

РЕШЕНИЕ

№ 14

гр. София, 03.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 11 състав,
в публично заседание на 05.12.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Петя Стоилова

при участието на секретаря Цветанка Митакева, като разгледа дело номер **11798** по описа за **2020** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.156-161 ДОПК.

Образувано е по жалба на „РОЗИ 2006“ЕООД срещу Ревизионен акт № СФР19-РД77-34/19.08.2019г., издаден от органи по приходите в отдел „Ревизионен контрол“, дирекция „Ревизии и събиране на вземания“ Столична община, потвърден с Решение №СОА20-РД24-4/03.02.2016г. на Кмета на Столична община.

Твърди се в жалбата, че РА е необоснован и незаконосъобразен, като издаден при съществени нарушения на административно-производствените правила и в противоречие с материалния закон. Задълженията са установени единствено на базата на подадените декларации, без да бъде взет предвид факта, че немалка част от декларирания имот е отреден за улици и прилежащите към тях части. Тези части не би следвало да се облагат с ДНИ и ТБО. Не е назначена техническа експертиза, която да направи изчисления за това, каква точно част от притежаваните от дружеството имоти са включени в уличната регулация и други публични територии (речно корито и прилежащата му територия), съответно да бъде приспадната тази част от стойността при установяването на базата за определяне на публичните задължения.

Неправилно според жалбоподателя е приложен материалният закон - нормата на чл. 11, ал. 1 ЗМДТ, вместо на чл. 10, ал. 2 ЗМДТ, според която не се облагат с данък поземлените имоти, заети от улици... до ограничителните строителни линии. В резултат неправилно са изчислени задълженията за ДНИ и съответно са начислени лихви за забава. По аргумент от чл. 64, ал. 1 ЗМДТ, определяща като задължени лица собствениците на недвижими имоти, това нарушение е довело и до неправилно

определяне на размера на задълженията за ТБО и съответно начислените лихви за забава. При определянето на размера на дължимата ТБО не е съобразена нормата на чл. 71 ЗМДТ: притежаваният от дружество имот е незастроен и до него няма изградена никаква общинска инфраструктура, поради което за него не се предоставят реално услугите по сметосъбиране и сметоизвозване, както и по поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване по чл. 71, ал. 1, т.1 и 2 ЗМДТ. Не е приложено изчисляването на база декларирано ползване на контейнер, а вместо това е изчислен размера на публичните задължения на база отчетната стойност на недвижимите имоти, тъй като дружеството е подавало декларации за ползването на контейнер.

В съдебното заседание жалбоподателят се представлява от адв. Д., който оспорва жалбата. Претендира направените по делото разноски в размер на 11054лева по представен списък. Постъпили са и писмени бележки по делото.

Ответникът – Кмета на Столична община, чрез юрк. В. оспорва жалбата и моли да бъде отхвърлена като неоснователна. Иска присъждане на юрисконсултско възнаграждение. Представя писмени бележки.

Софийска градска прокуратура не взема участие в производството по делото.

Административен съд София - град, I АО, 11 с-в след като обсъди доводите на страните и прецени представените по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

Ревизионното производство е образувано на основание чл.112 и чл. 113 от ДОПК въз основа на издадена Заповед за възлагане на ревизия /ЗВР/ с рег. № СФР19-РД01-34/15.05.2019г. от Е. К. К. заемащ длъжността „началник“ на отдел „РК“ при дирекция „Р.“-СО (съгласно Заповед за назначаване с рег. № СОА17-РД15- 11170/01.11.2017 г. на Кмета на СО). С нея е възложено извършване ревизия на „РОЗИ 2006“ ООД с адрес по чл.8 от ДОПК в [населено място], район Т., [улица], ет.3 с цел установяване задължения за ДНИ за периода от 01.01.2015 г. до 31.12.2018 г. Обект на ревизията са нежилищните имоти, притежавани от дружеството, находящи се в [населено място].

Съставен е Ревизионен доклад /РД/ рег. СФР19-ТД26-167/29.07.2019г. По време на ревизията са събрани документи и писмени обяснения от задълженото лице, от отдел „Общински приходи - С./Т.“ при дирекция „Общински приходи“, в който се намира притежаваният от задълженото лице недвижим нежилищен имот, от дирекциите „Финанси“, „Икономика и търговска дейност“, „Столичен инспекторат“ и други. Извършените от органите по приходи процесуални действия и събраните в производството доказателства са подробно описани в РД и в РА.

Издаден е РА № СФР19-РД-77-34/19.08.2019г., с който за периода 01.01.2015г. - 31.12.2018г. на „РОЗИ 2006“ ЕООД са установени задължения за Данък недвижими имоти (ДНИ) и Такса битови отпадъци (ТБО) в общ размер на 307 032.85 лв., разпределени по вид и размер, както следва:

- ДНИ за периода - 42 052.14 лв. и лихви за просрочие до 19.08.2019 г. - 14 021.95 лв.;

- ТБО за периода - 188 991.64 лв. и лихви за просрочие до 19.08.2019 г. - 47 949.74 лв.

За установяване материалната компетентност на органите издали ЗВР, РД и РА са приложени Заповед № СОА16-РД-09-718/07.04.2016 г. на Кмета на Столична община и разпореждане № СФР17-ВК66-613/13.11.2017г. на директора на дирекция „Приходи и администриране на местни данъци и такси“ при Столична община, с което са определени поименно органи по приходите, които да установяват задълженията за местни данъци и такса битови отпадъци.

„РОЗИ 2006“ ООД е собственик на Недвижим нежилищен имот - Земя по силата на Нотариален акт за покупко-продажба на недвижим имот № 139 от 20.06.2006 г. том V, рег.13780, дело 841 от 2006г. на нотариус рег. № 302, район на действие СРС. Същият е с административен адрес [населено място], район Т., [улица] представлява Поземлен имот с площ от 21 550 кв. м., съставляващ имот с планоснимачен №811, кв.40 и 41а, по плана на [населено място], местност „М. ливади - И.“.

