

РЕШЕНИЕ

№78

гр. Сливен, 01.09. 2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СЛИВЕН, в публично заседание на трети август, две хиляди и единадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: С.Б.

**ЧЛЕНОВЕ: И. Ж.
Д.Б.**

При участието на секретаря М.П и на прокурора П. С, като разгледа докладваното от съдия Д.Б. **административно дело № 85 по описа на съда за 2011 година**, за да се произнесе, съобрази следното:

Производството е по реда на чл. 185 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по оспорване, обективизирано в Заповед № РД-11-16-05 от 30.03.2011 г., издадена от Областния управител на Област Сливен, на Решение № 717 на Общински съвет Нова Загора, прието с Протокол № 56 от заседание, проведено на 15.02.2011 г., с което са приети промени в чл. 51, чл. 52 и в Приложение № 1 към чл. 56, т.54 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора. Оспорването намира правното си основание в чл. 32, ал. 2, предл. първо от Закона за администрацията /ЗА/ във връзка с чл. 45, ал. 8 от Закона за местното самоуправление и местната администрация /ЗМСМА/. Оспорващият счита, че оспореният акт е незаконосъобразен, тъй като е приет в нарушение на: чл. 7, ал. 1 и чл.8, ал.1 от Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/. Искането на Областния управител е съдът да се произнесе по законосъобразността на оспорения акт. В съдебно заседание оспорващият - редовно призован, не се явява.....

Административният орган - Общински съвет Нова Загора се представлява от адв. СМ.....

По делото не са подадени молби за присъединяване или встъпване от заинтересовани лица.

Представителят на Окръжна прокуратура - Сливен, дава заключение за незаконосъобразност на оспорения акт и счита, че заповедта на Областния управител следва да се уважи.

Оспорването е процесуално допустимо по следните съображения:

Предмет на оспорване в настоящото производство е Решение на Общински съвет Нова Загора, с което са приети промени в Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора /наричана за краткост „Наредбата"/, и следователно съдът е сезиран с оспорване

на промени в подзаконов нормативен акт по смисъла на чл. 75, ал. 1 от АПК и чл. 7, ал. 2 във връзка с чл. 8 от ЗНА.....

Оспорването е извършено в предвидения в специалната норма на чл. 45, ал. 8 от ЗМСМА срок, от надлежна страна, и срещу подзаконов нормативен акт, който подлежи на съдебен контрол, поради което е процесуално допустимо.

Административният съд, след като обсъди и прецени наведените в заповедта на Областния управител доводи, становищата на страните и на Прокуратурата, събраните по делото доказателства, и извърши проверка за законосъобразност на оспорения акт, приема за установено от фактическа страна следното:

В чл. 51 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора, в редакцията му до датата на приемане на оспореното решение, е предвидено, че за ползване на гробни места над 8 години се заплащат еднократно такси, както следва: 1. до 15 години - 13,00 лв., 2. за вечни времена - 40,00 лв., 3. за ползване на семейни гробни места: а/ до 15 години - 25,00 лв., б/ за вечни времена - 125,00 лв.

В чл. 52 от Наредбата, в редакцията му до датата на приемане на оспореното решение, в ал. 1 е предвидено, че таксите се събират от „Обредни дейности Н.З“ ЕООД и се внасят в общинския бюджет до 25-о число на месеца, а съгласно ал. 2, „Обредни дейности“ ЕООД води регистър за платените такси и предоставените за ползване гробни места.

В т. 54 от Приложение № 1 към чл. 56 от Наредбата, в редакцията ѝ до датата на приемане на оспореното решение, е предвидено, че цената за изкопаване с багер, спускане, заравяне и оформяне на гробно място е 120,00 лв., а за изкопаване ръчно, спускане, заравяне и оформяне на гробно място, вадене на кости, почистване, поставяне в торба - цената е 190,00 лв.

