



РЕШЕНИЕ
№ 77 24.09.2014 г., гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД ГР. ЯМБОЛ, в публично съдебно заседание на девети септември две хиляди и четиринадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДИАНА ПЕТКОВА

ЧЛЕНОВЕ: 1. ХРИСТО ХРИСТОВ

2. СТОЯН ВЪЛЧЕВ

Секретар: Стефка Панайотова

Прокурор: Д. Георгиева,

като разгледа докладваното от **Председателя адм. дело № 113 по описа за 2014 г.**, за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл. 185 и сл. от АПК.

Пред Административен съд - Ямбол е постъпил протест от РП-Елхово против разпоредбата на чл. 15А от Наредба № 7 за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги на територията на община Елхово, приета с решение № 583/50/16 от 28.03.2011 г., изменена с решение № 336/29/3 от 19.12. 2013 г. на ОБС-Елхово.

В протеста се правят оплаквания за допуснати нарушения на чл. 67, ал. 1 и 2 от ЗМДТ, като се сочи, че ОБС-Елхово е следвало да действа съобразно предписанието на ал. 1 от чл. 67, ЗМДТ, а едва при невъзможност размера на таксата за битови отпадъци да се определи съобразно тази норма, да приложи и разпоредбата на чл. 67, ал. 2 от ЗМДТ. От ответната страна ОБС-Елхово не е постъпило становище по подадения протест на РП-Елхово.

В с.з. оспорващата страна, редовно и своевременно призована, не изпраща представител. Протестът се поддържа от участващия в производството прокурор при ЯОП, като не се правят искания за събиране на нови доказателства. Претендира се депозираният протест като основателен да бъде уважен.

В с.з. ответникът Общински съвет – Елхово, редовно и своевременно призован, не изпраща представител.

Като доказателство по делото е приложена цялата административна преписка по издаването на оспорения акт.

Съдът, след преценка на събраните по делото доказателства, приема за установено следното от фактическа страна:

С т. 1.3 от докладна записка (ДЗ) вх. № 2033/14.02.2011 г. на кмета на община Елхово е предложено изменение и допълнение на Наредба № 7 за определяне и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Елхово в частта досежно определяне размера на такса битови отпадъци (ТБО). ДЗ, преди внасянето ѝ за обсъждане в ОБС-Елхово, е разглеждана и приета с 4 гласа "за" на заседание на Постоянна комисия "Бюджет и финанси" към Общинския съвет, проведено на 23.03.2011 г. На своето петдесето заседание, състояло се на 28.03.2011 г. с продължение на 01.04.2011 г. при кворум от 17 общински съветника, след направени разисквания, Общински съвет - Елхово, с решение № 583/50/16, т. 1.3, прието с мнозинство от 16 гласа "за" и 1 глас "против", е взел решение за изменение и допълнение на Наредба № 7, като е създаден нов текст – чл. 15А (предмет на настоящото производство), със следното съдържание: "Размерът на такса битови отпадъци се определя, както следва:





- за жилищни имоти на физически и юридически лица (предприятия) размерът на таксата е промил върху основата, определена с чл. 20 и чл. 21 от ЗМДТ;
- за нежилищни имоти на юридически лица (предприятия) и физически лица размерът на таксата е промил върху основата, определена с чл. 20 и чл. 21 от ЗМДТ;
- за имоти, намиращи се извън районите, в които общината е организираща сметосъбиране и сметоизвозване, се събира такса за ползване на депо за битови отпадъци и за поддържане и чистотата на териториите за обществено ползване". С решението по т. 16 от дневния ред на заседанието е направено още допълнение в текста на чл. 16, т. 3 и изменение на чл. 16А, ал. 1 и ал. 4, на чл. 17, ал. 1 и ал. 2, на чл. 18А и на чл. 18Б от Наредбата. Последващо допълнение на оспорения в настоящото производство чл. 15А от Наредба № 7, въз основа на внесена за разглеждане по надлежния ред ДЗ вх. № 1006/09.12.2013 г. на кмета на общината, (разгледана и приета на заседания на постоянните комисии при ОбС-Елхово съответно по ОБИП – с 4 гласа "за", и по ЗОРУКИ - с 5 гласа "за"), е извършено с решение № 336/29/3, т. 1.1, обективирано в Протокол № 29/19.12.2013 г. от проведено на същата дата заседание на Общински съвет – Елхово, като в чл. 15А е създаден следният текст: "от 01.01.2015 г. такса битови отпадъци се определя по реда на чл. 67 от ЗМДТ". Заседанието на ОбС е проведено при кворум от 17 общински съветника, а решението по т. 3 е взето с мнозинство от 17 гласа "за", като със същото са внесени изменения и в чл. 18А, т. 1 и чл. 18В от Наредбата.

Против така приетата разпоредба на чл. 15А от Наредба № 7 с последващото ѝ изменение е постъпил протест от РП-Елхово, заведен във входящия регистър на ЯАС под № 907/23.06.2014 г.

Съдът, след като съобрази направените с протеста оплаквания и след като извърши проверка на оспорения акт на всички основания по чл. 168, ал. 1, АПК, приложим с оглед препращащата норма на чл. 196 от АПК, прави следните правни изводи:

Протестът е насочен срещу текст от подзаконов нормативен акт съобразно легалната дефиниция на чл. 75, ал. 1, вр. чл. 76, ал. 3, АПК, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност съгласно изричната разпоредба на чл. 185, АПК, като упражняването на правото на оспорване не е обвързано с преклузивен срок; същият е подаден от процесуално легитимирана страна по смисъла на чл. 186, ал. 2 от АПК – прокурор при РП – Елхово. Следователно, протестът е допустим.

Разгледан по същество, протестът е и основателен по следните съображения:

Предмет на съдебен контрол за законосъобразност е разпоредбата на чл. 15А от Наредба № 7 за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги на територията на община Елхово, приета с решение № 583/50/16 от 28.03.2011 г., изменена с решение № 336/29/3 от 19.12.2013 г. на ОбС-Елхово.

Съгласно чл. 168, ал. 1 от АПК, приложим в настоящото производство по силата на препращащата разпоредба на чл. 196 от АПК, съдът не се ограничава само с обсъждане на основанията, посочени от оспорващия, а е длъжен въз основа на представените от страните доказателства да провери законосъобразността на оспорената разпоредба от Наредбата на всички основания по чл. 146 от АПК.

Общинските съвети, като органи на местното самоуправление на територията на съответната община, решават самостоятелно въпросите от местно значение, които законът е предоставил в тяхната компетентност. В изпълнение на тези си правомощия, общинските съвети са овластени да издават нормативни актове, с които уреждат, съобразно нормативни актове от 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. С нормата на чл. 141, ал. 4 от Конституцията на Република България на общинските съвети е възложена компетентността да определят размера на местните такси по ред, установен със закон. По силата на законовата делегация по чл. 9 от ЗМДТ, общинският съвет приема наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, съответно при настъпили нормативни промени съобразява нейните разпоредби с изискванията на закона при спазване на визираната в Закона за нормативните актове процедура.





Горното сочи на това, че в случая по отношение на издателя на акта е спазено изискването за компетентност, както и за установената в закона писмена форма на издаването на административния акт.

Предвид приемането на акта от колективен орган, за да са валидни взетите от общинския съвет решения за изменение и допълнение на оспорената разпоредба от Наредбата, заседанията следва да бъдат проведени при наличието на кворум за това, а решенията да бъдат взети с необходимото мнозинство, в случая указаното в чл. 27, ал. 4, вр. чл. 21, ал. 1, т. 7 от ЗМСМА – повече от половината от общия брой на съветниците. Видно от протоколите от проведените заседания на ОбС-Елхово, тези нормативноустановени изисквания са спазени.

От доказателствата по делото обаче по категоричен начин се установява, че решението е прието при допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила – липса на мотиви, и в противоречие с материалния закон.

Съгласно чл. 67, ал. 1 от ЗМДТ, размерът на таксата се определя в левове според количеството на битовите отпадъци, като с ал. 2 от същия текст е предвидено размерът на таксата да се определя в левове на ползвател или пропорционално върху основа, определена от общинския съвет, когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1. От анализа на двете разпоредби недвусмислено се налага извод, че законодателят е въвел поредност при прилагане на способите за определяне размера на такса битови отпадъци, първият от които е съобразно количеството на битовите отпадъци (по ал. 1), а вторият (по ал. 2) – в левове на ползвател или пропорционално върху основа, определена от общинския съвет. Т.е., само при невъзможност за прилагане на първия способ е допустимо размерът на таксата да се определи по начина, визиран в чл. 67, ал. 2 от ЗМДТ. Така регламентираният способи не се прилагат алтернативно, а при условията на евентуалност, и то в посочената в закона последователност. В този смисъл е и константната съдебна практика. След като в закона е регламентирано, че размерът на таксата за битови отпадъци може да се определи по реда на чл. 67, ал. 2 от ЗМДТ само когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1, то е необходимо при приемането на съответния текст от наредбата по чл. 9 от ЗМДТ да бъде обосновано наличието на основания за прилагане на способа по чл. 67, ал. 2 от с.з., а именно – невъзможност за прилагане на реда по чл. 67, ал. 1 от ЗМДТ.

От всички събрани по делото писмени доказателства не може да се обоснове извод поради какви причини ОбС-Елхово с оспорения текст от Наредбата е приел, че размерът на ТБО следва да се определя по реда на чл. 67, ал. 2 от ЗМДТ, при това по втория от визираните в нормата способи – върху основа, определена от ОбС. От една страна, в нито един от наличните в административната преписка документи по приемането на проектите за изменение и допълнение на Наредбата не са изложени мотиви – обосновани на установени факти и аргументирани доводи и съображения относно невъзможността на общинския съвет да определи количеството на битовите отпадъци, генерирани от отделно домакинство или ползвател на услугата. От друга страна, не са ангажирани доказателства, че преди изготвянето и приемането на проекта на изменение и допълнение на Наредбата е правено проучване за възможността за определяне на таксата според количеството на битовите отпадъци. Същото така следва да се има предвид, че с чл. 16А от Наредба № 7, (нов – решение 12/2/4 от 26.11.2003 г., с последно изменение на ал. 1 с решение 583/50/16 от 28.03.2011 г.), ОбС-Елхово е запълнил законовата празнота досежно начина на установяване на количеството на битовите отпадъци на територията на общината, като е предвидил възможност лицата по чл. 15 от Наредбата да подават в общинската администрация по местонахождението на имота декларация, в която да посочат вида и броя на съдовете за изхвърляне на битовите отпадъци, които ще се ползват през годината, съобразно обявената честота на извозването им. Т.е., самият общински съвет с приемането на посочената разпоредба е създал метод, по който да може да бъде установено количеството на битовите отпадъци на територията на общината с оглед спазване изискването на чл. 67, ал. 1 от ЗМДТ. Мотиви липсват и при обсъждане на проектите и приемането на решенията на заседанията на общинския съвет. Същите са дължими предвид необходимостта от



обосноваване от страна на общинския съвет на фактите и обстоятелствата, наложили избора на един от регламентираните в чл. 67, ал. 2 способа, при това приложим само когато е невъзможно да се определи количеството на отпадъците, вместо основния способ за определяне на таксата за битови отпадъци по чл. 67, ал. 1 от ЗМДТ.

Чл. 8 от ЗНА овластява общинските съвети да издават наредби, с които да уреждат съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение. При издаването, респ. при изменението и допълнението на подзаконов нормативен акт въз основа на законовата делегация по чл. 9 от ЗМДТ, общинският съвет е обвързан от разпоредбите на този закон при регламентиране на съответните обществени отношения. И след като предоставената му от закона възможност за създаване на правната регламентация не е по целесъобразност (възможността за прилагане на способите е в посочената в закона последователност), необходимо е да мотивира основанието за прилагане на способа по чл. 67, ал. 2 от ЗМДТ, вместо този по ал. 1 на същия текст, което не е сторено и поради това съдът е поставен в невъзможност да осъществи проверка за законосъобразност на оспорената разпоредба на Наредбата.

От всичко казано до тук се налага категоричен извод, че в конкретния случай за ОбС-Елхово е съществувала обективна възможност за установяване количеството на битовите отпадъци съгласно изискването на чл. 67, ал. 1 от ЗМДТ и при това положение същият е следвало да определи размера на ТБО съобразно визирания в новелата на тази норма способ. Определяйки размера чрез прилагането на фиксирания в ал. 2 на чл. 67, ЗМДТ способ – пропорционално върху данъчната оценка/отчетната стойност на имота, Общински съвет – Елхово е нарушил приложимата в конкретния казус материалноправна норма, което наред с липсата на мотиви също съставлява отменително основание по смисъла на чл. 146, вр. чл. 196 от АПК.

По изложените съображения съдът намира, че при приемане на оспорената разпоредба - чл. 15А от Наредба № 7, е допуснато съществено нарушение на административнопроизводствените правила и е налице противоречие с нормативен акт от по-висока степен, поради което следва да бъде отменена като незаконосъобразна.

Водим от горното, съдът, на основание чл. 193 от АПК

РЕШИ:

ОТМЕНЯ чл. 15А от Наредба № 7 за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги на територията на община Елхово, приет с решение № 583/50/16 от 28.03.2011 г., изменен с решение № 336/29/3 от 19.12.2013 г. на Общински съвет - Елхово.

Решението подлежи на обжалване пред ВАС в 14-дневен срок от съобщаването му на страните по реда на чл. 138 от АПК.

Решението да се обнародва по начина, по който е бил обнародван акта, съгласно чл. 194 АПК.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

1.

2.