От гореописания имот са продадени 52 кв. м. с Нотариален акт за покупко-продажба на недвижим имот № 189 от 21.12.2006г., том IV, рег. № 4706, дело № 726 от 2006г., поради което, за ревизираните периоди площта на имота възлиза на 21 448 кв.м.

За този имота са подадени следните декларации по реда на чл.17, ал.1 ЗМДТ /отм./ от ревизираното дружество:

1.) Първоначална декларация с вх. № 0109-722/08.08.2006г., с която имотът е деклариран при придобиването му с отчетна стойност в размер на 7 310 814.00 лв.

2.) Коригираща декларация вх. № 0109-550/23.06.2010г., с която е увеличена декларираната отчетна стойност в размер на 7 475 935.20 лв.

На основание § 21 от ПЗР към ЗМДТ, в сила от 01.12.2009г. в който е предвидено, че за притежаваните нежилищни имоти, предприятията подават декларация по чл.14 в срок до 30.06.2010г. е подадена и декларация с вх. № 0127/2608/23.06.2010г. За имота в отдел „Общински приходи-С./Т.“ е открита и се води партия с № M0109722_060808_10, 7224N147637.

Видно от представените в хода на ревизията Аналитичните салда за сметка 201 „Земи“, за периода от 01.01.2015г. до 31.12.2018г. и Счетоводни баланси за 2016г., за 2017г. и за 2018г., имотът се води счетоводно в сметка 201 „Земи/Терени“, под инвентарен № 0001 „ПИ [населено място], м. „М. ливади - 21448 кв. м.“ с отчетната стойност в размер на 7 475 935.20 лв., която не се различава от декларираната.

По отношение задълженията за Данък върху недвижимите имоти /ДНИ/:

Размерът на данъка е в размер на 1,875 на хиляда, съгласно приетото от СОС Решение, относимо към периодите на ревизията от 01.01.2015г. до 31.12.2018г.

Така, с РА установеният размер за ДНИ на „РОЗИ 2006“ ООД е:

$7\,475\,935.20 \text{ лв.} \times 1,875 \text{ промила} = 14\,017.38 \text{ лв.}$ за всяка една от съответните ревизирани години, или общо за четирите години е 56 069.51 лв. Възраженията, че немалка част от декларирания имот е отреден за улици и прилежащите към тях части са приети от органите по приходите за неоснователни, тъй като съгласно чл.21, ал.1 от ЗМДТ, основата за облагане е по-високата стойност между данъчната оценка и отчетната стойност. Ревизиращите органи са определили основата за определяне на задълженията, като са се съобразили с декларираната от жалбоподателя отчетна стойност, с подадените декларации по чл.17 от ЗМДТ /отм./, както и с аналитичните салда за сметка 201 „Земи“, за периода от 01.01.2015г. - 31.12.2018г. и Счетоводни баланси за 2015г., 2016г., 2017г. и 2018г. Възражението, че площта на притежавания от дружеството недвижим имот е намалена, вследствие промени в устройствения план на квартала, също не е възприето, тъй като това не би могло да повлияе на отчетната стойност, по която той се води в баланса на дружеството имотът, освен ако отчетната стойност е била коригирана, съгласно изискванията на т.8 от Н. 16 „Дълготрайни материални активи“.

Относно дължимата местна Такса за битови отпадъци:

На основание чл.63, ал.2 от ЗМДТ от кмета на Столична община са определени границите на районите и видът на предлаганите услуги по чл.62 в съответния район на

територията на С.-град, както и честотата на сметосъбирането с издадените:

За 2015г. - Заповед рег. № СО-РД-09-1833/30.10.2014г.;

за 2016г. - Заповед рег. № СО15-РД-09- 1298/29.10.2015г.;

за 2017г. - Заповед рег. № СО16-РД09-1335/31.10.2016г. и

за 2018г. - Заповед рег. № С017-РД-09-942/30.10.2017г., като процесният недвижим нежилищен имот, находящ се на [улица], собственост на „РОЗИ 2006“ ООД попада извън границите на организираното сметосъбиране и сметоизвозване от общината описани в т.1 на територията на район „Т.“, поради което в т.4 на заповедта е определено, че за имотите в очертани в т.2 се оказват услугите по обезвреждане на битови отпадъци в депа или други съоръжения и чистота на териториите за обществено ползване.

Действащата разпоредба на чл.18, ал.1 от Наредбата за определяне и администриране на местни такси и цени на услуги, предоставяни от Столична община /Наредба/ сочи, че такса за битови отпадъци се заплаща за услугите по събиране, извозване и обезвреждане в депа или други съоръжения на битовите отпадъци, както и за поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване, която такса се определя в годишен размер с решение на Столичен общински съвет ежегодно въз основа на одобрена план - сметка, включваща необходимите разходи за всяка дейност поотделно /ал.2/ и се заплаща от собственика на имота - ал.4 (доп. с Решение №26 по Протокол № 56 от 28.01.2010 г. прието от СОС).

За ревизираните 2015 - 2016г., за притежавания от „РОЗИ 2006“ ООД недвижим нежилищен имот УПИ II-811 от кв.40, находящ се в [населено място], район „Т.“, местност „М. ливади - И.“, не са подавани декларации по реда на чл.23, ал. 1 от Наредбата за вида и броя на съдовете за съхранение на битовите отпадъци, които ще се ползват през годината, както и декларации по реда на чл.27, ал.2 от Наредбата за определяне размера на задължението за такса за битови отпадъци, с оглед декларираното волеизявление на собственика, че през цялата съответна година, същият няма да го ползва, за да не се събира такса за услугата по сметосъбиране и сметоизвозване. Изключение е само депозираната за 2015г. декларация (вх. № 8269/25.11.2014г.), но същата е прието, че не влияе при определяне на задължението за ТБО, понеже имотът е извън района, в който СО е организирала събиране и извозване на битови отпадъци, съгласно чл.63, ал.1 от ЗМДТ. Няма и издадена заповед от кмета на Столична община за допускане на пряко договаряне с фирми, извършващи услугата сметосъбиране и сметоизвозване за периодите, обхванати от ревизията на основание чл.24, ал.1, т.3 от Наредбата.

