



## **ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ДОБРИЧ**

гр. Добрич - 9300, ул. "Д-р К. Стоилов" № 7,  
тел.: 058/605528, факс: 058/600496. e-mail: op\_dobrich@prb.bg

Изх. № 231/2017 г.

Дата: 16.03.2017 г.

До  
Административен съд  
гр. Добрич

### **ПРОТЕСТ** по чл.186, ал. II във вр. с чл.185 от АПК

от

**Милена Атанасова Любенова,**  
прокурор в Окръжна прокуратура гр. Добрич

**Уважаеми Административни Съдии,**

При проверка по реда на надзора за законност по преписка № 231/2017 г. по описа на Окръжна прокуратура гр. Добрич, която е била образувана на 24.02.2017 г. по повод получено в същата прокуратура писмено разпореждане от 20.02.2017 г. от Върховна административна прокуратура по тяхна преписка № 409/2017 г. – II, е било установено, че в Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детски градини на територията на Генерал Тошево, приета от Общински съвет Генерал Тошево с Решение №8-4 от 29.09.2016 г., се съдържа разпоредба, която се намира в противоречие със законови разпоредби, представляващи нормативни разрешения от по-висок ранг.

В чл.13, ал.2 от Наредбата, е предвидено следното: „Директорът отписва служебно детето при последователни два месеца неплащане на таксата за ползване на детска градина на територията на община Генерал Тошево, както и при отсъствие на детето за два последователни месеца от детската градина.“

С тази разпоредба по същество заплащането на общинската такса се издига в абсолютна предпоставка за извършването на посоченото действие.



8

Преди да изложя съображенията си относно незаконосъобразността на посочената по-горе разпоредба от общинската наредба, намирам за необходимо да уточня, че преценката за законосъобразността на тази разпоредба е направена през призмата на това, че с нея по същество заплащането на общинска такса за ползване на детска градина се издига в абсолютна предпоставка за отписване на дете от общинска детска градина, т.е. за извършване на определено действие.

По правило такса се заплаща за конкретно оказана административна услуга от публичен орган или за действие, извършено в полза на лицето, дължащо таксата. Извършването на изгодна за лицето, дължащо такса, престация представлява правната основа за дължимост на тази такса.

От систематическото тълкуване на разпоредбите на чл.6, ал.1 във вр. с ал.11 от Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/ е видно, че законодателят разграничава заплащането на два вида услуги – според доброволността или задължителността на използването им. В чл.6, ал.1 от ЗМДТ са посочени услугите, които общината е длъжна да предостави, вкл. и по б. „б“ и б. „в“ – 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. Това качество на услугата, т.е. обстоятелството, че общината е длъжна да я предостави, е пречка пред онзи, който трябва да я осигури, т.е. местния орган на власт, да упражни правото да се „освободи“ от задължението си само поради неплащане на такса.

Посочената по-горе разпоредба от общинска наредба противоречи на разпоредбите на чл.96, чл.81 и чл.92 от ЗМДТ, в които е уреден специалният ред и общинските органи, които принудително събират неплатените такси, които при това са задължение на родителите или на настойниците, а не на децата. Нещо повече, разрешението на местния орган на власт от общинската наредба на практика води до недопустимо положение – едно нарушение да предизвиква 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 /виж чл.162, ал.11, т.3, т.9 и следващите от ДОПК във вр. с чл.96 във вр. с чл.4, ал.1 – ал.5 от ЗМДТ/.

Недопустимо е с наредба на общинския съвет да се поставят ограничения на децата, като се поставят в зависимост от изпълнение на финансови задължения на техните родители или настойници, както и да се освобождават органите на общината от законово предвидените за тях задължения за събиране на таксите.

Разпоредбите на общинската наредба противоречат и на основните права и принципи, посочени в чл.3, ал.11, т.3 и т.4, чл.7, чл.55 и чл.56 от Закона за предучилищното и училищното образование – равен достъп до качествено образование и приобщаване на всяко дете и всеки ученик; равнопоставеност и недопускане на дискриминация; право на образование за



всеки; предучилищното образование полага основите за учене през целия живот и се осъществява от детските градини.

Тук е мястото да бъде отбелязано и това, че съобразно чл.53 от Конституцията на Република България правото на образование е основно човешко право, като същото е закрепено и в разпоредбите на чл.14 от Хартата на основните права на Европейския съюз и чл.2 от Протокол към Конвенцията за защита на правата на човека и основните свободи.

Общинската наредба е 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.

Като имам предвид изложеното по-горе, смятам, че оспореният с настоящия протест

чл.13, ал.2 от Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детски градини на територията на Община Генерал Тошево в частта, в която е предвидено, че директорът на детската градина отписва служебно детето при последователни два месеца неплащане на таксата за ползване на детска градина на територията на община Генерал Тошево, е незаконосъобразен и противоречи на:

чл.96, чл.81 и чл.92 от Закона за местните данъци и такси, тъй като с тях по същество заплащането на общинска такса за ползване на детска градина се издига в абсолютна предпоставка за отписване на дете от общинска детска градина, тъй като с нея се поставят ограничения на децата, като последните се поставят в зависимост от изпълнение на финансови задължения на техните родители или настойници, както и защото позволяват освобождаване на органите на общината от законово предвидените за тях задължения за събиране на таксите;

на чл.3, ал.П, т.3 и т.4, чл.7, чл.55 и чл.56 от Закона за предучилищното и училищното образование, тъй като с тях се нарушават основни права и принципи, посочени в последните.

Законовите разпоредби са императивни и предвиждането на различен режим в общинска наредба представлява незаконосъобразно действие.

С оглед изложеното, на основание чл.126, пр.2, чл. 186, ал.П във вр. с чл.185 от АПК,

**ПРЕДЛАГАМ:**

Да отмените чл.13, ал.2 от Наредба за условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в детски градини на територията на Община Генерал Тошево в частта, в която е предвидено, че директорът на детска градина „отписва служебно детето при последователни два месеца неплащане на таксата за ползване на детска градина на територията на община Генерал Тошево“, тъй като противоречи на материално правни разпоредби от по висок ранг - чл.96, чл.81 и чл.92 от Закона за местните данъци



и такси, защото с тази разпоредба по същество заплащането на общинска такса за ползване на детска градина се издига в абсолютна предпоставка за отписване на дете от общинска детска градина, защото с тях се поставят ограничения на децата, като последните се поставят в зависимост от изпълнение на финансови задължения на техните родители или настойници, както и защото позволяват освобождаване на органите на общината от законово предвидените за тях задължения за събиране на таксите, и чл.3, ал.II, т.3 и т.4, чл.7, чл.55 и чл.56 от Закона за предучилищното и училищното образование, защото с тях се нарушават основни права и принципи, посочени в последните.

**Приложение:** Препис от протеста за ответната страна – Общински съвет Генерал Тошево.



Прокурор:

*M*  
/Милена Любенова/