

MESTSKÝ ÚRAD V BARDEJOVE



Na rokovanie
mestského zastupiteľstva
na deň 16.12.2014

Materiál č.

21c

Návrh na zrušenie VZN č.84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov schválených dňa 11.11.2010 na základe protestu prokurátora

Na základe:

mimo plánu zasadnutí MsZ na II. polrok 2014

Predkladá:

MUDr. Boris Hanuščák
primátor mesta

Spracovateľ:

Ing. Ivan Leščišin, ved. odd. SVV

Spravodajca:

Ing. Ivan Leščišin, ved. odd. SVV

Prerokované:

na rokovaní MsR dňa 6.11.2014

Prizvat':

Návrh na uznesenie:

Mestské zastupiteľstvo v Bardejove

A/ berie na vedomie

1. Protest prokurátora Okresnej prokuratúry Bardejov č. Pd 47/14/7701-11 zo dňa 22.10.2014 proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta v znení zmien a doplnkov schválených 11.11.2010

B/ vyhovuje

1. Protestu prokurátora Okresnej prokuratúry Bardejov č. Pd 47/14/7701-11 zo dňa 22.10.2014 proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov schválených 11.11.2010 a toto ruší ako celok

DÔVODOVÁ SPRÁVA

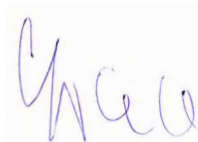
K NÁVRHU NA ZRUŠENIE VŠEOBECNE ZÁVÄZNÉHO NARIADENIA MESTA BARDEJOV Č. 84/2008 O POUŽÍVANÍ SYMBOLOV MESTA BARDEJOV

Dňa 24. 10. 2014 Mesto Bardejov obdržalo protest prokurátora podľa ustanovenia § 22 ods.1 písm. a) bod 2 v spojení s § 25 ods.1 zákona č. 135/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov schválených dňa 11.11.2010.

Podľa ustanovenia § 25 ods. 2 zákona č. 135/2001 Z. z. o prokuratúre je orgán verejnej správy povinný o proteste prokurátora rozhodnúť do 30 dní od doručenia protestu. V súlade s ods. 3 tohto zákonného ustanovenia, ak orgán verejnej správy protestu prokurátora vyhovie, je povinný bez zbytočného odkladu najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, nezákonný všeobecne záväzný právny predpis alebo jeho časť zrušiť, prípadne nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom a s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Na základe uvedeného navrhujeme podanému protestu proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov vyhovieť a napadnuté VZN zrušiť ako celok.

V prílohe materiálu je priložená kópia celého znenia protestu prokurátora.



Ing. Ivan Leščišin
vedúci oddelenia

Materiál obsahuje dôvodovú správu a fotokópiu celého znenia protestu prokurátora.



OKRESNÁ PROKURATÚRA BARDEJOV

Kellerova č. 7, 085 43 Bardejov, tel. 054/4722068, fax:054/4746182

Pd 47/14/7701- 11

Bardejov, 22.10.2014

Mesto

Radničné námestie 16

SW

25737

Bardejov

Vec: Protest prokurátora podľa § 22 ods. 1 písm. a) bod 2 v spojení s § 25 ods. 1 zákona č.153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov proti Všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov schválených dňa 11.11.2010.

Dňa 11.08.2014 bol doručený na Okresnú prokuratúru Bardejov mailový podnet Pavla Pachníka, ktorým sa domáhal preskúmania súladu Všeobecne záväzného nariadenia mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov s príslušnými zákonmi a ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Za účelom vybavenia podnetu som preskúmala spisový materiál mesta Bardejov. Po preskúmaní Vášho spisového materiálu som zistila porušenie ustanovenia čl. 13 ods. 1 písm. a) Ústavy Slovenskej republiky (ďalej len „Ústavy“), § 6 ods. 1 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“).

Z dôvodu potreby odstránenia porušenia zákona Vám podľa § 25 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o prokuratúre“) podávam

protest prokurátora

proti všeobecne záväznému nariadeniu mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov k všeobecne záväznému nariadeniu č. 84/2008 schválených dňa 11.11.2010.