За ревизираните 2015г., 2016г., 2017г. и 2018г., размерът на задължението за местна такса за битови отпадъци е определено на основание чл.66 от ЗМДТ и чл.18, ал.2 от Наредбата по приети от Столичен общински съвет Решение № 867/29.12.2014г. за 2015г., за 2016г. Решение № 62/17.12.2015г.; за 2017г. Решение № 816/22.12.2016г. и Решение № 793/21.12.2017г. за 2018г. според правилата на чл.26 от Наредбата за нежилищни имоти на предприятия, намиращи се на територията на район „Т.“, Столична община, пропорционално върху отчетната стойност на имота и включват заплащането на услугите по обезвреждане на битови отпадъци в депа или други съоръжения и поддържане чистотата на териториите за обществено ползване, а именно:

За 2015 г.: 7 475 935.20 лв. x 6,28 промила = 46 948.87 лв.

За 2016 г.: 7 475 935.20 лв. x 6,4 промила = 47 098.39 лв.

За 2017 г.: 7 475 935.20 лв. x 6,3 промила = 47 098.39 лв.

За 2018 г.: 7 475 935.20 лв. x 6,4 промила = 47 845.99 лв.

В РД и РА размерът на ТБО е определена за всяка услуга и по години в промили общо и поотделно.

Според писмо с рег. № СФР19-ВК08-78-/1/24.07.2019г. от дирекция „Столичен инспекторат“ при Столична община, имотът е обслужван от съответната фирма-оператор, за съответния период, като документацията е приобщена в преписката с Протокол за присъединяване рег. № СФР19-ВК66-275/11.06.2019г. Събрани са Договори за обществени поръчка или концесии, Ежедневни и Месечни обобщени констативни протоколи, Актове за установяване на извършените и подлежащи на заплащане видове натурални работи, Фактури и други платежни документи. Ангажирани са и документи за извършените и разплатени разходи от бюджета на Столична община за услугите по сметосъбиране и сметоизвозване на битовите отпадъци, както и за поддържане чистотата на териториите за обществено ползване в населените места, Договори и месечни Актове за приемане и съхранение на неопасни отпадъци за обезвреждането им в депа или други съоръжения чрез депониране, сепариране, транспортиране и т.н., Фактури и други платежни документи. Ангажирани са и документи за извършените и разплатени разходи от бюджета на общината от дирекция „Финанси“ при Столична община за ревизираните години, за услугата по обезвреждане на битови отпадъци в депа или други съоръжения, които са посочени в горепосочения протокол за присъединяване.

В хода на съдебното производство е прието основно и допълнително заключение на вещо лице по назначената по искане на жалбоподателя Съдебно – техническа и Съдебно – счетоводна експертиза. Ответникът не е възразил срещу приемането им, но моли същите да не бъдат кредитирани, тъй като по тези изложени от оспорващото дружество възражения (на стр. 2, абзац втори от жалбата до съда) е налице произнасяне на ВАС, седмо отделение с Решение №7214/14.05.2019г. по ахд № 12217/2017г.

Според вещото лице по техническата експертиза, поземлен имот с пл. № 811 от кв. 40 и 41а м. М. ливади – изток с площ от 21448кв. м., съгласно декларация по чл.14 и чл.17 ЗМДТ, съставлява:

Имот по КККР 68134.1006.1723: УПИ II 811 от кв. 40 с площ 20268 – 94% от целия имот, в улична регулация са 20 кв. м. – 0,09% от целия имот;

Имот по КККР 68134.1006.1688 – в улична регулация 936кв. м. – 4,37% от целия имот;

Имот по КККР 68134.1006.1690: УПИ без номер, кв. 41а – 151кв. м. – 0,70%;

Имот по КККР 68134.1006.1689: УПИ без номер, кв. 41а с площ 55кв. м. – 0,26% от целия имот.

Общо имотът е с площ от 21431 кв. м.,

част от УПИ VI-867 в кв.41а с площ от 52 кв. м. са продадени с НА 189/2006г. (лист 135)

Разликата от 17 кв. м. между площта по документи за собственост (21448кв. м.) и описаните имоти по КККР общо 21431кв. м. е в границите на допустимата точност, съгласно чл.18 и чл.19 от Наредба № РД-02-20-5/15.12.2016г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри.

В ПИ с пл. № 811 от кв. 40 и 41а м. М. ливади – изток няма извършено/ реализирано застрояване.

До имота няма реализирана общинска инфраструктура – траен път, водопровод, канализация, ел. захранване. До имота има достъп по черен път – един от изток на имота и един от западната страна, които пресичат река Б. бара, съответно до [жилищен адрес] и до [улица]. Кофи за смет има до бл. 98 в кв. манастирски ливади – изток и до [улица]. Съгласно писмо на район Т. (лист 148) за периода от 2015г. до 2018г. вкл. имотът не попада в границите на организирано сметосъбиране.

Според допълнителното заключение на съдебно – техническата експертиза имот с пл. № 811 от кв. 40 и кв. 41а в м. манастирски ливади – изток по действащия ПУП и ОУП попада в:

- Улична регулация и друга публична инфраструктура (речно корито и др.) в устройствени зони Твз по ОУП и улици по ПУП – 7530кв. м., което е 35,14% от целия имот;
- В УПИ II -811 – „за апартаментен хотел, търговски и спортен комплекс“, кв. 40 в устройствена зона Оо по ОУП 13750 кв. м., което е 64, 16% от целия имот;
- В УПИ без номер, кв. 41а, в устройствена зона Жс по ОУП – 151 кв. м., което е 0,7% от целия имот.

Назначената счетоводната експертиза е установила, след извършената проверка на приложените по делото доказателствени материали следното:

Относителните за календарната година разходи на общината за извършване на дейности по предоставяне на услугите е предвидено да се включват в план-сметка за годината, за всяка от услугите и по конкретни източници на финансиране. В план-сметката се включват и дължимите от общините обезпечения по чл. 60 и отчисления по чл. 64 от Закона за управление на отпадъците, но те се посочват изрично, тъй като участието им, като разходи в план- сметката в годината на тяхната дължимост от общината, е изключение от общото правило за определяне на необходимите разходи за предоставяне на услугите през съответната календарна година. Във връзка с конкретния казус по делото има приложени план – сметки по чл.66 от ЗМДТ за всички процесни години.

