в случая Общински съвет Мадан, беше определил новите възнаграждения на кмета на община и кметовете на кметства от момента на полагането на клетвата по чл. 32, ал. 1 от ЗМСМА, когато фактически са възникнали и техните правомощия съобразно разпоредбата на чл. 38, ал. 4 от ЗМСМА, то в такъв случай можеше да се приеме, че основанието за придаване на обратна сила на новите заплати е именно възникването на законовите правомощия на адресатите на решението.

Изх. № АП-03-14-454/ 12.12.2019 г.

Предвид изложеното Решение № 5/27.11.2019 г. на Общински съвет - Мадан е прието в нарушение на материалния закон – чл. 59, ал. 2, т. 4 от Административно процесуалния кодекс, поради което се явява незаконосъобразно.

Считам, че в конкретния случай допуснатата незаконосъобразност в решението на Общински съвет – Мадан може да бъде отстранена чрез ново обсъждане на същото от общинския съвет.

Поради това и на основание чл. 32, ал. 2, изр. първо, във връзка с чл. 31, ал. 1, т. 5 от Закона за администрацията и чл. 45, ал. 4 от Закон за местното самоуправление и местната администрация

ЗАПОВЯДВАМ

Връщам Решение № 5/27.11.2019 г. на Общински съвет – Мадан, като незаконосъобразно за ново обсъждане в 14-дневен срок от получаването му.

Заповедта да бъде изпратена на Председателя на Общински съвет – Мадан за изпълнение, а на Кмета на Община Мадан за сведение.

НЕДЯЛКО СЛАВОВ */Положен подпис и печат/*
Областен управител