O d ô v e d n e n i e :

Na základe podnetu Pavla Pachníka som preskúmala všeobecne záväzné nariadenie mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov k všeobecne záväznému nariadeniu č. 84/2008 (ďalej len „VZN č. 84/2008“) schválených dňa 11.11.2010. Z administratívneho spisu som zistila, že mestské zastupiteľstvo prijalo na zasadnutí dňa 30.10.2008 vyššie uvedené VZN, ktoré nadobudlo účinnosť dňom 01.01.2009. Dňa 11.11.2010 prijalo mestské zastupiteľstvo zmeny a doplnky k VZN č.

84/2008 s účinnosťou od 01.01.2011. Mesto Bardejov upravilo danú problematiku s poukazom na zákon č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších prepisov (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“).

Orgány územnej samosprávy majú normotvornú právomoc priznanú v čl. 68 Ústavy, podľa ktorého vo veciach územnej samosprávy a na zabezpečenie úloh vyplývajúcich pre samosprávu zo zákona môže obec a vyšší územný celok vydávať všeobecné záväzné nariadenia a v čl. 71 ods. 2 Ústavy, v zmysle ktorého pri výkone štátnej správy môže obec a vyšší územný celok vydávať v rámci svojej územnej pôsobnosti na základe splnomocnenia v zákone a v jeho medziach všeobecne záväzné nariadenia. Tieto ustanovenia však neupravujú normotvornú právomoc obce a vyššieho územného celku nezávisle od ostatných ustanovení ústavy, preto orgány územnej samosprávy pri jej uplatňovaní môžu prijímať len všeobecné záväzné nariadenia, ktoré sú v zmysle čl. 152 ods. 4 ústavy v súlade so všetkými súvisiacimi ustanoveniami ústavy. (Nález Ústavného súdu Slovenskej republiky sp. zn. I. ÚS 53/00, zo dňa 25. 4. 2002).

Ústavný súd SR už vo veci vedenej pod sp. zn. I. ÚS 56/00 uviedol, že pokiaľ sa normotvornou činnosťou obce ukladajú povinnosti fyzickým osobám a právnickým osobám, aj pôvodná (originálna) normotvorná pôsobnosť obce (mesta) je limitovaná čl. 2 ods. 3 Ústavy, podľa ktorého každý môže konať, čo nie je zákonom zakázané a nikoho nemožno nútiť, aby konal niečo, čo zákon neukladá. Tieto limity Ústavy sa vzťahujú aj na normotvornú pôsobnosť vyššieho územného celku vykonávanú podľa čl. 68 Ústavy. Podľa Nálezu Ústavného súdu SR sp. zn. III. ÚS 100/02, zo dňa 30. 1. 2003, pokiaľ ide o realizáciu ústavného príkazu ukladať povinnosti zákonom alebo na základe zákona, v jeho medziach a pri zachovaní základných práv a slobôd vyplývajúceho z čl. 13 ods. 1 písm. a) Ústavy, nemôže byť vo všeobecne záväznom nariadení uložená nová povinnosť, ktorá neexistuje v zákone, resp. ktorú nemožno zo zákona odvodiť. Nerešpektovanie uvedeného príkazu Ústavy by znamenalo negáciu zvrchovanosti zákona, a tým popretie samotného princípu právneho štátu. Oba druhy realizácie samosprávnych všeobecne záväzných nariadení musia pri ukladaní povinností rešpektovať ich zákonné medze, a to aj z hľadiska zákonnej úpravy povinnostných subjektov. Z čl. 13 ods. 1 Ústavy vyplýva, že povinnosti možno ukladať len v medziach zákona.

Podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec (mesto) môže vo veciach územnej samosprávy vydávať nariadenia; nariadenie nesmie byť v rozpore s Ústavou SR, ústavnými zákonmi, zákonmi a medzinárodnými zmluvami, s ktorými vyslovila súhlas Národná rada SR a ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom.

Z citovaného ustanovenia vyplýva, že pri vydávaní takéhoto nariadenia musí mesto (obec) rešpektovať požiadavku na bezrozpornosť všeobecne záväzného nariadenia s ďalšími prameňmi práva uvedenými taxatívnym spôsobom v § 6 ods. 1. Normatívne právne akty vydávané orgánmi územnej samosprávy majú obmedzenú územnú a personálnu pôsobnosť. Upravujú správanie subjektov práva iba v rozsahu právnych vzťahov existujúcich na území príslušného samosprávneho celku. Normotvorná právomoc obcí (miest) slúži iba na spresnenie celoštátne existujúcich pravidiel právne záväzného správania.