На въпрос: „Каква е стойността на разходите за тези дейности, за разходите по поддръжка на депата за събиране на битови отпадъци и за поддържане чистотата на територии за обществено ползване от страна на Столична община за квартала, където се намира имота на дружеството?“ вещото лице отговаря, че конкретни данни за район Т. не са предоставени. Документите, които са подробно описани от експертизата в т.2 и които са представени по делото, ведно с находящия се на л.291 Протокол за присъединяване NoСФР19-ВК66-275/11,06,2019г., издаден от Столична община, Дирекция Ревизии и събиране на вземания, отдел Ревизионен контрол не са разделени по райони. Действително на места има отбелязване, че се касае за съответен район, вкл. има посочване на определени разходи за район Т., но не може да се прецизират по видове разходи – т.е. не може да се направят изчисления само за района по конкретните видове разходи: колко са за район Т. разходите по поддръжка на депата за събиране на битови отпадъци и колко са разходите за район Т. за поддържане чистотата на територии за обществено ползване.

Като е съобразило резултата от заключението по СТЕ, установяващо частта от имота, попадаща в улична регулация, вещото лице по ССЧЕ е изчислило

размера на дължимите ДНИ и ТБО за ревизираните периоди само за тази част, която не е засегната от уличната регулация и общински мероприятия, съгласно плана и в съответствие с е изчислило размера на лихвата за забава. Процесният имот се води счетоводно в сметка 201 "Земни/терени" под инвентарен номер 0001 „ПИ [населено място], м.М. ливади – 1 448кв.м." с балансова стойност в размер на 7 475 935,20лв. (счетоводната справка е приложена на л.178 и следващите от делото). След приспадане на частта от имота, която попада в улична регулация и друга публична инфраструктура (речно корито и др.) в устройствените зони Твз по ОУП и улици по ПУП – 7530кв.м., което е 35,14% от целия имот (съгласно приетата СТЕ по делото), следва, че пропорционалната отчетна стойност на имота който попада в улична регулация е 2 627 043,63лв. ($7\,475\,935,20 \times 35,14\%$) или базата на отчетната стойност върху която за целите на поставената задача ще се правят изчисленията е 4 848 891,57лв. ($7\,475\,935,20 - 2\,627\,043,63$ лв.)

Следователно ДНИ за имота е:

- в размер на 1,875 на хиляда съгласно приетото от СОС Решение 83 по протокол 7 от 28,02,2008г., където размерът е посочен в чл.15 от Наредбата за определяне на размера на местните данъци, която норма е в изпълнение на чл.22 от ЗМДТ по силата на чл.1, ал.2 от същия, за периодите на ревизията от 01,01,2015г. до 31,12,2018г.,

ДНИ на РОЗИ 2006 ЕООД за посочения вариант на изчисление е:

$4\,848\,891,57\text{лв.} \times 1,875\text{промила} = 9\,091,67\text{лв.}$ за всяка една от съответните години (2015г.; 2016г.; 2017г. и 2018г.) или общо за четирите години ДНИ = 36 366,68лв. ($4 \times 9\,091,67$ лв.)

ТБО е следната:

За 2015г.: $4\,848\,891,57\text{лв.} \times 6,28\text{промила} = 30\,451,04\text{лв.}$

За 2016г.: $4\,848\,891,57\text{лв.} \times 6,4\text{промила} = 31\,032,91\text{лв.}$

За 2017г.: $4\,848\,891,57\text{лв.} \times 6,3\text{промила} = 30\,548,02\text{лв.}$

За 2018г.: $4\,848\,891,57\text{лв.} \times 6,4\text{промила} = 31\,032,91\text{лв.}$

Съответно по видовете услуги разбивката е направена детайлно в ТАБЛИЦА 2 от експертизата.

Видно от ТАБЛИЦА 2 на експертизата, размерът на ТБО за услугата „сметосъбиране и сметоизвозване“ не е начислявана, дотолкова, че видно от колона 9 се установява, че такса за елемент сметосъбиране и сметоизвозване не е изчислявана, нито от вещото лице в експертизата, нито от ревизиращия орган, защото имотът е извън границите на организираното сметосъбиране и сметоизвозване и този вид такса не се дължи.

Изчисленията на проверяващите по видовете услуги в таксата ТБО са направени по начин, описан в ТАБЛИЦА 3 към експертизата.

На въпроса „Какъв е размерът на ТБО за услугата „поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване“ са разработени от вещото лице два варианта:

а/ по отчетна стойност на целия имот;

Видно от Таблица 3, кол.11 се установява, че при база отчетната стойност на целия имот таксата ТБО за услугата „поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване“ по години е, както следва :

2015г. = 27 212,40лв.

2016г. = 27 660,96лв.

2017г. = 29 903,74лв.

2018г.= 29 903,74лв.

б/ по отчетна стойност на частта от имота, която не е отредена за публични нужди, съгласно заключението на СТЕ;

Видно от Таблица 2, кол.11 се установява, че при база отчетната стойност на част от имота, която не е отредена за публични нужди таксата ТБО за услугата „поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване” по години е, както следва :

2015г. =17 649,97 лв.

2016г. = 17 940,90лв.

2017г. = 19 395,57лв.

2018г.= 19 395,57лв.

На въпроса: „Какъв е размерът на ТБО за услугата „обезвреждане на БО в депа или други съоръжения”, като се вземе предвид подадената декларация по чл. 23 или по чл. 27, ал. 2 от Наредбата, в два варианта вещото лице отговаря:

а/ по отчетната стойност на целия имот;

Видно от Таблица 3, кол.10 се установява, че при база отчетната стойност на целия имот таксата ТБО за услугата „обезвреждане на БО в депа или други съоръжения” по години е, както следва :

2015г. = 19 736,47лв.