На 25.01.2011 г. Общинският съветник Сашо Боев, съгласно правомощията си по чл.21, ал.1 от Правилник за организацията и дейността на Общински съвет Нова Загора, е внесъл в Общински съвет Нова Загора Предложение за промени в чл. 51, чл. 52 и т. 54 от Приложение № 1 към чл. 56 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора, изразяващи се в следното: таксите за ползване на гробни места над 8 години да се заплащат еднократно, както следва: 1. до 15 години - 10,00 лв., 2. за вечни времена - 20,00 лв., 3. за ползване на семейни гробни места: а/ до 15 години - 10,00 лв., б/ за вечни времена - 20,00 лв.; таксите да се събират от ОП „Обредни дейности“ и да се внасят в общинския бюджет до 25-то число на месеца, като ОП „Обредни дейности“ да води регистър за платените такси и предоставените за ползване гробни места; и цените за изкопаване с багер, спускане, заравяне и оформяне на гробно място да са 100 лв. и съответно за изкопаване ръчно, спускане, заравяне и оформяне на гробно място, вадене на кости, почистване, поставяне в торба, да са 100 лева. В мотивите на предложението си общинският съветник е посочил, че определените с Решение № 295 цени на траурни услуги са: представени без икономически анализ и калкулации; са монополно високи и не създават условия за конкуренция, развитие и подобряване на качеството на услугата; не са справедливи и с така определените високи цени Общинското предприятие не полага необходимите усилия за предлагане на всички рационални услуги.

Предложението на общинския съветник е разгледано от Постоянната комисия по законността и работата на общинската администрация — на заседание, проведено на 11.02.2011 г., на което е прието становище, с което Постоянната комисия по законността и работата на общинската администрация изказва отрицателно становище по предложението.....

На 15.02.2011 г. е проведено заседание на Общински съвет Нова Загора. Предложението на общинския съветник Сашо Боев е включено в т. 3 от приетия дневен ред. След проведени разисквания по предложението, Общинският съвет е приел Решение № 717, с което: „На основание чл. 21, ал. 1, т. 7 и чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, променя и допълва Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора, както следва: Чл. 51 се променя така: Чл. 51. За ползване на гробни места над 8 години се заплащат еднократно такси, както следва: 1. до 15 години - 10,00 лв., 2. за вечни времена - 20,00 лв., 3. за ползване на семейни гробни места: а/ до 15 години - 10,00 лв., б/ за вечни времена - 20,00 лв.; Чл. 52 се променя така: Чл. 52 /1/ Таксите се събират от ОП „Обредни дейности“ и се внасят в общинския бюджет до 25-о число на месеца, 121 ОП „Обредни дейности“ води регистър за платените такси и предоставените за ползване гробни места; В Приложение № 1 към чл. 56 от НОАМТЦУ т. 54 се променя така: Приложение № 1, т. 54 - Цени за извършване на услуги от Общинско предприятие „Обредни дейности“: Траурни обреди и услуги: - изкопаване с багер, спускане, заравяне и оформяне на гробно място - 100 лв., - изкопаване ръчно, спускане, заравяне и оформяне на гробно място, вадене на кости, почитване, поставяне в торба - 100 лв.”.

Горепосоченото решение на Общински съвет Нова Загора е прието с поименно гласуване с 15 гласа За, 7 гласа Против и 5 гласа Въздържали се /видно от приложения по делото Списък на общинските съветници за поименно гласуване по т. 3 от заседание № 56 от 15.02.2011 г./.

По делото е допусната по искане на Общински съвет Нова Загора съдебно-икономическа експертиза с конкретно поставени задачи. В с.з. от 02.08.2011 г. заключението на вещото лице, като неоспорено от страните е прието от съда. Същото е изготвено от компетентно вещо лице, в чиято добросъвестност съдът няма причини да се съмнява и което съдът намира, че следва да кредитира, тъй като вещото лице е отговорило на поставените задачи. От заключението на Радостина Димитрова Тодорова - Черкезова се установява, че размера на необходимите материално-технически и административни разходи за ползване на гробни места по чл.51 и за извършване на траурни обреди и услуги по т.54 от Приложение № 1 към чл. 56 от Наредбата на база на реално отчетените в ОП „Обредни дейности“ са по-високи от изменените с Решение № 717 на Общински съвет Нова Загора. До това заключение вещото лице е стигнало въз основа на реално отчетените разходи, базирайки се на Отчета за приходите и разходите на ОП „Обредни дейности“ за 2009 г. и 2010 г. Изчисленията на разходите са извършени на базата на приходите, които са основно от погребения и сватби, тъй като в Отчета на ОП приходите са отчетени по видове предлагани услуги, а разходите са отчетени общо. Поради липсата на друга възможност за определяне на разходите вещото лице е разделило общите разходи на процента от прихода на услугите, съответно 5% за сватби и 64% за погребения.

Горната фактическа обстановка съдът прие за установена въз основа на всички събрани в хода на съдебното производство относими и допустими писмени доказателства.....

Въз основа на така изградената фактическа обстановка, съдът направи следните правни изводи:

Предмет на оспорване са конкретни разпоредби от подзаконов нормативен акт, какъвто е Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на Община Нова Загора.....

Оспорването е направено в регламентирания от закона срок, а именно в седмодневен срок след изтичане на срока за произнасяне на Общински съвет Нова

Загора по върнатия за ново обсъждане акт, поради което както бе посочено по-горе е допустимо.

Разгледано по същество оспорването се явява частично основателно по следните съображения:

След като е сезиран с оспорване, при служебния и цялостен съдебен контрол върху законосъобразността на обжалваните разпоредби на подзаконовия нормативен акт, съгласно нормата на чл.168, ал.1 от АПК, приложима субсидиарно по силата на чл.196 от АПК, съдът провери най-напред неговата валидност.....

Приетото изменение и допълнение на Наредбата е направено от компетентен орган - Общински съвет Нова Загора в изпълнение на правомощието му да определя размера на местните такси на територията на Община Нова Загора. Тъй като се касае до колективен орган, за да са валидни взетите от него решения, заседанията следва да бъде проведени при участие на необходимия брой общински съветници и същите следва да бъдат подкрепени от нормативно определения брой съветници, съгласно чл.27, ал.5 от ЗМСМА, след поименно гласуване. В случая численият брой общински съветници на общински съвет Нова Загора е 29. На проведеното на 15.02.2011 год. заседание на общински съвет Нова Загора, когато е прието изменението и допълнението на Наредбата са гласували общо 27 общински съветници, което означава, че при вземането на това решение е бил налице необходимия кворум, тъй като на него са присъствали повече от половината от общия брой общински съветници - чл.27, ал.2 от ЗМСМА. Това решение е подкрепено от 15 общински съветници, което означава, че същото е взето при необходимото мнозинство от повече от половината от общия брой общински съветници - чл.27, ал.4 от ЗМСМА.

Видно от изложените по-горе съображения, при приемане на изменението и допълнението на Наредбата, касаещи оспорените нейни тестове, административния орган - общински съвет Нова Загора е действал в компетентен числен състав, като е приемал своите решения при спазване на законовия необходим за това кворум, поради което решението е валидно.

Съдът намира, че при приемане на оспорените текстове от Наредбата не са допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила.....

Съдът обаче констатира, че оспорените текстове на Наредбата, касаещи изменението на размера на местните такси, както и тези на услугите, визирани в чл.51 и в Приложение №1 към чл.56, т.54 са приети в противоречие с материалноправните норми, отменително основание по смисъла на чл. 146, т. 4 от АПК. Съдът констатира, че не е съобразена нормата на чл.8 от ЗМДТ, а следователно и тази на чл.5 от Наредбата за определяне и администриране на местните такси и цени на услуги на община Нова Загора.

По силата на чл. 7, ал. 1 ЗМДТ, размерът на местните такси се определя въз основа на необходимите материално-технически и административни разходи по предоставяне на услугата. Това задължение на органа, компетентен да определи размера на таксата кореспондира с правото на гражданите да ползват услугите, предлагани от общинската администрация, като ги заплащат по цени, съответни на направените разходи, определени в съответствие с разпоредбата на чл. 5 от Наредбата. От тълкуването на посочената императивна правна норма се налага извода, че при формиране на волята на общинските съветници при определяне размера на местните такси е необходимо те да разполагат с информация относно необходимите материално-технически и административни разходи по предоставянето на услугата. В конкретния случай това изискване на закона е изпълнено и в този смисъл доводите на Областен управител в тази насока са неоснователни, тъй като по делото са представени доказателства, от които е видно, че на общинските съветници са представени разчети и

калкулации за материално-технически разходи за ползване на гробни места и по предоставяне на съответните обредни услуги, които са неразделна част към предложението на общинския съветник Сашо Боев.

Основателен е обаче доводът на областен управител на област Сливен за нарушение на чл.8 , ал.1 от ЗМДТ, тъй като общинският съвет не е разполагал с информация за пълните разходи по предоставяне на услугите. Съгласно тази норма принципите, които следва да бъдат спазвани от съответния общински съвет при определяне размера на таксите са възстановяване на пълните разходи на общината по предоставяне на услугата; създаване на условия за разширяване на предлаганите услуги и повишаване на тяхното качество и постигане на по-голяма справедливост при определяне и заплащане на местните такси. Разпоредбата на § 1, т.15 от ДР на ЗМДТ указва, че „пълните разходи“ включват всички разходи на общината по предоставянето на услугата, включително съответните разходи: за работни заплати и осигуровки на персонала; материални, режийни и консултански; за управление и контрол; по събиране на такси и други, имащи отношение към формирането на размера на таксата. Видно от предложението на общинския съветник Сашо Боев в обосновката към него, липсва конкретна информация, даваща възможност да се прецени дали с размера на таксата ще се възстанови пълния разход на общинското предприятие по предоставянето на услугата. Нормата на чл.8, ал.1 от ЗМДТ е императивна, което дава основание на настоящия състав да приеме, че принципът за възстановяване на пълните разходи не е съобразен при приемане на решението от Общински съвет Нова Загора. Действително чл.8, ал.3 от ЗМДТ предвижда, че размерът на таксата може и да не възстановява пълните разходи на общината по предоставянето на определена услуга, но в такъв случай следва да е прието нарочно решение, когато това се налага в защита на обществен интерес, а и съдържанието на нормата изисква наличието на предварителна информация за пълните разходи на съответната община, респективно за тяхното възстановяване.

Не такъв е конкретния случай, при който Общински съвет Нова Загора приема решение за намаляване размера на таксата за ползване на гробно място и размера на траурни услуги, ръководен от мотивите на направения предложението общински съветник, въпреки че предложението и приложенията към него не съдържат изискуемите по чл.8, ал.1 от ЗМДТ във вр. с § 1, т.15 от ДР на ЗМДТ данни, относно „пълните разходи“ на общината по предоставянето на услугата.

От приетото по делото заключение на вещото лице се установява, че размера на необходимите материално-технически и административни разходи за ползване на гробни места по чл.51 и за извършване на траурни обреди и услуги по т.54 от Приложение № 1 към чл. 56 от Наредбата на база на реално отчетените в ОП „Обредни дейности“ са по-високи от изменените с Решение № 717 на Общински съвет Нова Загора такива, като до това заключение вещото лице е стигнало въз основа на реално отчетените разходи от Отчета за приходите и разходите на ОП „Обредни дейности“ за 2009г. и 20 Юг. Следователно Общинският съвет при приемане на изменението и допълнението на оспорените текстове от Наредбата е нарушил основния принцип залегнал в чл. 8, ал. 1 от ЗМДТ, а именно, че при определяне размера на таксите следва да се спазва принципа - възстановяване на пълните разходи на общината по предоставяне на услугата. Ето защо настоящия съдебен състав намира, че липсва икономическа обосновааност за намаляването на таксите по чл. 51 и цените за извършване на услугите в Приложение №1 към чл.56 , т.54 от Наредбата.

Неоснователен е доводът на Областен управител Сливен за незаконосъобразност на текста на чл.52, ал.1 и ал.2 от Наредбата. С текста на ал.1 се предвижда, че таксите се събират от ОП „Обредни дейности“ и се внасят в общински бюджет до 25 число на

месеца, а текста на ал.2 предвижда, че ОП „Обредни дейности“ води регистър за платените такси и предоставените за ползване гробни места.....

С оглед изложеното, съдът намира, че оспорените текстове на чл. 51 и на т.54 от Приложение №1 към чл.56 от Наредбата са НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНИ и като такива следва да бъдат ОТМЕНЕНИ, а по отношение на чл.52, ал.1 и ал.2 от същата наредба, текстовете не противоречат на материалния закон и в тази част оспорването следва да бъде отхвърлено.....

Ръководен от гореизложеното, съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Решение № 717 на Общински съвет Нова Загора, прието с Протокол № 56 от заседание, проведено на 15.02.2011 г., с което се променят чл. 51 и т. 54 от Приложение № 1 към чл. 56 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора, като НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНО.

ОТХВЪРЛЯ оспорването на Областен управител на област Сливен срещу Решение № 717 на Общински съвет Нова Загора, прието с Протокол № 56 от заседание, проведено на 15.02.2011 г., в частта, с което се променя чл. 52, ал.1 и ал.2 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора, като НЕОСНОВАТЕЛНО.

ОСЪЖДА Общински съвет Нова Загора да заплати на Областен управител на област Сливен, направените по делото разноски в размер на 123 (сто двадесет и три) лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на касационно оспорване пред ВАС на Р.България в четиринадесет дневен срок от съобщаването му на страните.

РЕШЕНИЕТО срещу което няма подадени в срок касационна жалба или протест или те са отхвърлени от второинстанционния съд, следва да се обяви по начина , по който е обявена Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Нова Загора.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: