

А ДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ДОБРИЧ

РАЗПОРЕЖДАНЕ

02.01.2019 г., гр.Добрич

Нели Каменска – съдия–докладчик разгледа докладваното адм. дело № 775/2018 г. по описа на Административен съд – Добрич, образувано по жалба на Красимир Йорданов Кирилов – Областен управител на област Добрич и констатира следното:

Оспорва се Решение № 931 в частта му по т.2, т.3, т.4 и т.5, прието от Добрички общински съвет по Протокол № 43 от заседание, проведено на 29.11.2018 г., с което е: определена основата за изчисляване на такса „Битови отпадъци“; определен е размерът на промила за такса „Битови отпадъци“ за 2019 г.; определена е годишна такса за услугата „Сметосъбиране и сметоизвозване“ и „Обезвреждане на битови отпадъци“; определен е размерът на промила за такса „Битови отпадъци“ за услугата „Поддържане на чистота на териториите за обществено ползване“.

Жалбата е редовна от външна страна, но не е подадена по реда на чл.152, ал.1 от АПК – чрез органа, издал оспорения административен акт.

Оспорва се общ административен акт. На основание чл.181, ал.1 от АПК, оспорването следва да бъде съобщено чрез обявление в Държавен вестник, за което е необходимо внасяне и на държавна такса по сметка на Държавен вестник в общ размер от 20 лв. На основание чл.181, ал.2 от АПК оспорването следва да бъде съобщено и чрез обявление на определеното за това място в съда и публикация в Интернет страницата на Върховен административен съд.

Във връзка с горното, на оспорващите следва да се дадат указания за внасяне на държавна такса в общ размер от 20 лв. по сметка на Държавен вестник, а делото да се насрочи за разглеждане при внасяне на таксата.

С оглед горното съдът

РАЗПОРЕДИ:

ПРЕДОСТАВЯ на Областен управител на област Добрич 7-дневен срок от съобщаване на настоящото разпореждане, в който да представи в деловодството на съда доказателства за заплатена по сметка на Държавен вестник държавна такса за обнародване на оспорването в размер от 20 лева за публикуване на оспорването в Държавен вестник.

УКАЗВА на оспорващия, че при неизпълнение на разпореждането за внасяне на таксата за обнародване на оспорването, производството по делото ще бъде прекратено.

СЛЕД внасяне на таксата за обнародване оспорването да се съобщи чрез обявление в Държавен вестник, в което да се посочи оспорения общ административен акт, номера на делото и деня и часа на откритото съдебно заседание. КОПИЕ от обявлението да се постави на определеното за това място в съда и да се изпрати за публикуване в Интернет страницата на Върховен административен съд.

НАСРОЧВА адм.д. № 775/2018 г. за разглеждане в открито съдебно заседание на **19.02.2019 г. от 13,15 часа**, за която дата и час да се призват жалбоподателите на посочените в жалбата адреси и ответникът по оспорването – Общински съвет на Община Генерал Тошево.

СЛЕД внасяне на таксата за обнародване на оспорването **ДА СЕ ВРЪЧИ ПРЕПИС** от жалбата на Добрички общински съвет с указания за правото на писмен отговор в 14-дневен срок от получаването на преписа и възможност за посочване на допълнителни доказателства.

УКАЗВА на ответника, Добрички общински съвет, че на основание чл.170, ал.1 от АПК, е негова тежестта да установи съществуването на фактическите основания, посочени в оспорения общ административен акт, както и изпълнението на законовите изисквания при издаването му.

УКАЗВА на председателя на Добрички общински съвет, че е длъжен в 14-дневен срок от връчването на преписа от жалбата да представи **пълната преписка по приемане на оспореното срещу Решение № 931 по протокол № 43** от заседание, проведено на 29.11.2018 г. в частта му по т.2, т.3, т.4 и т.5:

1/ пълният текст на протокола от заседанието, на което е прието оспореното решение;

2/ данни за общия брой на общинските съветници и на присъствалите на заседанието към момента на приемане на решението;

3/ поканите до общинските съветници и данни, че проектът на решението е включен в дневния ред;

4/ становищата на постоянните комисии и становища от други компетентни органи;

5/ доказателства за спазване на реда по чл.66 и сл. от АПК, по който се приемат общите административни актове;

УКАЗВА на председателя на Добрички общински съвет, че при неизпълнение на задължението да представи преписката в дадения срок, носи отговорността по чл.89, т.2 във вр. с чл.91, ал.2 от ГПК във вр. с чл.144 АПК- глоба от 100 до 1 200 лв.

УВЕДОМЯВА СТРАНИТЕ, че имат възможност да подадат заявление в деловодството на съда, в което да посочат електронен адрес, на който да им бъдат изпращани съобщения и да получават документи по

делото, съгласно Вътрешните правила за изпращане на съобщения, призовки и книжа по делото чрез електронен пощенски адрес, публикувани на страницата на съда.

Разпореждането да се съобщи на страните чрез изпращане на препис от него по реда на чл.137 от АПК.

Да се изпрати съобщение на Окръжна прокуратура Добрич за оспорването на общия административен акт.

Разпореждането не подлежи на обжалване.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ :



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
Областен управител на област Добрич

Изх. № АдК-01-92
...12.2018 г.

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГРАД ДОБРИЧ

ЖАЛБА
ОТ
ОБЛАСТЕН УПРАВИТЕЛ
НА ОБЛАСТ ДОБРИЧ –
КРАСИМИР ЙОРДАНОВ КИРИЛОВ
ЕГН: 8511217921,
АДРЕС: ГР. ДОБРИЧ,
УЛ. "НЕЗАВИСИМОСТ" №5,
ТЕЛ: 058/601 200, ФАКС:058/601 249

СРЕЩУ:
РЕШЕНИЕ №931, В ЧАСТТА ПО Т. 2, 3, 4 И 5
ПО ПРОТОКОЛ №43 ОТ ЗАСЕДАНИЕ
НА ДОБРИЧКИ ОБЩИНСКИ СЪВЕТ,
ПРОВЕДЕНО НА 29.11.208Г.

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ,

На основание чл.32, ал.2 от Закона за администрацията във връзка с чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА и чл.179 от АПК, оспорвам пред Административен съд-Добрич, Решение № 931, в частта по т.2, т.3, т.4 и т.5 по Протокол № 43 от заседание на Добрички общински съвет, проведено на 29.11.2018 година относно неговата законосъобразност.

С Решение № 931, на основание чл. 21, ал.1, т.7 от ЗМСМА, чл. 62, чл. 63, чл. 66, ал. 1 и чл. 67 от Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/, Добрички общински съвет, гр. Добрич:

1. Одобрява план-сметка на разходите за дейност "Чистота" по населени места съгласно справка Приложение № 1, покривани от постъпленията за такса битови отпадъци в община Добричка за 2019 г. и прогнозен преходен остатък от такса битови отпадъци за 2018 г., както следва:

1.1. Всичко разходи - 1 382 259 лв.

в това число:

1.1.1. За сметосъбиране и сметоизвозване - 525 708 лв.

1.1.2. За обезвреждане на битови отпадъци - 448 959 лв.

1.1.3. За чистота на териториите за обществено ползване - 407 592 лв.

2. Определя основата за изчисляване на такса битови отпадъци, както следва:

2.1. За физически лица – промил върху данъчната оценка на недвижимите имоти;

2.2. За предприятия, юридически лица – промил върху по-високата от данъчната оценка и отчетната стойност на недвижимите имоти.

3. Определя размера на промила на такса „битови отпадъци“ за 2019 г, за физически и юридически лица по населени места, съгласно справка Приложение № 2 и Приложение № 3.

4. Определя годишна такса за услугата „Сметосъбиране и сметоизвозване“ и „Обезвреждане на битови отпадъци“ за лицата, подали декларация по чл. 15, ал. 4 от Наредбата за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги в община Добричка за 1 контейнер тип „Бобър“ 1.1 м³ – 500 лв. годишно.

5. Определя размера на промила за такса „битови отпадъци“ за услугата „Поддържане на чистота на териториите за обществено ползване“ за лицата, подали декларация по чл. 15, ал. 4 от Наредбата за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги в община Добричка за определяне на таксата според количеството на битовите отпадъци в размер на 1.6 промила, а за лицата подали декларация, че няма да ползват имотите през цялата година, след одобрението ѝ заплащат такса в размер на 1.0 промил.

С явно поименно гласуване с 19 гласа "за", 0 - "против", 0 - "въздържал се".

Считам за незаконосъобразно Решение № 931, в частта по т.2, т.3, т.4 и т.5, поради следните съображения:

Същото е прието от компетентен орган и в предвидената от закона писмена форма, при наличие на необходимия кворум и мнозинство. Общинският съвет е орган на местното самоуправление, определящ политиката за изграждане и развитие на общината, във връзка с осъществяването на дейностите от местно значение, както и на други дейности, определени със закон. В изпълнение на правомощията си по чл. 21 от ЗМСМА, общинският съвет приема правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения. С чл. 21, ал. 1, т. 7 от ЗМСМА, на общинския съвет е вменено правомощието по определяне на местните такси, като същото е доразвито в чл.66 и следващите от Закона за местните данъци и такси.

Правното основание за издаване на решение Решение № 931 на Добрички общински съвет е разпоредбата на чл.66, ал.1 от ЗМДТ, която гласи, че таксата за битови отпадъци се определя в годишен размер за всяко населено място с решение на общинския съвет, въз основа на одобрена план-сметка за всяка дейност. И тази план-сметка съгласно ал. 5 подлежи на проверка от Сметната палата. В този смисъл одобряването на план-сметката е необходимо условие за приемане на решение на общинския съвет за определяне на размера на таксата за битови отпадъци. С решението по т.1, с което се приема план-сметката не се създават права или задължения, нито се засягат права, свободи или законни интереси на граждани или юридически лица. Същото е задължителен етап от производството по

издаване на общ административен акт акт по смисъла на чл. 65 от АПК на общинския съвет по чл.66, ал.1 от ЗМДТ. С определянето на конкретен годишен размер на таксата за битови отпадъци се създават задължения за физическите и юридически лица и това е административният акт, който с разпореждането си обвързва правните субекти, а не одобряването на план-сметката. Видно от съдържанието на общия административен акт, последният визира конкретно правило за поведение, има еднократно действие - с изплащането на размера на таксата за 2019 година се погасява действието му по отношение на адресатите, като засяга неограничен брой адресати, ползващи услугата на територията на общината.

1. Настоящото решение в оспорваната му част е прието при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, както следва:

Съгласно чл.66 ал.1 от АПК, откриването на производството по издаване на общия административен акт се оповестява публично чрез средствата за масово осведомяване, чрез изпращането на проекта до организации на заинтересованите лица или по друг подходящ начин. Цитираната разпоредба, в частта относно публичното оповестяване на откритото производство по издаване на общия административен акт, е императивна и безусловна. Доказателства в изпълнение хипотезата на цитираната норма към решението не са представени. В този смисъл считам, че административния орган не е спазил разпоредбата на чл.66 ал.1 от АПК, а по този начин е и лишил организациите и заинтересованите лица от възможността да участват в производството по издаване на административния акт. По този начин е нарушена разпоредбата на чл.69 от АПК, тъй като общинският съвет не е определил и оповестил публично по реда, определен в чл.66 ал.1 от АПК, една или повече от посочените в чл.69 ал.1 от АПК форми на участие на заинтересованите лица в производството по издаване на акта. Не е осигурена възможност на заинтересованите лица да осъществят правото си на участие в разумен срок, определен от административния орган, който не може да бъде по - кратък от 1 месец от деня на уведомяването по чл.66. Очевидно е, че в конкретния случай общинският съвет, освен че не е посочил форми на участие на заинтересованите лица в производството по издаване на общия административен акт, също така не е осигурил разумен срок за осъществяване правото на участие на заинтересованите лица, доколкото предложението на кмета на общината е постъпило в общинския съвет на 13.11.2018 година, а решението е прието на 29.11.2018 година.

Освен това, при приемането на решението не е спазена и разпоредбата на чл.71 от АПК, която предвижда, че общият административен акт се издава, след като се изяснят фактите и обстоятелствата от значение за случая и се обсъдят предложенията и възраженията на заинтересованите граждани и техните организации.

Съгласно чл.72 ал.1 от АПК, съдържанието на общия административен акт се съобщава по реда, по който е направено уведомяването по чл.66. Доказателства за изпълнението на посочената прана норма не са представени.

2. Решението в оспорвана му част е прието и в нарушение на материалноправни разпоредби, както следва:

Съгласно разпоредбата на чл. 66, ал. 1 от ЗМДТ, таксата за битови отпадъци се определя в годишен размер за всяко населено място с решение на общинския съвет въз основа на одобрена план – сметка за всяка дейност, включваща необходимите разходи посочени в чл. 66, ал. 1, т. 1 - 4 ЗМДТ. В чл. 67, ал. 1 ЗМДТ е предвидено, че размерът на таксата се определя в левове според количеството на битовите отпадъци, а според ал. 2, когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1, размерът на таксата се определя в левове на ползвател или пропорционално върху основа, определена от общинския съвет, която не може да бъде данъчната оценка на недвижимите имоти, тяхната балансова стойност или пазарната им цена. От съдържанието на цитираните

текстове на чл. 67, ал. 1 и ал. 2 ЗМДТ недвусмислено се налага извода, че е установена поредност при прилагането на допустимите способности за определяне на размера на таксата битови отпадъци. Първият способ, който е регламентиран в ал. 1, е определяне на размера според количеството на битовите отпадъци и само при невъзможност за прилагането му, следва да намери приложение ал. 2, според която размерът на таксата се определя в левове на ползвател или пропорционално върху основа определена от общинския съвет, която не може да бъде данъчната оценка на недвижимите имоти, тяхната балансова стойност или пазарната им цена. В законов текст е регламентирана задължителна поредност в прилагането на тези способности, тъй като в ал. 2 ясно е посочено, че се прилага, когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1. Способите по ал. 1 и ал. 2 за определяне размера на таксата за битови отпадъци не се прилагат алтернативно, а се прилагат при условията на евентуалност - в посочената в закона последователност. На общинския съвет не е предоставена възможност за преценка кой от способите за определяне на размера на таксата да приложи /този по ал. 1 или някой от предвидените по ал. 2/ при регламентиране на реда за определяне на таксата и затова общинският съвет в случая не действа при условията на оперативна самостоятелност. След като в закона е регламентирано, че размерът на таксата за битови отпадъци може да се определи по реда на чл. 67, ал. 2 ЗМДТ, само когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1, то е необходимо при приемането на решението по чл. 66, ал. 1 ЗМДТ да бъде обосновано наличието на основания за прилагане на реда по чл. 67, ал. 2 ЗМДТ, т.е. да се обоснове невъзможността да се приложи реда по чл. 67, ал. 1 ЗМДТ. В конкретния случай не са изложени мотиви при приемането на самото решение, от които да се направи извод за обективна невъзможност за определяне на размера на таксата според количеството на генерираните отпадъци. Мотиви липсват и в предложението на вносителя, кмета на общината, от 13.11.2018г.

Същевременно липсват други доказателства в административната преписка, които да обосновават прилагането на единия от способите по чл. 67, ал. 2 ЗМДТ – върху основа, определена от общинския съвет, която не може да бъде данъчната оценка на недвижимите имоти, тяхната балансова стойност или пазарната им цена. В докладната записка на Кмета на община Добричка не е коментиран въпроса относно способа на определяне на основата за изчисляване на таксата за битови отпадъци. Няма също така доказателства, че липсва обективна възможност за определяне на таксата според количеството на битовите отпадъци. Този въпрос е съществен, тъй като само при невъзможност за определянето ѝ по този способ е допустимо регламентирането на изчисляването на таксата по способа по ал. 2.

Решението е незаконосъобразно и поради противоречието му с действащата разпоредба на чл.67, ал.2 от ЗМДТ. Това е така, тъй като съгласно разпоредбата на чл. 67, ал. 2 ЗМСМА когато не може да се установи количеството на битовите отпадъци по ал. 1, размерът на таксата се определя в левове на ползвател или пропорционално върху основа, определена от общинския съвет, която не може да бъде данъчната оценка на недвижимите имоти, тяхната балансова стойност или пазарната им цена. С решение Решение № 931, т.2, в пряко противоречие с изричната забрана на чл. 67, ал. 2 ЗМДТ, Добрички общински съвет е приел за основа за определяне на такса битови отпадъци именно данъчната оценка на недвижимите имоти, поради което приетия общ административен акт е незаконосъобразен, тъй като противоречи на приложимия материален закон.

Предвид гореизложеното, считам, че Решение № 931, в частта по т.2, т.3, т.4 и т.5 по Протокол № 43 от заседание на Добрички общински съвет, проведено на 29.11.2018 година, е необосновано и незаконосъобразно, като постановено в нарушение на материалния закон - разпоредбата на чл.67, ал.1 и 2 от ЗМДТ, както и в нарушение на

административнопроизводствените правила по смисъла на чл.66, ал.1 и 2 от АПК, чл.68 от АПК, чл.69 от АПК, чл.71 и чл.72, ал.1 от АПК.

На основание чл.32, ал.2 от Закона за администрацията във връзка с чл. 45, ал. 4 от ЗМСМА и чл.179 от АПК, ВИ МОЛЯ да отмените като незаконосъобразно Решение № 931, в частта по т.2, т.3, т.4 и т.5 по Протокол № 43 от заседание на Добрички общински съвет, проведено на 29.11.2018 година.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

1. Копие от Решение № 931 по Протокол № 43 от заседание на Добрички общински съвет, проведено на 29.11.2018 година;
2. Заверено копие от писмо с вх. № АдК-01-92/03.12.2018г.;
3. Копие на Докладна записка на Кмета на община Добричка с вх.№ 02-01-1757/13.11.2018г. в Общински съвет Добрички;
4. Препис от жалбата за ответната страна.

С уважение,

КРАСИМИР КИРИЛОВ

Областен управител на област Добрич