2016г. = 20 185,03лв. (в РА е посочена сума 19437,43лв. вместо 20185,03лв., което предполагам, че е допусната изчислителна грешка в РА)

2017г. = 17 194,65лв.

2018г.= 17 942,24лв.

б/ по отчетната стойност на частта от имота, която не е отредена за публични нужди, съгласно заключението на СТЕ;

Видно от Таблица 2, кол.10 се установява, че при база отчетната стойност на част от имота, която не е отредена за публични нужди таксата ТБО за услугата „обезвреждане на БО в депа или други съоръжения” по години е, както следва :

2015г. = 12 801,07лв.

2016г. = 13 092,01лв.

2017г. = 11 152,45лв.

2018г.= 11 637,34лв.

Лихвите са изчислени от експертизата, както следва във вариантите и по години и са представени в ТАБЛИЦА 4.

Според допълнителното заключение на съдебно – счетоводната експертиза, не се установява извършване на всяка от дейностите, свързани с поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване, за които са предвидени разходи в план-сметката по чл. 66 ЗМДТ:

1) лятно почистване за поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване; 2) зимно почистване за поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване; 3) зимно и лятно почистване на републикански и общински пътища, парк “В.” за поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване.

Вещото лице е преизчислило ТБО в два варианта:

1) при 50% относителна тежест от т.3 на допълн. ССЕ - дължим ТБО за услугата «поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване»- съгласно преизчисленията на ССЧЕ по т.3.1.2 б."а"; 3.2.2 б."а" и 3.3.2 б."а" - върху цялата отчетна стойност на имота

2) при 50% относителна тежест от т.3 на допълн. ССЕ - дължим ТБО за услугата «поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване»- съгласно преизчисленията на ССЧЕ по т.3.1.2 б."б"; 3.2.2 б."б" и 3.3.2 б."б" - върху част от отчетната стойност на имота

а/ по отчетна стойност на целия имот. При база отчетната стойност на целия имот таксата ТБО за услугата „поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване” по години е, както следва :

2015г. = 13606,20лв.

2016г. = 13830,48лв.

2017г. = 14951,87лв.

2018г.= 14951,87лв.

б/ по отчетна стойност на частта от имота, която не е отредена за публични нужди, съгласно заключението на СТЕ. При база част от отчетната стойност на целия имот таксата ТБО за услугата „поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване” по години е, както следва :

2015г. =8824,99 лв.

2016г. = 8970,45лв.

2017г. = 9697,79лв.

2018г.= 9697,79лв.

Респективно към тези стойности са прибавени стойностите за дължим ТБО за услугата «обезвреждане на БО в депа или други съоръжения" - съгласно преизчисленията на ССЧЕ - върху цялата отчетна стойност на имота и от колона 3 за дължим ТБО за услугата «обезвреждане на БО в депа или други съоръжения"- съгласно преизчисленията на ССЧЕ - върху част от отчетната стойност на имота, за да се получат главниците на дължимия общо ТБО, върху които са изчислени лихвите

Лихвите са изчислени от експертизата във варианти и по години.

При така установената фактическа обстановка, настоящият състав намира от правна страна следното:

Жалбата е допустима като подадена от лице, което има правен интерес от обжалване и в предвидения в закона срок, но по същество се явява неоснователна.

Оспореният РА е издаден от компетентен орган при спазване на административно-производствените правила.

Правилно е приложен и материалният закон. Приетите по делото заключения на двете съдебни експертизи не могат да разколебаят този правен извод на съда.

Според чл. 10 от ЗМДТ с данък върху недвижимите имоти се облагат разположените на територията на страната сгради и самостоятелни обекти в сгради, както и поземлените имоти, разположени в строителните граници на населените места и селищните образувания, и поземлените имоти извън тях,

които според подробен устройствен план имат предназначението по чл. 8, т. 1 от Закона за устройство на територията и след промяна на предназначението на земята, когато това се изисква по реда на специален закон (ал.1). Не се облагат с данък поземлените имоти, заети от улици, пътища от републиканската и общинската пътни мрежи и железопътната мрежа, до ограничителните строителни линии. Не се облагат с данък и поземлените имоти, заети от водни обекти, държавна и общинска собственост (ал.2).

Таксата за битови отпадъци по чл. 62 ЗМДТ се заплаща от лицата по чл. 11 за имотите на територията на общината. Таксата за битови отпадъци се заплаща за услугите по събирането, извозването и обезвреждането в депа или други съоръжения на битовите отпадъци, както и за поддържането на чистотата на териториите за обществено ползване в населените места. В чл. 66, ал.1 от ЗМДТ е предвидено, че таксата 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 за:

1. осигуряване на съдове за съхраняване на битовите отпадъци - контейнери, кофи и други;
2. събиране, включително разделно на битовите отпадъци и транспортирането им до депата или други инсталации и съоръжения за третирането им;
3. проучване, проектиране, изграждане, поддържане, експлоатация, закриване и мониторинг на депата за битови отпадъци или други инсталации или съоръжения за обезвреждане, рециклиране и оползотворяване на битови отпадъци, включително отчисленията по чл. 60 и 64 от Закона за управление на отпадъците;
4. почистване на уличните платна, площадите, алеите, парковете и другите територии от населените места, предназначени за обществено ползване.

Относно дължимия ДНИ:

Съгласно чл.11, ал.1 от ЗМДТ данъчно задължени лица са собствениците на облагаеми с данък недвижими имоти, като според чл.13 от ЗМДТ „данъкът се заплаща независимо дали недвижимите имоти се използват или не“.

Съгласно действащата редакция на чл.21, ал.1 от ЗМДТ, данъчната оценка на недвижимите имоти на предприятията е по-високата между отчетната им стойност и данъчната оценка съгласно приложение № 2. Поради което, за основа за облагане с ДНИ, в конкретния случай правилно ревизиращите са приели отчетната стойност на процесния имот, която е по-високата и е в размер на 7 475 935.20 лв. (таблица на стр.7 от РА). Освен, че са се съобразили със декларираната от ревизираното лице в подадените декларации по чл.17 от ЗМДТ (отм.) отчетна стойност, общинските органи по приходите са изискали и Счетоводните баланси и аналитичните салда за сметка 201 „Земни“ за периода 2015 – 2018г. и не са констатирани разминаване. Във връзка с възражението, че са налице промени в устройствения план на квартала, в резултат на което част от площта по действащия ПУП и ОУП попада в улична регулация и друга публична инфраструктура е налице произнасяне на Върховния административен съд с Решение №77214/14.05.2019г. по ахд № 12217/2017г. между същите страни във връзка със обжалване на Ревизионен акт, с който за същия имот са

установени ДНИ и ТБО за предходен времеви период.

От Заповед № РД-09-50-491/25.04.2007г. на Гл. архитект на Столична община и заключението на съдебно-техническата експертиза, е безспорно установено, че в ПИ с пл. № 811 от кв. 40 и 41а м. М. ливади – изток няма извършено/реализирано застрояване, до имота няма реализирана общинска инфраструктура – траен път, водопровод, канализация, ел. захранване, до имота има достъп по черен път – един от изток на имота и един от западната страна, кофи за смет има до бл. 98 в кв. М. ливади – изток и до [улица]. Имотът по действащия ПУП и ОУП попада в:

- Улична регулация и друга публична инфраструктура (речно корито и др.) в устройствени зони Твз по ОУП и улици по ПУП – 7530кв. м., което е 35,14% от целия имот;
- В УПИ II -811 –„за апартаментен хотел, търговски и спортен комплекс“, кв. 40 в устройствена зона Оо по ОУП 13750 кв. м., което е 64, 16% от целия имот;
- В УПИ без номер, кв. 41а, в устройствена зона Жс по ОУП – 151 кв. м., което е 0,7% от целия имот.

Подробните устройствени планове по ЗУТ, освен този по чл. 16, ал. 1 от закона, нямат отчуждително действие. В зависимост от предвижданията им, то настъпва или по реда на ЗУТ или по реда на Закона за държавната собственост и Закона за общинската собственост - чрез отчуждаване за изграждането на обекти на публичната собственост. Само при плана по чл. 16, ал. 1 ЗУТ отчуждаването настъпва автоматично с влизането му в сила - чл. 16, ал. 5, изр. 1 от закона - за територии с неурегулирани поземлени имоти, както и за територии с неприложена първа регулация по предходен устройствен план. Съгласно чл. 15, ал. 1 ЗУТ, с ПУП по чл. 16 или по чл. 17 се урекулират само поземлени имоти, които не са били урекулирани с предишен ПУП, а урекулираните веднъж поземлени имоти не подлежат на последващо урекулране освен в предвидените в този закон случаи. Тези случаи са изчерпателно изброени в чл. 134, ал. 1 и ал. 2 ЗУТ.

Видно от заповед №РД-09-50-491/25.04.2007г., материалноправното основание за изменението не е чл.16 ЗУТ, а чл. 134, ал. 2, т.8 ЗУТ, като по делото няма данни да е проведена отчуждителната процедура. По делото е безспорно също, че дружеството е декларирало имота по отчетната стойност, като през 2010г. размерът е увеличен. Установено е, че отчетната стойност е по-висока от данъчната оценка на имота, поради което ревизиращият орган я е съобразил за основа при изчисляване на задълженията за ДНИ и ТБО. Съдът намира, че при наличните данни, с оспорения РА ДНИ е правилно и законосъобразно установен, тъй като отчуждителната процедура, съгласно предвижданията в променения устройствен план на квартала не е проведена, а жалбоподателят е данъчно задължено лице по смисъла на чл.11, ал.1 вр. с чл.13 ЗМДТ, в качеството си на собственик, независимо дали ползва имота или не.

Относно дължимата ТБО:

Размерът на таксата се определя по реда на чл.66 за всяка услуга поотделно - за сметосъбиране и сметоизвозване; за обезвреждане на битовите отпадъци в

депа или други съоръжения; за чистотата на териториите за обществено ползване“. Изрично и императивно чл.63, ал.1 ЗМДТ предвижда, че „за имоти, намиращи се извън районите, в които общината е организираща събиране и извозване на битови отпадъци, се събира такса за ползване на депо за битови отпадъци и/или за поддържането на чистотата на териториите за обществено ползване“.

Процесният имот се намира в район Т.. Столична община представя Протокол за присъединяване № СФР19-ВК66-275/11.06.2019г., издаден от СО, Дирекция „Ревизии и събиране на вземания“, отдел „Ревизионен контрол“, в който подробно са описани документи, които се присъединяват към ревизионното производство във връзка с предоставянето на услугите по сметосъбирането и сметоизвозването, почистването на обществените територии и обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения, които са налични в Дирекция „Ревизии и събиране на вземания“, отдел „Ревизионен контрол“ на Столична община.

Съгласно писмо на район Т. от 25.06.2019г. адресирано до Е. Й. – гл. Инспектор отдел „Ревизионен контрол“ към Дирекция РСВ, във връзка с ревизионното производство на „Рози 2006“ ООД, за периода от 2015г. до 2018г. включително имотът не попада в границите на организирано сметосъбиране. Със Заповеди №СО-РД-09-1833/30.10.2014г.; №СО15-РД-09-1298/29.10.2015г.; №СО16-РД-09-1335/31.10.2016г. и №СОА17-РД-09-942/30.10.2017г. на Кмета на СО се определят границите на организираното сметосъбиране и сметоизвозване за 2015г.; 2016г.; 2017г. и 2018г., но процесният УПИ П-811/ПИ 811/, кв. 40, м. М. ливади – изток, район Т., не попада в границите на организираното сметосъбиране и сметоизвозване. Същите заповеди определят, че за имотите, които са извън границите на организираното сметосъбиране и сметоизвозване се оказват услуги по обезвреждане на битови отпадъци в депа или други съоръжения и чистота на териториите за обществено ползване.

Тъй като по чл. 63, ал.1 от ЗМДТ таксата за битови отпадъци се заплаща само за извършваните на територията на общината услуги по чл. 62, с РА е установена такса само за услугите за ползване на депо за битови отпадъци и за поддържане на чистотата на териториите за обществено ползване. Същото е установило и вещото лице по съдебно – счетоводната експертиза. Декларации по чл.23, ал.1 от Наредбата за вида и броя на съдовете за съхранение на битови отпадъци, които ще се ползват през годината, както и по реда на чл.27, ал.2 от Наредбата за определяне размера на задължението за такса битови отпадъци не са подавани, с изключение за 2015г., но тъй като имотът попада извън района, в което СО е организираща сметосъбиране и извозване на битови отпадъци, деклариранието не се отразява по никакъв начин при определяне на таксата. В този смисъл възраженията в жалбата са неоснователни е не кореспондират с установените обективни данни по делото, включително със заключението на вещото лице, според което такса за сметосъбиране и сметоизвозване, като компонент на ТБО не е начислена при ревизията.

Цитираният в жалбата чл. 71 от ЗМДТ, на който се позовава по-нататък във възраженията си „РОЗИ 2006“ ООД постановява:

(изм. и доп. ДВ. бр.88 от 3 Ноември 2017г.)

Чл. 71. (Изм. - ДВ, бр. 153 от 1998 г., изм. - ДВ, бр. 88 от 2017 г., в сила от 01.01.2020 г.) Не се събира такса за:

1. услугата по чл. 62, т. 1 и дейността по третиране на битовите отпадъци - част от услугата по чл. 66, ал. 1, т. 2, за имоти, които попадат в райони, в които тези услуги не се предоставят от общината;

2. услугата по чл. 62, т. 1 и дейността по третиране на битовите отпадъци - част от услугата по чл. 66, ал. 1, т. 2, когато имотът е незастроен или не се ползва през цялата година и е подадена декларация по образец и ред, определени с наредбата по чл. 9, от задълженото лице до 31 октомври на предходната година в общината по местонахождението на имота;

3. услугата по чл. 62, т. 1, когато задължените лица са сключили договор за обслужване с лица, получили регистрационен документ по Закона за управление на отпадъците за събиране и транспортиране на битовите отпадъци до съответните съоръжения и инсталации, и са декларирали по ред, определен с наредбата по чл. 9, това обстоятелство до 31 октомври на предходната година в общината по местонахождението на имота.

Посочената редакция обаче не е относима за ревизирия период, който е от 01.01.2015г. до 31.12.2018г. Измененията на чл.71 ЗМДТ от ДВ, бр. 88 от 2017 г. са щели да влязат в сила едва от 01.01.2020г. След като с ДВ бр.98 от 27 Ноември 2018г. е променена датата на влизането им в сила, а именно изм. относно влизането в сила - ДВ, бр. 98 от 2018 г., в сила от 01.01.2019 г., те ще са приложими за следващата ревизирия период година – 2019г. Следователно, до 31.12.2018г. е действаща и относима по делото старата редакция на текста: изм. и доп. ДВ. бр.101 от 22 Ноември 2013г.

Чл. 71. (Изм. - ДВ, бр. 153 от 1998 г.) Не се събира такса за:

1. (изм. - ДВ, бр. 103 от 1999 г., в сила от 01.01.2000 г., изм. - ДВ, бр. 119 от 2002 г., в сила от 01.01.2004 г., доп. - ДВ, бр. 101 от 2013 г., в сила от 01.01.2014г.) сметосъбиране и сметоизвозване, когато услугата не се предоставя от общината или ако имотът не се ползва през цялата година и е подадена декларация по образец от собственика или ползвателя до края на предходната година в общината по местонахождението на имота;

2. поддържане чистотата на териториите за обществено ползване - когато услугата не се предоставя от общината;

3. обезвреждане на битовите отпадъци и поддържане на депа за битови отпадъци и други съоръжения за обезвреждане на битови отпадъци - когато няма такива.

Относно услугата сметосъбиране и сметоизвозване вече се изясни, че не е начислена от общината. По делото обаче е безспорно, че и по отношение на имотите, попадащи в районите, изключени от услугата сметосъбиране и сметоизвозване се определят такси за почистване на територии за обществено ползване и обезвреждане в депо. Имотът на процесното дружество попада в строителните граници на населеното място, в урегулирана територия, поради което и услугата по почистване на териториите за обществено ползване е предоставяна от общината и следва да дължи за нея ТБО за тази услуга, защото не е налице изключението на чл. 71, т. 2 ЗМДТ. Освен това от страна на дружеството се дължи и такса за

услугата обезвреждане в депо, защото не попада в изключенията на чл. 71, т. 3 ЗМДТ.

За целия период на ревизията – 2015г., 2016г., 2017г. и 2018г. е действаща редакцията на чл.66, ал.1 от ЗМДТ от ДВ. бр.53 от 13 Ю. 2012г., която гласи:

Чл. 66. (1) (Доп. - ДВ, бр. 119 от 2002 г., в сила от 01.01.2004 г.) Таксата 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 за:

1. осигуряване на съдове за съхраняване на битовите отпадъци - контейнери, кофи и други;

2. (изм. и доп. - ДВ, бр. 53 от 2012 г., в сила от 13.07.2012 г.) събиране, включително разделно, на битовите отпадъци и транспортирането им до депата или други инсталации и съоръжения за третирането им;

3. (изм. - ДВ, бр. 109 от 2001 г., в сила от 01.01.2002 г., изм. - ДВ, бр. 98 от 2010 г., в сила от 01.01.2011 г., изм. - ДВ, бр. 53 от 2012 г., в сила от 13.07.2012 г.) проучване, проектиране, изграждане, поддържане, експлоатация, закриване и мониторинг на депата за битови отпадъци или други инсталации или съоръжения за обезвреждане, рециклиране и оползотворяване на битови отпадъци, включително отчисленията по чл. 60 и 64 от Закона за управление на отпадъците;

4. почистване на уличните платна, площадите, алеите, парковете и другите територии от населените места, предназначени за обществено ползване.

Последващото изменение с ДВ, бр. 88 от 2017 г. е в сила от 01.01.2020 г., което е извън ревизията.

