АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – гр. БУРГАС

гр. Бургас 8000; ул."Александровска" №101; тел./факс 056 806061; mail: ad_sad_bs@abv.bg

ОБЩИНСКИ СЪВЕТ
БУРГАС
Регистрационен индекс и дата
08-00-5277/20.09.16

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
Изх. № 1852
16.09.16 20 г.
БУРГАС - 8000 ул."Александровска"№101

ДО
ПРЕДСЕДАТЕЛЯ НА
ОБЩИНСКИ СЪВЕТ - БУРГАС

На основание чл.194 от АПК, приложено, изпращаме Ви влязло в сила съдебно решение № 1352/08.07.2016г., постановено от Административен съд – Бургас по АХД № 808/2016г. за обнародване на решението по начина, по който е обнародвана точка 8 от раздел III „ТСУ, кадастър, регулация“ на приложение № 2 „Тарифа на цени на услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от ЗМДТ на територията на Община Бургас“ към Наредба за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, приета с решение на Общински съвет – Бургас по протокол № 7/26.01.2016г.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Р Е Ш Е Н И Е

Номер 1352/ 08.07.16 **град Бургас**

Административен съд – Бургас, тринадесети състав, на девети юни две хиляди и шестнадесета година в публично заседание в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ТАНЯ ЕВТИМОВА
ЧЛЕНОВЕ:1. СТАНИМИРА ДРУМЕВА
2. РУМЕН ЙОСИФОВ

при секретаря Йовка Банкова и прокурора Галя Маринова, като разгледа докладваното от съдия Евтимова дело от административен характер номер 808 по описа за 2016 година и за да се произнесе, взе предвид следното:

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

Образувано е по протест на прокурор от Окръжна прокуратура – Бургас против т.8 от раздел III на приложение № 2 към Наредбата за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, приета с решение на Общински съвет – Бургас по протокол № 7/26.01.2016г. със следното съдържание „Разрешения за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи в територии без реализирано благоустрояване – 2,00 лева на линеен метър, в територии с реализирано благоустрояване – 8,00 лева на линеен метър“. В протеста се навеждат доводи за незаконосъобразност на правната норма в оспорената част поради противоречието й с чл.6 от ЗМДТ и с чл.72 от ЗУТ. Иска се от съда да отмени разпоредбата в протестираната част. В съдебно заседание протестът се поддържа от прокурор от Окръжна прокуратура – Бургас, който пледира за уважаването му.

Ответната страна – Общински съвет – Бургас се представлява в процеса от юрисконсулт, който представя приложените към преписката и изисканите от съда писмени доказателства и пледира за отхвърляне на протеста.

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

От фактическа страна по делото е установено, че обществените отношения, свързани с определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, получавани от гражданите на територията на Община Бургас, са регламентирани в Наредба за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, приета от Общински съвет – Бургас на 27.03.2003г. В т.7 от раздел III „ТСУ, кадастър, регулация“ на приложение № 2 „Тарифа на цени и услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от ЗМДТ“ към наредбата са определени цените за 2015г. на разрешенията

за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени пощи. Уредбата на процесните отношения към 17.12.2015г. има следното съдържание „Разрешения за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи: - за кабели – ел. и телефон – 2,00 лева/линеен метър; за водопровод, канализация, топлопровод и газопровод – за водопровод – 2,50 лева/линеен метър; за канализация – 5,00 лева/линеен метър; за топлопровод – 5,00 лева/линеен метър; за газопровод – 2,50 лева/линеен метър; - протокол за възстановяване на тротоари, улични платна и зелени площи след прокопаване – 50 лева; - проучвания по повод молби за повреди и ремонти на пътни, улични и инженерни мрежи; - проучвания по повод молби за повреди и ремонти по пътни, улични и инженерни мрежи – 100 лева; проучвания по повод искания за огледи на място за издаване на експертни становища или указания – 100 лева. На 11.01.2016г. в Общинския съвет е внесена докладна записка № 08-00-4256 от кмета на Община Бургас за изменение и допълнение на наредбата. В докладната е посочено, че общинската администрация на Дирекции „Устройство на територията“ и „Строителство“ предоставя множество технически и административни услуги срещу такси и цени, които към момента съдържат неточности. След обстоен преглед на последните е установено, че част от тях са неадекватни към икономическата обстановка и пазара на сходен вид услуги. Част от нормативната уредба се явява прекалено обща и не кореспондира с обхвата на работа и необходимото време за изпълнение на съответното административно производство. Нормативните изменения през последните години налагат актуализация на терминологията и изменение в наименованието на част от услугите. В докладната са дефинирани целите на предложеното изменение; финансовите средства, необходими за прилагането на новата уредба; очаквания резултат от прилагането и анализ за съответствие с правото на Европейския съюз. В резултат на това е направено предложение да се приеме решение със следното съдържание: „В приложение № 2 „Тарифа на цени на услуги и права, предоставяни от общината“, изменя и допълва раздел III „ТСУ, кадастър и регулация“, както следва: ……т.8 „Разрешения за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи – територии без реализирано благоустрояване – 2,00лв./л.м.; - в територии с реализирано благоустрояване – 8,00лв./л.м.“ Проектът за изменение на наредбата и мотивите са публикувани на интернет – страницата на Общински съвет – Бургас на 11.01.2016г. с указание, че предложения могат да бъдат депозирани в 14-дневен срок от публикуването му. На 13.01.2016г. докладната е обсъдена и подкрепена от Комисията по устройство на територията в Общински съвет – Бургас.

На 26.01.2016г. е проведено заседание на Общински съвет – Бургас, на което с 31 гласа „за“, 5 гласа „против“ и 3 гласа „въздържал се“ е прието решение по т.2 от дневния ред, с което се допълва и изменя Тарифа на цени на услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от Закона за местните данъци и такси на територията на Община Бургас към Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, както следва: *„1. В приложение № 2 на Тарифа за цени на услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от Закона за местните данъци и такси на територията на Община Бургас към Наредбата за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, изменя и допълва раздел III „ТСУ, кадастър, регулация“, както следва: т.8 Разрешения за*

прокопаване на тротоарни и улични настилки и зелени площи – в територии без реализирано строителство 2,00 лв./л.м.; - в територии с реализирано благоустрояване 8,00лв./л.м.“

Въз основа на изложените фактически данни, които се подкрепят от приложените към административната преписка писмени доказателства, съдът достигна до следните правни изводи:

Протестът изхожда от прокурор в Окръжна прокуратура – Бургас, който е легитимиран да проведе оспорване на нормативен административен акт с разпоредбата на чл.186, ал.2 от АПК. Протестът отговаря на изискванията за форма и реквизити, а подаването му не е ограничено със срок (чл.187, ал.1 от АПК), поради което се явява процесуално допустим.

Разгледан по същество, протестът е основателен.

Предмет на протестиране е т.8 от раздел III на приложение № 2 към Наредбата за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, приета с решение на Общински съвет – Бургас по протокол 7/26.01.2016г. със следното съдържание „Разрешения за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи в територии без реализирано благоустрояване – 2,00 лева на линеен метър, в територии с реализирано благоустрояване – 8,00 лева на линеен метър“. В останалата част разпоредбата на т.8 не се протестира и има следното съдържание: „ - протокол за възстановяване на тротоари, улични платна и зелени площи след прокопаване – 50 лева; - проучвания по повод молби за повреди и ремонти на пътни, улични и инженерни мрежи; - проучвания по повод молби за повреди и ремонти по пътни, улични и инженерни мрежи – 100 лева; проучвания по повод искания за огледи на място за издаване на експертни становища или указания – 100 лева.

При служебно извършената проверка за законосъобразност на подзаконовата правна норма, настоящият съдебен състав констатира, че същата е приета от компетентен орган – Общински съвет – Бургас и в предвидената от закона форма.

При приемане на протестираната разпоредба са спазени специалните процесуални правила, разписани в чл.26 и чл.28от ЗАНН.

Съгласно чл.26, ал.1 и ал.2 от Закона за нормативните актове изработването на проект за нормативен акт се извършва при зачитане на принципите на обоснованост, стабилност, откритост и съгласуваност. Преди внасянето на проект на нормативен акт за издаване или приемане от компетентния орган съставителят на проекта го публикува на интернет страницата на съответната институция заедно с мотивите, съответно доклада, като на заинтересованите лица се предоставя най-малко 14-дневен срок за предложения и становища по проекта. В настоящия случай от представените по делото доказателства се установява, че проектът за изменение на процесната част от наредбата и мотивите са публикувани на сайта на Общински съвет – Бургас на 11.01.2016г., с което е спазено изискването на чл.26, ал.2 от ЗНА вносителят да предостави 14-дневен срок на заинтересованите страни за предложения. Изпълнено е и изискването на чл.28, ал.2 от ЗНА, мотивите към нормативния акт да съдържат: 1. причините, които налагат приемането; 2. целите, които се поставят; 3. финансовите и други средства, необходими за прилагането на новата уредба; 4. очакваните резултати от прилагането, включително финансовите, ако има такива и 5. анализ за съответствие с правото на Европейския съюз. От съдържанието на приложената в преписката докладна записка № 08-

00-4256/11.01.2016г. е видно, че в нея са дефинирани целите на предложеното изменение – да се актуализира формулировката и стойността на услугите, предоставяни от ресор „Устройство на територията и строителство“. Посочено е, че предложеното изменение на наредбата не предполага пряко ангажиране на финансовите средства за прилагането му. Очертан е очакваният резултат от прилагане на изменението – по – добра организация на работата на общинската администрация в Дирекция „Устройство на територията“ и „Строителство“, ясна формулировка на предоставяните услуги, достъпност и по-добро качеството. Извършен е анализ за съответствие на изменението с правото на Европейския съюз – пълно съответствие с европейското законодателство. Изложеното дотук обосновава извод, че при приемане на протестираната норма не са допуснати съществени нарушения на производствените правила, които да я опорочат в степен, обуславяща отмяна.

Нормата на т.8 от раздел III на приложение № 2 към Наредбата за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас в протестираната част противоречи на чл.9 от ЗМДТ, на чл.72 от ЗУТ и на чл.107 от ЗМДТ. Този извод се налага по следните съображения:

Разпоредбата на чл.9 от Закона за местните данъци и такси овластява Общинския съвет като орган на местно самоуправление в общината да определя местните такси и цени на услуги, които са посочени в ЗМДТ или са предвидени в специален закон. Местните такси, които общините събират, са изчерпателно посочени в чл.6, ал.1 от ЗМДТ. Това са такси: а) за битови отпадъци; б) за ползване на пазари, тържища, панаири, тротоари, площади и улични платна; в) за ползване на детски ясли, детски кухни, детски градини, специализирани институции за предоставяне на социални услуги, лагери, общежития и други общински социални услуги; г) за дейностите по отглеждане и възпитаване в задължително предучилищно образование за ползване на детската градина или училището извън финансираните от държавата дейности; д) за технически услуги; е) за административни услуги; ж) за откупуване на гробни места; з) за дейности по обща подкрепа по смисъла на Закона за предучилищното и училищното образование, които не се финансират от държавния бюджет и се осъществяват от центровете за подкрепа за личностно развитие; и) за притежаване на куче; к) други местни такси, определени със закон. Според чл.6, ал.2 от ЗМДТ Общинският съвет определя цена за всички услуги и права, включително и за ползването на общинските тротоари, площади и улични платна или на части от тях като зони за платено и безплатно паркиране по ЗДП, с изключение на тези по ал.1. Анализът на цитираните норми обоснова извод, че Общинският съвет има право да определя цени за услуги и права, които са изрично предвидени в ЗМДТ или в друг закон, но няма правомощието да въвежда нови видове местни такси. В конкретния случай с изменението на наредбата в оспорената част се утвърждават цени на такса за издаване на разрешение за прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи в територии без и с реализирано строителство. Такава такса не е предвидена в чл.6, ал.1, б. „а” – „к” от ЗМДТ и въвеждането й с подзаконов нормативен акт е в пряко противоречие с императивното правило на цитираната норма. Не може да се приеме, че е налице и посоченото в мотивите на изменението основание на чл.6, ал.2 от ЗМДТ, тъй като в конкретния случай е определена такса за услугата „издаване на разрешение”, а не за извършване на услугата „прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи в

територии без и с реализирано строителство". Поради това, приетото на 26.01.2016г. изменение на т.8 от Раздел III на приложение № 2 към НОАМТЦУТОБ е незаконосъобразно и следва да се отмени.

Незаконосъобразността на таксата за „разрешаване на прокопаване на тротоари и улични настилки и зелени площи в територии без и с реализирано строителство" следва и от друго основание – противоречието й с чл.72 от Закона за устройство на територията. Според този текст „работите, свързани с разкопаване на улични и тротоарни настилки и вътрешноквартални пространства, се извършват въз основа на разрешение за строеж". Анализът на цитираната норма обоснова извод, че за разкопаването на улични и тротоарни настилки не се изисква специално разрешение, а е необходимо и достатъчно само разрешение за строеж. Не съществува законово основание за издаване на индивидуален административен акт – разрешение за разкопаване. След като няма законово основание за разрешаване на разкопаването като самостоятелно право или услуга, няма основание и общината да въвежда и събира такса за това. По изложените съображения, изменението на наредбата в протестираната част се явява незаконосъобразно и трябва да се отмени.

В допълнение към изложеното, трябва да се отбележи, че по делото не са налични доказателства, от които да се направи извод и за изпълнението на чл.107 от ЗМДТ. Тази разпоредба задължава Общинския съвет да определи таксата въз основа на необходимите материално-технически и административни разходи по предоставяне на услугата при спазване на следните принципи: 1. възстановяване на пълните разходи на общината по предоставяне на услугата; 2. създаване на условия за разширяване на предлаганите услуги и повишаване на тяхното качество; 3. постигане на по-голяма справедливост при определяне и заплащане на местните такси. В конкретния случай по делото не са установени разходите, които общината ще направи за издаване на разрешението за прокопаване и съответствието на тези разходи на таксата от 2 лева / линеен метър за територии без реализирано строителство и от 8,00 лева/линеен метър за територии с реализирано строителство, което представлява самостоятелно основание за отмяна на протестираната част от наредбата.

По изложените съображения протестът се явява основателен и трябва да се уважи със следващата от това отмяна поради незаконосъобразност на точка 8 от Раздел III „ТСУ, кадастър, регулация" на приложение № 2 „Тарифа на цени на услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от ЗМДТ на територията на Община Бургас" към Наредбата за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас в следната част *„Разрешения за прокопаване на тротоарни и улични настилки и зелени площи – в територии без реализирано строителство 2,00 лв./л.м.; - в територии с реализирано благоустрояване 8,00лв./л.м."*.

По делото е направено искане за присъждане на разноски от вносителя на протеста. Съгласно разпоредбата на чл.143, вр. с чл.196 от АПК, когато съдът отмени обжалвания административен акт, държавните такси се възстановяват от бюджета на органа, издал отменения акт. В настоящия случай по делото са представени доказателства да внесена такса за обнародване на оспорването в размер на 20 лева, които следва да се присъдят в полза на Окръжна прокуратура – Бургас.

Мотивиран от това, Бургаският административен съд, XIII състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ точка 8 от Раздел III „ТСУ, кадастър, регулация" на приложение № 2 „Тарифа на цени на услуги и права, предоставени от общината съгласно чл.6, ал.2 от ЗМДТ на територията на Община Бургас" към Наредба за определянето и администрирането на местни такси и цени на услуги на територията на Община Бургас, приета с решение на Общински съвет – Бургас по протокол № 7/26.01.2016г. в частта, която има следното съдържание: *„Разрешения за прокопаване на тротоарни и улични настилки и зелени площи – в територии без реализирано строителство 2,00 лв./л.м.; - в територии с реализирано благоустрояване 8,00лв./л.м."*

ОСЪЖДА Общински съвет – Бургас да заплати на Окръжна прокуратура – Бургас съдебно-деловодни разноски в размер на 20 лева.

Решението подлежи на обжалване и протестиране пред Върховен административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: