

67



# РЕШЕНИЕ

№ 2086 .....

град Пловдив, 09.11. ..... 2016 година

Заличена информация на основание чл. 2 от Закона за защита на личните данни.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ПЛОВДИВ, X състав**, в открито заседание на двадесет и шести октомври през две хиляди и шестнадесета година, в състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЯВОР КОЛЕВ**  
**ЧЛЕНОВЕ: ЯНКО АНГЕЛОВ**  
**ВЕЛИЧКА ГЕОРГИЕВА**

при секретаря **ПОЛИНА ЦВЕТКОВА** и участието на прокурора **БОРИС ТОШЕВ**, като разгледа докладваното от член-съдия Ангелов касационно АХД № **644** по описа за 2016 година и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл.185-195 от АПК.

Делото е образувано по протест на Районна прокуратура Първомай, с който като незаконосъобразни са атакувани разпоредбите на чл.58 и чл.41, ал.4, т.14 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, предоставяни от Община Първомай, приета с Решение № 391 от 28.03.2014 г. взето с протокол № 34.

Разгледан по същество, протестът е основателен.

Нормата на чл.21, ал.2 от ЗМСМА предвижда компетентност на общинския съвет, в изпълнение на своите правомощия по ал.1 на същия член, да приема правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения. Според чл.21 ал.1 т.7 от ЗМСМА общинският съвет определя размера на местните такси.

По отношение съответствието на оспорените разпоредби с материалния закон, съдът намира следното:

В чл.7, ал.2 от ЗНА наредбата е дефинирана като нормативен акт, който се издава за прилагане на отделни разпоредби или подразделения на нормативен акт от по-висока степен. Съгласно чл.8 от 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, а разпоредбата на чл.15, ал.1 от ЗНА предписва, че нормативният акт трябва да съответства на Конституцията и на другите нормативни актове от по-висока степен. Без съмнение общинската наредба представлява подзаконов нормативен акт от местно значение, който има предназначение да детайлизира разпоредбите на закона като нормативен акт от по-висока степен, поради което нейните разпоредби следва да бъдат съобразени със закона, в чиято връзка същата се издава, като стриктно се придържат към неговата рамка и са в съответствие с неговото съдържание. Регламентацията, която дава общинската наредба, следва да уточнява и конкретизира законовата уредба съобразно местните условия, но не може да е в противоречие със закона, нито да преурежда по различен начин вече уредени от закон обществени отношения.

Спорен по делото въпрос е дали с протестираната разпоредба на чл.41, ал.4, т.14 от Наредбата законосъобразно е предвидена такса за местна услуга по издаване на разрешение за прокопаване на улични и тротоарни настилки.

С оспорената разпоредба на чл.58, ОбС Първомай е приел, че прокопаването на улична и тротоарна настилка от страна на физически или юридически лица се извършва след издаване на разрешение за прокопаване, при конкретно определени цени за конкретни услуги.

Спорен по делото въпрос е дали с протестираната разпоредба на чл.58 от Наредбата законосъобразно са предвидени и определени цените на услугата за възстановяване на тротоарна настилка с нови плочки в размер на 32,50лв./кв.м.; за възстановяване на тротоарна настилка със стари плочи в размер на 20,10лв./кв.м; за възстановяване на улична асфалтова настилка в размер на 66,00лв. /кв.м.

Съгласно чл.6, ал.1 от ЗМДТ общините събират местни такси: за битови отпадъци; за ползване на пазари, тържища, панаири, тротоари, площади и улични платна; за ползване на детски ясли, детски кухни, детски градини, специализирани институции за предоставяне на социални услуги, лагери, общежития и други общински социални услуги; за дейностите по отглеждане и възпитание в задължителното предучилищно образование за ползване на детската градина или училището извън финансираните от държавата дейности; за технически услуги; за

административни услуги; за откупуване на гробни места; 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; за притежаване на куче; други местни такси, определени със закон, а съгласно чл.6, ал.2 от ЗМДТ за всички услуги и права, включително по ал. 3, предоставяни от общината, с изключение на тези по ал. 1, общинският съвет определя цена.

Видовете технически услуги, за които общинските съвети са овластени да определят такса, както и начинът, и принципите на определяне на нейния размер, са визирани в чл. 107 от ЗМДТ. Общинският съвет като местен законодателен орган има правомощието да определя местните такси и цени на услуги, посочени в ЗМДТ или предвидени в специален закон, но не и да въвежда нови видове местни такси. Въвеждането на такса за извършване на услуга по издаване на разрешение за прокопаване на улични и тротоарни настилки не е предвидено сред хипотезите на чл. 6, ал.1 от ЗМДТ, нито сред лимитативно изброените такива за техническите услуги по чл. 107 от ЗМДТ. Въвеждането на такава такса не е предвидено и в специален закон, вкл. Закона за устройството на територията, с който именно се уреждат обществените отношения свързани с устройството на територията, инвестиционното проектиране и строителството в Република България.

Съгласно чл. 72, ал.1 от ЗУТ работите, свързани с разкопаване на улични и тротоарни настилки и вътрешноквартални пространства, се извършват само въз основа на разрешение за строеж т.е. не се изисква издаване и на разрешение за разкопаване, за каквото издаване в протестираната норма от Наредбата е предвидена такса. За издаването на разрешение за строеж и за други административни и технически услуги по ЗУТ съгласно §3 от ДР на закона се събират такси по ЗМДТ и по Закона за държавните такси. В случая това е таксата по чл. 6, ал.1 б."д" от ЗМДТ като издаването на разрешение за строеж е изрично предвидена в чл.107 т.8 от ЗМДТ техническа услуга.

След като специалният закон не изисква издаване и на разрешение за прокопаване наред с издаването на разрешение за строеж, то общината не може да предостави техническата услуга по чл.41, ал.4, т.14 от Наредбата, нито може да определя такса за това.

Такава услуга, както се посочи по-горе, не е предвидена нито в ЗМДТ, нито в специалния ЗУТ, поради което определянето на такса за нея противоречи на разпоредбите на чл. 6, ал.1 и чл.107 от ЗМДТ, както и на чл. 72, ал.1 от ЗУТ. Отделно от това липсват и материално - технически и

административни разходи за общината по извършване на подобна услуга по смисъла на чл. 7, ал.1, още повече, че дейностите по разкопаване не се извършват от общината, а от възложителя на строежа, поради което не е ясно какви именно разходи общината покрива с въведената от нея такса.

На основание чл. 8, ал.1 от ЗМДТ при определяне размера на таксата трябва да се спазват 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. Отсъствието на мотиви към проекта, касателно оспорените разпоредби, предполага невъзможност съдът да проконтролира спазването на тези нормативно разписани правила при определяне на размера на таксата и тяхното съответствие с целта на закона. Изработването на мотиви, респ. доклад е съществен елемент от процеса по изготвяне на нормативен акт предвид ролята на същите на обосновка на предлаганата нормативна уредба. Именно поради тази тяхната значимост ако проекта няма мотиви или доклад според изискванията и с реквизити по чл.28, ал.2 от ЗНА проектът не трябва да се обсъжда от компетентния орган. Въпреки липсата на мотиви, касателно оспорените разпоредби Общински съвет Първомай е приел решение за размера на таксата по издаване на разрешение за прокопаване на улични и тротоарни настилки и е определил цените на услугата за възстановяване на тротоарна настилка с нови плочки; цената на услугата за възстановяване на тротоарна настилка със стари плочи и цената на услугата за възстановяване на улична асфалтова настилка.

Спазването на разписаните процесуални правила по издаване на нормативен административен акт, респективно на негово изменение е задължение на органите, осъществяващи държавното управление. Дейността по осъществяване на тази функция следва да бъде подчинена на основните принципи по чл. 4, 8 и 12 от АПК - за законност, равенство, достъпност, публичност и прозрачност, които не са били спазени в проведеното производство по изработване на допълнението на правната уредба на местните такси и цени на услуги, действащи на територията на община Първомай.

В контекста на изложеното са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, които обосновават незаконосъобразност на обжалваната част на Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, предоставяни от Община Първомай, приета с Решение № 391 от 28.03.2014 г. взето с протокол № 34 и са основание за неговата частична отмяна.

По изложените съображения, поради несъответствието ѝ с нормативни актове от по-висока степен, оспорената разпоредба на чл.58 и чл.41, ал.4, т.14 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, предоставяни от Община Първомай, приета с Решение № 391 от 28.03.2014 г. взето с протокол № 34 се явяват незаконосъобразни и следва да бъде отменени.

С оглед изхода на спора, Общински съвет Първомай следва да бъде осъден да заплати в полза на Районна прокуратура Първомай направените по делото разноски, в размер на 20 лв. за обнародване на оспорването в ДВ.

Мотивиран така и на основание чл. 193, ал. 1 от АПК, съдът

### РЕШИ:

**ОТМЕНЯ** чл.58 и чл.41, ал.4, т.14 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, предоставяни от Община Първомай, приета с Решение № 391 от 28.03.2014 г. взето с протокол № 34.

**ОСЪЖДА** Общински съвет Първомай да заплати на Районна прокуратура Първомай, сумата в размер на 20 лв. за деловодни разноски.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му.

Решението след влизането му в сила да се обяви по реда, по който е обявена Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги, предоставяни от Община Първомай.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Заличена информация на основание чл. 2 от Закона за защита на личните данни.

ЧЛЕНОВЕ:

с оригинал	
рецепт	
заплащане в б/лв	на 26.11.2016г
председател	
секретар: 6	

З съобщения  
19.11.2016г. А.Б.