Preberanie zákonných úprav do všeobecne záväzných nariadení nie je prípustné, lebo podmienky pre ich vydávanie upravené v § 6 ods. 1 a ods. 2 zákona o obecnom zriadení to nepripúšťajú.

Podľa § 1b ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec má právo na vlastné symboly. Obec, ktorá má vlastné symboly, je povinná ich používať pri výkone samosprávy. Symboly obce sú erb obce, vlajka obce, pečať obce, prípadne aj znelka obce. Právnické osoby zriadené alebo založené obcou, iné právnické osoby a fyzické osoby môžu používať symboly obce len so súhlasom obce.

Podľa § 1b ods. 3 zákona o obecnom zriadení obec označuje erbom obce a vlajkou obce budovu, ktorá je sídlom orgánov obce, zasadaciu miestnosť obecného zastupiteľstva a úradnú miestnosť starostu obce.

Podľa § 1b ods. 4 zákona o obecnom zriadení obec používa odtlačok úradnej pečiatky s erbom obce a názvom obce na rozhodnutia, oprávnenia a osvedčenia skutočnosti vydaných pri výkone samosprávy.

Podľa § 24 ods. 1 písm. b) zákona o obecnom zriadení mestské zastupiteľstvo je orgánom samosprávy mesta. Na jeho postavenie sa vzťahujú ustanovenia tohto zákona o obecnom zastupiteľstve. Okrem toho mestské zastupiteľstvo najmä ustanovuje erb mesta, vlajku mesta, pečať mesta, prípadne znelku mesta.

Teda schvaľovanie symbolov z hľadiska kompetencie orgánov obce patrí do právomoci obecného zastupiteľstva. Uvedené schvaľovanie sa spravidla deje schválením štatútu obce, v ktorom sú príslušné symboly obce obsiahnuté.

Podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení obec (mesto) môže vo veciach územnej samosprávy vydávať nariadenia; nariadenie nesmie byť v rozpore s Ústavou SR, ústavnými zákonmi, zákonmi a medzinárodnými zmluvami, s ktorými vyslovila súhlas Národná rada SR a ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom.

Nie je sporné to, že obec (mesto) pri výkone samosprávy môže používať symboly obce (mesta), ktorých grafické vyobrazenie s ich podrobným popisom, ako aj spôsob ich používania, môže upraviť všeobecne záväzným nariadením.

Avšak spornými a v rozpore so zákonom sú tie ustanovenia VZN č. 84/2008, ktorými mesto ukladá povinnosti fyzickým alebo právnickým osobám (napr. čl. 3 bod 7., bod 8., čl. 4 bod 1., 2., 3., 4., 5., čl. 5 bod 8.), ustanovenia, ktorými upravilo ochranu mestských symbolov (čl.7), kontrolnú činnosť a sankcie (čl. 8).

Poukazujem na to, že pri striktnnej aplikácii VZN by za jeho porušenie mohol byť paradoxne sankcionovaný i primátor (ak by nepoužil symboly mesta vo vymedzených prípadoch).

Povolenie na používanie symbolov nie je v zákone viazané na súhlas primátora (ako je tomu napr. v čl. 3 bod 6., čl. 4 bod 8., čl. 5 bod 2., čl. 6 bod 2. VZN), ale mestu (obce) (§ 1b ods. 1 zákona o obecnom zriadení).

Vo vzťahu k obsahu čl. 3 bod. 3 VZN pripomínam, že odtlačok úradnej pečiatky s erbom obce (mesta) používa obec (mesto) v zmysle § 1b ods. 4 zákona o obecnom zriadení na rozhodnutia, oprávnenia, osvedčenia skutočností vydaných pri výkone samosprávy.