За периода 2015г. - 2018г. в район Т. са извършвани услугите по поддържане чистотата на териториите за обществено ползване, извозване и обезвреждане в депа или други съоръжения на битови отпадъци от фирма ЗМБГ АД. По оперативните планове за периода 2015- 2018г. на посочения адрес са извършвани услугите улично почистване през летния сезон и зимно снегочистиране. Столична община представя на лист 291 от делото Протокол за присъединяване No СФР19-ВК66-275/11.06.2019г., издаден Дирекция „Ревизии и събиране на вземания“, отдел „Ревизионен контрол“, в който подробно са описани документи, във връзка с предоставянето на услугите по сметосъбирането и сметоизвозването, почистването на обществените територии и обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения. Това са: Договор за възлагане на обществена поръчка № РД-55-179/12.04.2010 г. със „ЗМБГ“ ЕАД, за събиране и транспортиране на битови отпадъци, разполагане и поддръжка на съдове за битови отпадъци, лятно и зимно почистване на улици и други места за обществено ползване на територията на Столична община район „Т.“, Фактури от концесионери за извършени разходи от Столична община за услугите обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения, Договор № РД-55-435/08.08.2012г. с „Чистота Искър“ ЕООД за осъществяване на комунални услуги, в т.ч. експлоатация, поддръжка, мониторинг, рекултивация и следексплоатационни грижи на депо за неопасни отпадъци „С.“ и обезвреждане на битови отпадъци и оползотворяване на фракции, Допълнително споразумение рег. № СОА16-Д855-160/05.04.2016г, Писмо на Директора на дирекция „Финанси“ с

начислени и разплатени разходи за обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения, фактури от концесионера „Чистота Искър“ ЕООД и месечни актове, Писмо на Директора на дирекция „Финанси“, изх. № СФР19-ВК66-7/03.01.2019г. относно извършени и разплатени разходи по бюджета на Столична община за обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения за 2015 г. по компоненти, Писмо на Директора на дирекция „Финанси“ изх. № СФР17-ВК66-153/1/13.03.2017г. относно извършени и разплатени разходи по бюджета на Столична община за обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения за 2016г. по компоненти депониране, сепариране и транспорт, Писмо на Директора на дирекция „Финанси“, изх.№ СФР17-ВК66-153/1/13.03.2017г., относно извършени и разплатени разходи по бюджета на Столична община за обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения за 2017г., Писмо на Директора на дирекция „Финанси“, изх. № СФР19-ВК66-10/04.01.2019г. относно извършени и разплатени разходи по бюджета на Столична община за обезвреждане на битови отпадъци в депа и други съоръжения за 2018г., фактури за всички извършени плащания от Столична община.

Според настоящият съдебен състав, обстоятелството, установено от СТЕ, че до имота има достъп само чрез черен път – един от изток на имота и един от западната страна, които пресичат река ”Б. бара” съответно до [жилищен адрес] и до [улица]№ 40А не изключва задължението на ревизираното лице за заплащане на ТБО за поддържане чистотата на териториите за обществено ползване и за обезвреждане на битовите отпадъци и поддържане на депа за битови отпадъци и други съоръжения за обезвреждане на битови отпадъци. Достъпът до граничещия с имота черен път от изток и от запад се осъществява също по улици – част от публичната инфраструктура на район Т., които собственикът ползва и за които СО е предоставяла услуги по почистване, включително площадите, алеите, парковете и други територии, предназначени за обществено ползване в района. Този извод може да се направи от представените документи за начислените и изплатени разходи от общинския бюджет в отговор на насрещна проверка в дирекция „Финанси“ при Столична община, при която са получени писма за ревизираните години (подробно описани по-горе), към писмата са представени картони за разходите по обекти, параграфи и дейности със съдържание съответно на фактурите, издадени от концесиионери. По естеството си услугите по обезвреждането на битовите отпадъци в депа и/или други съоръжения и поддържането на чистота на териториите за обществено ползване не са свързани с обслужването на конкретен недвижим имот, собственост на конкретно лице, както и с реалното генериране от това лице на битов отпадък. Не е от значение и дали конкретния недвижим имот е застроен или не, каквито в случая са възраженията на „РОЗИ 2006“ ООД, тъй като законодателят не обвързва предоставянето им от общината с ползването на имота (по арг. и от чл.63, ал.1 ЗМДТ). Общинските такси се заплащат от собствениците на имоти не за ползването от конкретното лице, а за предоставените от СО публични услуги. На принципа на солидарността, общото ползване на териториите за обществено предназначение в общините налага обща на всички ползватели отговорност за поддържане на необходимата чистота, поради което и

законодателят е обособил извършването на дейността като самостоятелен вид услуга предоставяна от общината, за която се дължи, при условията на закона такса. Идентичен е и подходът по отношение на таксата за обезвреждане в депа на битовите отпадъци, включително и тези по поддържането на чистота, дори когато субектът не ползва услугата сметосъбиране и сметоизвозване. В същия смисъл се е произнесъл ВАС с Решение №7214/14.05.2019г. по ахд № 12217/2017г.

Предвид изложеното, жалбата се явява неоснователна и следва да се отхвърли изцяло. При този изход на делото на ответника се дължи поисканото юрисконсултско възнаграждение, в размер на 5460 /пет хиляди четиристотин и шестдесет/ лева на основание чл. 161, ал.1 от ДОПК, вр с чл. 8 от Наредба №1 за минималните размери на адвокатските възнаграждения.

Водим от горното и на основание чл.172, ал.2 от АПК във вр. с §2 от ДР на ДОПК АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. – ГРАД, I АО, 11 с-в

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „РОЗИ 2006“ЕООД срещу Ревизионен акт № СФР19-РД77-34/19.08.2019г., издаден от органи по приходите в отдел „Ревизионен контрол“, дирекция „Ревизии и събиране на вземания“ Столична община, потвърден с Решение №СОА20-РД24-4/03.02.2016г. на Кмета на Столична община.

ОСЪЖДА „РОЗИ 2006“ЕООД да заплати на Столична община юрисконсултско възнаграждение в размер на 5460 /пет хиляди четиристотин и шестдесет/ лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване в 14 дневен срок пред ВАС.

СЪДИЯ: