

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – СТАРА ЗАГОРА



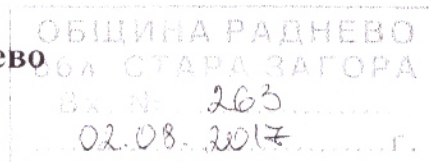
СТАРОЗАГОРСКИ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД

Изх.№ 178/2017 г.

Дата: 27.07.2017 г.

До
Общински съвет

Раднево



Приложено, изпращаме Ви ЗАВЕРЕН ПРЕПИС от РЕШЕНИЕ № 197 от 29.06.2017 г. по адм. дело № 178/2017 г. по описа на Административен съд – Стара Загора, за сведение и изпълнение.

РЕШЕНИЕТО влиза в закона сила на 21.07.2017 г.

Приложение: съгласно текста.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ДЕЛОВОДИТЕЛ:

Р Е Ш Е Н И Е

№ 197

29.06.2017г.

гр. Стара Загора

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Старозагорският административен съд, в публично съдебно заседание на двадесет и втори юни през две хиляди и седемнадесета година в състав:

Председател: БОЙКА ТАБАКОВА

Членове: ДАРИНА МАТЕЕВА

СТИЛИЯН МАНОЛОВ

при секретаря Стефка Христова
и с участието на прокурор Румен Арабаджиков
като разгледа докладваното от съдия Стилиян Манолов административно дело
№ 178 по описа за 2017г., за да се произнесе съобрази следното:

Производството е по чл. 185 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/

Образувано е по протест на прокурор в Окръжна прокуратура – Стара Загора против разпоредбата на чл.38, т.4 от Наредбата за условията и реда за записване, отпиване и преместване на деца в предучилищна възраст в детските градини и училища на територията на Община Раднево (НУРЗОПДПВДГУТОР), приета с решение №443/26.01.2017г. на Общински съвет Раднево. В протеста се излагат доводи за незаконосъобразност на протестираната разпоредба от наредбата. Сочи се, че разпоредбата противоречи на основните принципи и права, регламентирани от законодателя в нормите на чл.3, ал.2, т.3 и т.4, чл.7, чл.8, чл.55 и чл.56 от Закона за предучилищното и училищното образование (ЗПУО), а именно, че всички деца имат равен достъп до качествено образование и приобщаване, и равнопоставеност, и недопускане на дискриминация при провеждане на предучилищното и училищното образование, че всеки има право на образование и може да повишава образованието и квалификацията си чрез учене през целия си живот, а приобщаващото образование е неизменна част от правото на образование. Заявява се, че оспорената разпоредба противоречи и на чл.8, ал.1 и ал.2 от ЗПУО относно задължителното предучилищно образование, тъй като с тази норма се създава невъзможност за упражняване на задължителното предучилищно образование при месторабота на

родителя/настойника, различна от тази в детската градина и при желание за преместване на децата в подготвителна група на друга детска градина или училище. Обосновава се също, че с оспорената разпоредба се установява пряка дискриминация по признак „произход“ спрямо деца, чиито родители не упражняват описаното занятие отрича правото им да участват в класирането за прием в детска градина наравно в деца с такива родители, като по този начин се осъществява пряка дискриминация по смисъла на чл.4, ал.2 от Закона за защита от дискриминация (ЗЗД). Иска се отмяна на разпоредбата като противоречаща на чл.4, ал.2 от ЗЗД, както и на чл.3, ал.2, т.3 и т.4, чл.7, чл.8, чл.55 и чл.56 от ЗПУО.

В съдебно заседание протестът се поддържа от прокурор при Окръжна прокуратура - Стара Загора. Иска същия да бъде уважен. Претендират се разноси.

Ответникът - Общински съвет Раднево, редовно и своевременно призован за съдебно заседание, не изпраща представител по делото и не взема становище по основателността на протеста.

Съдът, като обсъди доводите, изложени в жалбата и извърши проверка на законосъобразността на атакуваното решение, намира за установено следното:

Протестът е подаден от надлежна страна по смисъла на чл.186, ал.2, поради което е процесуално допустим.

Разгледан по същество е основателен по следните съображения:

НУРЗОПДПВДГУТОР е приета с решение №443/26.01.2017г. на Общински съвет – Раднево.

Производството по приемането на наредбата е иницирано с предложение на Кмета на Община Раднево с изх.№0800-3/10.01.2017г. /л.21-22/, с което е предложено приемане на същата. В предложението е посочено, че необходимостта от приемане на наредбата се налага съобразно разпоредбата на чл.59, ал.1 от ЗПУО, публикуван в бр.79 от 13.10.2015г., в сила от 01.08.2016г. и чл.7, ал.1 от Наредба №5 от 03.06.2016г. за предучилищното образование, условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в общинските детски градини.

Проектът, ведно с мотивите към него са публикувани на интернет страница на Община Раднево на 29.11.2016г. /л.121 от делото/.

На 26.01.2017г. предложението е разгледано на заседание на Общински съвет – Раднево, за което е съставен протокол №26/26.01.2017г. НУРЗОПДПВДГУТОР е приета от Общински съвет Раднево на основание чл.21,

ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, чл.17, ал.1 от същия закон, вр. чл.59, чл.67, ал.1 и 2, чл.68, ал.1 от ЗПУО, чл.8 и чл.15 от ЗНА, с решение №443 от 26.01.2017г., взето единодушно със 19 гласа „за” от общо гласували 19 общински съветника /л.31-36/.

Така установената фактическа обстановка мотивира следните правни изводи:

На първо място, наредбата, чиито разпоредби се протестират, е приета от компетентен орган – Общински съвет Раднево, съобразно разпоредбата на чл.21, ал.2 от ЗМСМА.

На второ място, при приемането на наредбата не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила и същата е в предвидената от закона форма.

Проектът на наредбата е придружен от мотиви, изложени в предложението на Кмета на Община Раднево. В него, в изпълнение на изискванията на чл.28, ал.3 от Закона за нормативните актове /ЗНА/ са посочени причините, които налагат приемането на наредбата, правното основание за това – чл.59, ал.1 от ЗПУО, публикуван в бр.79 от 13.10.2015г., в сила от 01.08.2016г. и чл.7, ал.1 от Наредба №5 от 03.06.2016г. за предучилищното образование, условията и реда за записване, отписване и преместване на деца в общинските детски градини, и целите, които се преследват с подзаконовия нормативен акт. Описани са и очакваните резултати след приемането на наредбата, извършен е и анализ на съответствието на предлагания проект на наредба с правото на Европейския съюз.

Конкретно протестираната разпоредба е приета в нарушение на материалния закон по следните съображения:

Видно от мотивите, изложени в предложението на Кмета на Община Раднево, наредбата чиято разпоредба е оспорена с протеста, е издадена на основание чл.59, ал.1 от ЗПУО, съгласно която условията и редът за записване, отписване и преместване в общинските детски градини се определят с наредба на общинския съвет, а за държавните детски градини – с акт на съответния финансиращ орган. Протестираната разпоредба има следното съдържание: „Записването на децата в общинските детски градини и училища се извършва по общ ред и при спазване на следните задължителни основни критерии: деца на родителя/настойника, работещи в детската градина” – чл.38, т.4 от наредбата. Съгласно критерия, установен в протестирания текст от наредбата, предимство се дава на деца от семейства, в които поне един от родителите е работещ в детската градина.

Същевременно, с императивната разпоредба на чл.4, ал.1 ЗЗДискр. е забранена всяка пряка или непряка дискриминация, основана на пол, раса, народност, етническа принадлежност, човешки геном, гражданство, произход, религия или вяра, образование, убеждения, политическа принадлежност, лично или обществено положение, увреждане, възраст, сексуална ориентация, семейно положение, имуществено състояние или на всякакви други признаци, установени в закон или в международен договор, по който Република България е страна. По смисъла на ал.2 на същата норма пряка дискриминация е всяко по-неблагоприятно третиране на лице на основата на признаците по ал.1, отколкото се третира, било е третирано или би било третирано друго лице при сравними сходни обстоятелства. Съгласно определението, дадено в ал.3 непряка дискриминация е поставяне на лице на основата на признаците по ал.1 в по-неблагоприятно положение в сравнение с други лица чрез привидно неутрална разпоредба, критерий или практика, освен ако тази разпоредба, критерий или практика е обективно оправдан/а с оглед на законова цел и средствата за постигане на целта са подходящи и необходими.

От анализа на цитираните норми следва извод, че пряка дискриминация е налице винаги когато някой, на основата на защитен признак, е по-неблагоприятно третиран, в сравнение с другото в сходна ситуация.

Ето защо, следва да се приеме, че протестираната разпоредба на чл.38, т.4 от НУРЗОПДПВДГУТОР установява в противоречие с чл.4, ал. 1 ЗЗДискр. пряка дискриминация, тъй като в една и съща ситуация - кандидатстване за прием в детска градина, поставя в по-благоприятно положение една група деца поради личното и семейното им положение /защитени признаци/, като роднини с лица, заемащи определено обществено положение и упражняващи определена професия, в сравнение с други деца в сходно положение – кандидати за прием, които нямат такива родители. Неравното третиране се изразява в отричането на правото на децата, които нямат соченото „предимство“ да участват в класирането за прием в общинска детска градина наравно с деца, които имат „необходимите“ родствени връзки. С оглед изложеното разпоредбата на чл.38, т.4 от НУРЗОПДПВДГУТОР е приета в противоречие с принципите, установени в чл.3, ал.2, т.3 и т.4, чл.7, ал.1, чл.8, ал.1 и ал.2 от ЗПУО и целта, която преследва закона. С посочените разпоредби са установи принципите на равен достъп до качествено образование и приобщаване на всяко дете и всеки ученик; равнопоставеност и недопускане на дискриминация при провеждане на предучилищното и училищното образование; право на образование и повишаване на квалификацията чрез учене през целия живот; задължителност на предучилищното и училищното образование.

Пряката дискриминация е абсолютно и безусловно забранена от закона, освен в случаите, регламентирани в чл.7, ал.1 ЗЗДискр. Цитираната норма, при изрично и изчерпателно изброяване, определя при какви обстоятелства неравното третиране на основата на някой от признаците по чл.4, ал.1 ЗЗДискр. не представлява дискриминация. Процесният критерий, установяващ предимство за определена група деца в чл.38, т.4 от НУРЗОПДПВДГУТОР безспорно не попада в нито една от хипотезите на чл.7, ал.1 ЗЗДискр.

Изложеното мотивира съда да приеме, че тази протестирана разпоредба е незаконосъобразна, което налага нейната отмяна.

При този изход на спора в полза на Окръжна прокуратура Стара Загора следва да се присъдят направените в производството разноски, които са в размер на 20.00 /двадесет/ лева, представляващи заплатената такса за обнародване на оспорването в ДВ.

Водим от горните мотиви и на основание чл.193, ал.1 от АПК, съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ като незаконосъобразна по протест на прокурор при Окръжна прокуратура – Стара Загора разпоредбата на чл.38, т.4 от Наредбата за условията и реда за записване, отпиване и преместване на деца в предучилищна възраст в детските градини и училища на територията на Община Раднево, приета с решение № 443/26.01.2017г. на Общински съвет - Раднево.

ОСЪЖДА Общински съвет-Раднево да заплати на Окръжна прокуратура – Стара Загора разноски в размер на 20.00/двадесет/ лева.

Решението подлежи на касационно оспорване в 14-дневен срок от съобщаването му на страните пред ВАС.

След влизане в сила решението да се обнародва по начина, по който е обнародвана Наредбата за условията и реда за записване, отпиване и преместване на деца в предучилищна възраст в детските градини и училища на територията на Община Раднево.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.