



РЕШЕНИЕ

Номер 2435

от 20.12.2018 г., град Бургас

115
Збр. 001/18
с прил. 1
21.12.18.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Бургас, петнадесети състав, на шести декември две хиляди и осемнадесета година в публично заседание в следния състав:

Председател: Лилия Александрова

Членове: 1. Станимир Христов

2. Диана Ганева

при секретаря **Маринела Вълчева** и прокурор **Тиха Стоянова** като разгледа докладваното от **съдия Христов** административно дело номер **2892** по описа за **2018** година и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по глава X, раздел III от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по протест на Окръжна прокуратура - Бургас против чл. 32, ал. 3 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Созопол (Наредбата) в частта относно израза „... *независимо от броя посещения в месеца*“. Заявено е твърдение, че Наредбата в оспорената част е незаконосъобразна поради противоречие с материалноправни разпоредби на нормативни актове от по-висока степен и несъответствие с целта на закона. Иска се отмяна на оспорения текст от атакувания подзаконов нормативен акт. Претендират се съдебно-деловодни разноски. В съдебно заседание чрез процесуалния си представител прокурор Тиха Стоянова при Окръжна прокуратура-Бургас поддържа протеста на основания, изложени в нея.

Ответната страна – Общински съвет (ОБС) Созопол не се представлява в процеса. Представено е писмено становище от надлежно упълномощения процесуален представител адв. Диан Дунев, БАК. Представя административната преписка във връзка с приемането на процесната наредба.

След като прецени твърденията на страните, събрания по делото доказателствен материал и съобрази закона, Бургаският административен съд намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Протестът е подаден чрез ответника до Административен съд - Бургас от прокурор при Окръжна прокуратура - Бургас по реда и при условията на чл. 186, ал. 2 във вр. с чл. 185, ал. 2, вр. с чл. 16, ал. 1 от АПК, като отговаря на изискванията за форма и съдържание съобразно чл. 150, ал. 1 във връзка с чл. 196 от АПК, поради което е **процесуално допустим**.

От събраните по делото доказателства се установява, че с Докладна записка изх. № 08-00-71/13.03.2009 г., Кметът на Община Созопол информира ОБС Созопол за необходимостта от отмяна на Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Созопол, приета с Решение № 428.1/07.03.2003 г., като в докладната записка са посочени причината за това решение и принципите, които са спазени при разработване на проекта на новата наредба, който проект е приложен към докладната записка.

С Протокол № 26/23.03.2009 г.(л. 80), на свое заседание Комисията по законност, обществен ред, сигурност, граждански права, молби и жалби е разгледала Докладна записка вх. № 191/13.03.2009 г. на Кмета на Община Созопол относно приемане на нова Наредба, като е предложила на ОбС Созопол да вземе решението така, както е посочено в докладната записка. Представен е списък на присъствалите членове на комисията (л. 83), като от четирима присъстващи от общо пет членове на комисията, и четиримата са гласували "за".

По делото е представен Протокол № 24/26.03.2009 г. (л. 84) за 24-то редовно заседание на ОбС Созопол, като видно от дневния ред под т. I.2. за разглеждане е предложена Докладна записка изх. № 08-00-71/13.03.2009 г. на кмета на Община Созопол за приемане на нова Наредба. Във връзка с предложения проект е проведена дискуссия между общинските съветници (л. 86 - л. 87). Наредбата е приета, като общинските съветници са гласували всеки раздел и всяка глава от нормативния акт поотделно, включително раздел 3 Такси за ползване на детски ясли, детски градини, ~~заведения за социални грижи и други общински социални услуги (л. 89 - п. 90)~~

Резултатът от гласуването е "за" - 14, "против" - няма, "въздържал се" - няма. В резултат на проведеното гласуване на всички части на предложения проект на нормативен акт, ОбС Созопол е приел следното Решение № 522 (л. 94): *"На основание чл. 9 от Закона за местните данъци и такси и чл.21, ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, Общински съвет Созопол приема Наредба за определяне и администриране на местни такси и цени на услуги на територията на Община Созопол"*. Приложен е списък на присъствалите съветници (л. 95).

С Докладна записка рег. № 3-08-00-11/14.05.2015 г. (л. 38), Кметът на Община Созопол е сезирал ОбС Созопол относно приемане на изменения в Наредбата. С цел оптимизиране на приходите от такси, при съобразяване на инфлационните процеси и в тази връзка повишаване на цените на стоките и услугите, кметът предлага да се промени нормата на чл. 32, ал. 3 от Наредбата относно таксите за ползване на детски градини и ясли от деца, чиито родители нямат постоянен адрес в населените места на Община Созопол. Към докладната записка са приложени и мотиви (л. 39). Посочената докладна записка е публикувана на Интернет страницата на Община Созопол (л. 40 - л. 41).

С Протокол № 66/26.05.2015 г. (л. 43), на свое заседание Комисията по законност, обществен ред, сигурност, граждански права, молби и жалби е разгледала Докладна записка вх. № 330/14.05.2015 г. на кмета на Община Созопол относно приемане на промени в Наредбата, като е предложила на ОбС Созопол да вземе решението така, както е посочено в докладната записка. Представен е списък на присъствалите членове на комисията (л. 44), от който се установява, че са присъствали пет члена на комисията. В самият протокол обаче е посочено, че присъстват четирима членове на комисията, като всички те са гласували "за".

По делото е представен Протокол № 45/29.05.2015 г. (л. 45) за 45-то редовно заседание на ОбС Созопол, като видно от дневния ред под т. I.2. за разглеждане е предложена Докладна записка рег. № 3-08-00-11/14.05.2015 г. на кмета на Община Созопол за приемане на изменения в Наредбата. Във връзка с предложения проект за промяна общинските съветници са изслушали председателя на ОбС Созопол (л. 49) и от 14 присъстващи, всичкиса гласували "за" (л. 50). Прието е Решение № 1237 със следното съдържание: *"На основание чл.21, ал.1, т.7 и ал.2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация, Общински съвет Созопол приема следните промени и допълнения в Наредбата за определянето и администрирането на*

местни данъци и цени на услуги на територията на община Созопол: Ал.3 на чл. 32 се променя и добива следната редакция: Таксата за ползване на детски градини и ясли от деца, чиито родители нямат постоянен адрес в община Созопол, се определя на 70.00 лв на месец, независимо от броя посещения в месеца; 2. Ал. 4 на чл. 32 се заличава." Приложен е списък на присъствалите съветници (л. 51).

Заявеното оспорване от прокуратурата е обявено в ДВ, бр. 94/13.11.2018 г. По делото не са встъпили заинтересовани страни по смисъла на чл. 189, ал. 2 от АПК.

При служебно извършената проверка за законосъобразност на оспорвания подзаконов нормативен акт, настоящият съдебен състав констатира, че той е произнесен от компетентен орган, в законоустановената форма, при спазване на административнопроизводствените правила за неговото издаване, но в противоречие с материалния закон в оспорваната му част. Този извод се налага по следните съображения:

Нормата на чл. 168, ал. 1 от АПК във връзка с чл. 196 от АПК определя, че 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 оспорения административен акт на всички основания за оспорване на административните актове по смисъла на чл. 146 от АПК.

Предмет на съдебен контрол за законосъобразност е разпоредбата на чл. 32, ал. 3 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Созопол (Наредбата) в частта относно изрази „... независимо от броя посещения в месеца“, приета от ОбС Созопол.

Разгледан по същество, протестът е основателен по следните съображения:

Наредбата (л. 8 - л. 37), приета от ОбС Созопол, представлява действащ нормативен акт. Наредбата е приета по силата на законова делегация, като Законът за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА) предоставя правомощия на общинския съвет да приема правилници, наредби, решения и инструкции по въпроси от местно значение. В случая наредбата определя рамката за правно регулиране на обществените отношения, свързани с реда за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на общината. Процесната Наредба и в частност оспорената разпоредба, има характер на подзаконов нормативен акт по смисъла на чл. 75, ал. 1 от АПК, тъй като същата се отнася за неопределен и неограничен брой адресати и имаща многократно правно действие.

Общинският съвет като орган на местно самоуправление на територията на Община Созопол, решава самостоятелно въпросите от местно значение, които законът е предоставил в неговата компетентност. По силата на чл. 76, ал. 3 от АПК, във връзка с чл. 8 от Закона за нормативните актове (ЗНА) всеки общински съвет може да издава наредби, с които да урежда съобразно нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение. Разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА предвижда, че в изпълнение на правомощията си по ал. 1 общинският съвет приема правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения.

Следователно, процесната наредба е подзаконов нормативен акт, приет на 26.03.2009 г. от ОбС Созопол, като видно от § 3 на Преходните и заключителни разпоредби на същата, тя влиза в сила от 01.04.2009 г. Безспорно от наименованието на същата става ясно, че обществените отношения, които се уреждат с Наредбата, имат местно значение – реда и условията за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на общината. Спазена е изискваната от закона специална форма. Няма спор, че Наредбата е приета от компетентен орган в кръга на неговите правомощия съобразно разпоредбата на чл. 76, ал. 3 от АПК.