Zastávam názor, že radnica nesmie vyberať poplatky za používanie mestských symbolov inými osobami. Zákon síce hovorí o tom, že používanie mestských symbolov fyzickými či právnickými osobami musí mesto odobriť, nehovorí však, že za ich používanie môže vyberať finančnú úhradu, a že túto sú fyzické osoby- podnikatelia a právnické osoby- podnikatelia povinné zaplatiť ako aj oznamovať každú zmenu výšky ročného obratu odôvodňujúcu zmenu poplatku za užívanie mestského symbolu.

Podľa čl. 7 bod 1 VZN mestské symboly treba mať v rovnakej úcte a vážnosti ako štátne symboly. Z povahy veci vyplýva, že ide o symboly používajúce všeobecnú úctu a ochranu, ktorú však nie je možné dávať na roveň štátnym symbolom, ktorých ochrana je predmetom úpravy osobitného zákona č. 63/1993 Z.z. o štátnych symboloch SR a ich používaní (§ 1 ods. 1, ods. 2) a zákona o priestupkoch.

K používaniu výrazov: znevažovanie, neoprávnené, nevhodné, neprimerané používanie mestských symbolov, dodávam, že sú značne neisté čo do ich právneho obsahu v procese aplikácie práva.

Dohľad v zmysle namietaného VZN nad správnym používaním mestských symbolov má príslušné oddelenie, útvar, resp. kancelária MsÚ v Bardejove (čl. 7 bod 5.), ktoré ani nie sú orgánom samosprávy.

Okrem toho, iba správny orgán, ktorý je zo zákona príslušný na prejednanie priestupku, je oprávnený v priestupkovom konaní vyhodnotiť, či a akým spôsobom konania konkrétnej priestupkovo zodpovednej osoby došlo k poškodeniu, zneužitiu alebo zneváženiu symbolu chráneného všeobecne záväzným právnym predpisom, t. j. aj nariadením (§ 42 ods. 1 písm. a) zák. č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov).

Možno tak konštatovať, že mesto Bardejov prijatím VZN č. 84/2008 prekročilo Ústavou a zákonom stanovenú právomoc, pričom uložilo povinnosti podzákonným právnym aktom, na ktoré nemalo zo zákona splnomocnenie.

Z vyššie uvedeného dôvodu, je potrebné zrušiť celé VZN č. 84/2008 v znení zmien a doplnkov k všeobecne záväznému nariadeniu č. 84/2008 schválených dňa 11.11.2010.

Vzhľadom na vyššie uvedené, keďže podľa môjho názoru boli porušené hore označené ustanovenia Ústavy a zákonov, podľa § 22 ods. 1 písm. i) zákona o prokuratúre za účelom odstránenia zisteného porušenia zákona

n a v r h u j e m :

Všeobecne záväzné nariadenie mesta Bardejov č. 84/2008 o používaní symbolov mesta Bardejov v znení zmien a doplnkov k všeobecne záväznému nariadeniu č. 84/2008 schválených dňa 11.11.2010 zrušiť ako celok.

Orgán verejnej správy je povinný o proteste prokurátora rozhodnúť do 30 dní od doručenia protestu (§ 25 ods. 2 zákona o prokuratúre)

Ak orgán verejnej správy protestu prokurátora vyhovie, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, nezákonný všeobecne záväzný právny predpis zrušiť, prípadne nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom a s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi. (§ 25 ods. 3 zákona o prokuratúre)

Ak orgán verejnej správy protestu prokurátora nevyhovie alebo mu vyhovie iba čiastočne, alebo v ustanovenej lehote vôbec o proteste nerozhodne, môže generálny prokurátor podať ústavnému súdu návrh na začatie konania o súlade právnych predpisov. (§ 25 ods. 4 zákona o prokuratúre)

Podľa § 250zfa Občianskeho súdneho poriadku, ak obec alebo vyšší územný celok nezruší alebo nezmení na základe protestu prokurátora svoje všeobecne záväzné nariadenie, môže prokurátor vo veciach územnej samosprávy podať na súd návrh na vyslovenie nesúlady všeobecne záväzného nariadenia so zákonom. Vo veciach pri plnení úloh štátnej správy môže prokurátor podať na súd návrh na vyslovenie nesúlady všeobecne záväzného nariadenia aj s nariadením vlády a všeobecne záväznými právnymi predpismi ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy.

Mgr. Andrea Lenártová
námestníčka okresného prokurátora