Съдът не установи съществени нарушения на административно-производствените правила при приемане на наредбата, включително и на протестираната разпоредба, като такива не се твърдят и в протеста на прокурора.

Посочената разпоредба е с изменен текст, приет с Решение № 1237, обективирано в Протокол № 45/29.05.2015 г. Съгласно чл. 32, ал. 3 от наредбата таксата за ползване на детски градини и ясли от деца, чиито родители нямат постоянен адрес в община Созопол, се определя на 70.00 лв на месец, независимо от броя посещения в месеца. Оспорването на тази правна норма е само относно израза "...независимо от броя посещения".

Протестиращата прокуратура сочи, е налице пряко противоречие с нормативен акт от по-висока степен, а именно чл. 30, ал. 4, изречение второ от Правилника за прилагане на Закона за народната просвета (ППЗНП), съгласно който в детските градини посещенията на децата може да бъде прекъсвано и подновявано по всяко време с предварително уведомяване от родителите или настойниците. За времето, през което детето не е посещавало детската градина, не се заплаща такса. В подготвителните групи се допуска отсъствие само по уважителни причини.

Съдът намира за неоснователно оплакването на ответния общински съвет, изразено в писменото му становище (л. 109), че протеста е неоснователен, тъй като Закона за народната просвета (ЗНП) е отменен. В становището се сочи, че след като ЗНП е отменен, съгласно чл. 13, ал. 1 от ЗНА актът по прилагане на закон губи изцяло или отчасти сила едновременно с пълното или частичното отменяване на закона съобразно обсега на отменяването. Следва изрично да се посочи, че ответника е пропуснал да разгледа следващия законов текст - ал. 2 на чл. 13 от ЗНА, съгласно който новият закон може да разпореда да останат временно в сила всички или някои разпоредби на акта по прилагане на отменения закон, ако те са съвместими с разпоредбите на новия закон. Именно това е сторено с приемането на Закона за предучилищното и училищното образование (ЗПУО) (ДВ, бр. 79/13.10.2015 г., в сила от 01.08.2016 г.), като съгласно § 30 от ПЗР на ЗПУО до влизането в сила на подзаконовите актове, предвидени в този закон, се прилагат действащите в системата на народната просвета подзаконови нормативни актове, доколкото не му противоречат. От страна на ответника не сочи в какво точно се изразява противоречието на ППЗНП и на коя разпоредба от ЗПУО. В този смисъл протестът е основателен относно обжалваната част.

Съдът намира за основателни и доводите, изложени в протеста относно разликата между данък и такса, както и относно компетентността на органа, предоставящ публична услуга да определя само нейния размер при действителното ѝ предлагане. Прокуратурата сочи, че съгласно чл. 7, ал. 1 от ЗМДТ местните такси се определят въз основа на необходимите материално-технически и административни разходи по предоставяне на услугата, като в чл. 8, ал. 1 от ЗМДТ са прокламирани принципите, при спазването на които общинския съвет следва да определи размера на таксите. Налага се извода, че таксата се дължи за предоставянето на услуга, в случая ползване на детски градини и ясли. Следователно, неползването на тази услуга не води до разход, компенсирани от общинския бюджет, поради което не се дължи такса.

При така изложените обстоятелства, настоящият съдебен състав намира, че протестът на Окръжна прокуратура Бургас е основателен и изразът "...независимо от броя посещения", съдържащ се в чл. 32, ал. 3 от Наредбата следва да бъде отменен.

Предвид изхода на делото и на основание чл. 143 във връзка с чл. 196 от АПК, в полза на протестиращата Окръжна прокуратура - Бургас следва да се присъдят разноски за обявление на оспорването в Държавен вестник в размер на 20 лева. Същите са поискани с писмената молба (л. 99), с която доказателството за заплащането на сумата е представено пред съда.

Мотивиран от гореизложеното и на основание чл. 193, ал. 1 от АПК,
Административен съд Бургас, петнадесети състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ чл. 32, ал. 3 относно израза „независимо от броя посещения“; от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Созопол (приета с Решение № 522 по Протокол № 24/26.03.2009 г. на Общински съвет Созопол).

ОСЪЖДА Общински съвет Созопол да заплати на Окръжна прокуратура - Бургас, съдебно - деловодни разноски в размер на 20 (двадесет) лева.

Решението може да се обжалва пред Върховен административен съд в **четиринадесетдневен срок от съобщаването му на страните.**

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

