

РЕШЕНИЕ

№ 2871

гр. София, 31.08.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, I отделение 7 състав, в публично заседание на 31.05.2010 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Маруся Йорданова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **6534** по описа за **2009** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 сл. от АПК във връзка с чл. 9б, ал. 2 от ЗМДГ.

Образувано е по жалба на Б. Т. А. –гр.С.,представявано от Максим Христов Минчев срещу Акт за установяване на публично общинско вземане № РД-22-12 от 31.08.2009г.,издаден от ВР.И.Д.К. на С. О..В жалбата се излагат съображения,че неправилно е установено задължение за такса за битови отпадъци в размер от 169 763,34 лв. за периода от 01.01.2004г.-31.12.2008г. и начислена върху него лихва за просрочие в размер на 40 937,54 лв. Жалбоподателят счита оспорения акт за незаконосъобразен и иска отмяната му,като по отношение на определените задължения за 2004г. иска прогласяване на неговата нищожност поради изтекла погасителна давност. Наведени са твърдения, че дължимата такса битови отпадъци е следвало да бъде начислена на база балансова стойност,а не на база задбалансова стойност,както я е определил ответника.

Ответникът - К. на О. С. О. чрез процесуалния си представител-адв.П,изразява становище за неоснователност на жалбата, респективно за правилност и законосъобразност на оспорения акт.

Административен съд С. град, I отделение,VII състав, като извърши преценка на доводите в жалбата, намира за установено следното от фактическа и правна страна:

Жалбата е подадена в законоустановения срок, от заинтересовано лице, за което административният акт поражда задължение респ. същата е редовна и допустима като отговаряща на изискванията на чл. 150 и чл. 151 от АПК. Съгласно чл. 145, ал. 2, т. 1 от АПК на оспорване подлежи първоначалният административен акт, издаден от К. на С. О., т. е. оспорването е насочено срещу годин за оспорване акт.

Административното производство по издаване на оспорения в настоящото производство акт е започнало по Заповед № РД-09-704 от 18.05.2009г. издадена от К. на С. О., с която е наредено да се извърши проверка на Б. Т. А. за установяване на задълженията по ЗМДТ за местна такса за битови отпадъци за периода 01.01.2004г.-31.12.2008г. За орган, който следва да извърши проверката са определени Р К Ф- старши експерт в отдел „Местни данъци и такси-Средец/Т при СО и М А Д- младши експерт в отдел „Местни данъци и такси-Средец/Т при СО.

След представяне на изисканите от административния орган документи и предвид подадените данъчни декларации за притежаваните недвижими имоти в гр.С., проверката е приключила с Доклад № 0500/00277 от 18.06.2009г. Въз основа на констатациите по доклада, кметът на С. О. е постановил Акт за установяване на публично общинско вземане № РД-22-12 от 31.08.2009г., с който е установено задължението на дружеството за такса битови отпадъци за периода от 01.01.2004г.-31.12.2008г. - в размер от 169 763,34 лв. и начислена върху него лихва за просрочие в размер на 40 937,54 лв. за същия период. В акта е посочено, че **за 2004 година** таксата битови отпадъци е изчислена съгласно Решение № 1 от 10.12.2003г. на СОС в годишен размер в промил 10/1000лв. върху отчетната стойност на имотите и включва заплащане на трите вида услуги по чл. 62 от ЗМДТ, както следва: 4,0 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -1,2 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 4,8 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване; **-за 2005 година** - размерът на такса битови отпадъци е определен съгласно Решение № 617 от 16.12.2004г. на СОС в годишен размер в промил 10/1000лв. върху отчетната стойност на имотите и включва заплащане на трите вида услуги по чл. 62 от ЗМДТ, както следва: 4,7 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -0,7 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 4,6 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване; **-за 2006 година** - размерът на такса битови отпадъци е определен съгласно Решение № 34 от 30.01.2006г. на СОС в годишен размер в промил 12/1000лв. върху отчетната стойност на имотите и включва заплащане на трите вида услуги по чл. 62 от ЗМДТ, както следва: 4,5 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -3,5 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 4,0 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване; **-за 2007 година** - размерът на такса битови отпадъци е определен съгласно Решение

№ 34 от 25.01.2007г. на СОС в годишен размер в промил 12/1000лв. върху отчетната стойност на имотите и включва заплащане на трите вида услуги по чл. 62 от ЗМДТ, както следва: 4,2 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -4,8 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 3,0 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване и за 2008 година - размерът на такса битови отпадъци е определен съгласно Решение № 87 от 28.02.2008г. на СОС в годишен размер в промил 7,8/1000лв. върху отчетната стойност на имотите и включва заплащане на трите вида услуги по чл. 62 от ЗМДТ, както следва: 4,0 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 3,8 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване.

Съгласно разпоредбата на чл. 62 от ЗМДТ, 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, като размерът на таксата се определя по реда на чл. 66 за всяка услуга поотделно - сметосъбиране и сметоизвозване; обезвреждане на битовите отпадъци в депа или други съоръжения; чистота на териториите за обществено ползване. Границите на районите и видът на предлаганите услуги в съответния район, както и честотата на сметоизвозване се определят със заповед на К. на общината и се обявяват публично, на основание чл. 63, ал. 2 от ЗМДТ. От представените заповеди на К. № РД-09-2060/24.10.2003г., № РД-09-2323/29.10.2004г., № РД-09-1812/28.10.2005г., № РД-09-1121/30.10.2006г. и № РД-09-2299/29.10.2007г. се установява, че имотът, предмет на оспорвания акт попадат в границите на район „Средец”, СО, в който С. О. организира за 2004г., 2005г., 2006г., 2007г. и 2008г. услугите по чл. 62 от ЗМДТ.

С решение № 1/10.12.2003г. Столичния общински съвет е определил следните размери на таксата за битови отпадъци за отделните услуги за 2004г. както следва: -4,0 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -1,2 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 4,8 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване;

С решение № 617 от 16.12.2004г. Столичния общински съвет е определил следните размери на таксата за битови отпадъци за отделните услуги за 2005 година както следва: -4,7 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -0,7 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 4,6 промила - за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване;

С Решение № 34 от 30.01.2006г. Столичния общински съвет е определил следните размери на таксата за битови отпадъци за отделните услуги за 2006 година, както следва: 4,5 промила - за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; -3,5 промила - за обезвреждане на битови отпадъци в други

депа и или други съоръжения и 4,0 промила –за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване;

С Решение № 34 от 25.01.2007г. СОС е определил следните размери на таксата за битови отпадъци за отделните услуги за 2007 година, както следва: 4,2 промила-за услугата сметосъбиране и сметоизвозване на битови отпадъци; 4,8 промила –за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 3,0 промила –за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване.

С Решение № 87 от 28.02.2008г. СОС е определил следните размери на таксата за битови отпадъци за отделните услуги за 2007 година, както следва: 4,0 промила –за обезвреждане на битови отпадъци в други депа и или други съоръжения и 3,8 промила –за поддържане чистотата на териториите на обществено ползване.

Съгласно Наредбата на С. О. за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги за цитираните по-горе периоди и години таксата се плаща на четири равни вноски в следните срокове: до 31 март, до 30 юни, до 30 септември и до 30 ноември на годината.

Актът е постановен в рамките на законоустановената в чл. 96, ал. 2 от ЗМДТ компетентност на К. на общината да установява вземания от местни такси, като се установява спазване на изискванията по отношение на формата му - писмено е обективизирано волеизявлението, посочени са фактически и правни основания за издаване на акта. Не са налице и съществени нарушения на административнопроизводствените правила.

При преценка съответствието на оспорения административен акт с материалноправните разпоредби съдът съобрази следното:

Предвид приетите по делото писмени доказателства, а именно: декларация по чл.17, ал.1 ЗМДТ с вх.№№ 010009-25/28.04.2001г. и коригиращите към нея декларации №№ 010009-52/17.01.2006г. № 010009-309/04.04.2006г., № 010009-46/22.01.2007г. и № 010009/10.05.2007г., съдът приема, че имотът на жалбоподателя-земя с площ от 5 928,65 кв.м., представляваща УПИ-II за БТА, кв.№ 17, местност „Трета извънградска част” по регулационния план на С., район „Средец” и сгради: Административна с РЗП 1 315 кв.м., гаражи и склад/работилници/-РЗП 416 кв.м., наолящ се в гр.С., Б. ”Ц. Ш.” № представлява нежилищен имот, находящи се гр.С., поради което следва да бъде определена съответната такса услугите по чл. 62 от ЗМДТ.

От една страна спорното в настоящия казус обаче, правилно ли е определен дължимия данък по задбалансовата стойност на процесния имот.

Съгласно императивните разпоредби на ЗМДТ, дължимата такса за битови отпадъци се определя на база отчетната (балансова) стойност на актива.

Съгласно чл. 9 от ЗМДТ: „Общинският съвет приема наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги”, като видно от разпоредбата на чл. 26 от Наредба за определяне и администриране на местни такси и цени на услуги, предоставени от С. О.: „**таксата за битови отпадъци на**

нежилищни имоти на предприятията, се определя пропорционално в промили на база отчетната стойност на имотите". Понятието „**отчетна стойност**“ е развито в § 1, т. 17 от същата наредба, според която това е стойността при счетоводно завеждане на актива или обезценената/преоценената стойност на актива, когато е извършена оценка след първоначалното му счетоводно завеждане. Видно от счетоводен стандарт /СС/ 4 отчетната стойност е свързана единствено и само с балансовата стойност, която според чл. 2 на СС: „Балансовата стойност е стойността, по която активът се отразява в счетоводния баланс. Тази стойност представлява разликата между **отчетната** стойност и начислената до момента амортизация на амортизируемия актив“. Следователно според СС задбалансовите стойности имат само вътрешно информационен характер и по цитираното определение отчетната стойност се свързва само с балансовата, което следва да бъде и основата за определяне на размера на такса битови отпадъци.

С оглед горното е и изслушаното и неоспорено в с.з. на 15.02.2010г. заключение на вещото лице А А, на което съдът дава вяра и според което, след като е изчислило отчетната стойност на имота, предмет на оспорвания акт задълженията на жалбоподателя за услугите по чл.62 ЗМДТ са както следва, -за 2004г. при 10,0 промила дължимата сума от БТА е в размер на 15 286,40 лв.; -за 2005г. -17 820 лв.; -за 2006 година -73 004,28 лв.; -за 2007г.- 31 836,12 лв. и за 2008 година- 20 709,39 лв. или общо в размер на 158 656,99 лв./сто петдесет и осем хиляди шестотин петдесет и шест лева и деветдесет и девет стотинки/, до която сума следва да се редуцира оспорвания акт.

Неоснователно е искането на жалбоподателя за обявяване на нищожност на оспорвания акт, в частта му, в която са определени задължения за ТБО за 2004г. поради изтекла погасителна давност.

На първо място критериите, които обуславят незаконосъобразност на административния акт са: липса на компетентност, неспазване на определената форма, съществени нарушения на административно-производствените правила, противоречие с материалноправни разпоредби и несъответствие с целта на закона. Липсата на компетентност винаги води до нищожност на издадения административен акт. Нищожност на административния акт е налице: при наличие на допуснати при издаването му нарушения на правилата на компетентност на административните органи или на правилата за форма на акта, в резултат на които фактически липсва властнически изявление; при такива особено съществени нарушения на законността, които не могат да бъдат търпими дори и временно - до отмяна на акта като унищожаем от съществуващия правен ред и морала. За да е нищожен в конкретния казус административният акт, трябва да излиза извън компетентността на този орган. Други случаи на допуснато нарушение не водят до нищожност на атакувания административен акт. В конкретния случай оспорвания акт е издаден от компетентен орган – Вр.И.Д К. на С. О., оправомощен със Заповед № РД-15-3497/15.05.2009г. от К. на СО.

Независимо от наведените в жалбата основания за оспорване на акта – нищожност, приемайки поради изложените по-горе мотиви липса на нищожност, съдът на осн. чл.168, ал.1 АПК е длъжен да провери законосъобразността на административния акт на всички основания по чл.146 АПК,като в тази връзка намира и довода на жалбоподателя за изтекла погасителна давност за неоснователен. Съгласно разпоредбата на чл. 96, ал. 2 ЗМДТ, вземанията от такси се установяват с акт на К. на общината по реда на АПК.Според разпоредбите на ЗМДТ и Решение на Столичния общински съвет ТБО за 2004г. се определя към 01.01.2004г.,но заплащането с оглед Наредбата на С. О. за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги може да се извърши на четири равни вноски в следните срокове: до 31 март, до 30 юни, до 30 септември и до 30 ноември на годината,следователно давностният срок изтича на 30.11.2009г./пет години след датата на последната вноска/,поради което издаденият акт на 31.08.2009г. по отношение на определените задължения за 2004г. не е незаконосъобразен по тези съображения. С оглед гореизложеното съдът приема, че издаденият акт за установяване на публично общинско вземане е незаконосъобразен, предвид противоречието му с материалноправните разпоредби. Следва съдът да отмени оспореният акт в частта му,с която са определени задължения над 158 656,99 лв./сто петдесет и осем хиляди шестотин петдесет и шест лева и деветдесет и девет стотинки/,ведно със законната лихва върху посочената главница. Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2, предл. 2 от АПК, Административен съд С. град, I отделение, VII състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Акт за установяване на публично общинско вземане Акт за установяване на публично общинско вземане № РД-22-12 от 31.08.2009г.,издаден от ВР.И.Д.К. на С. О.,в частта му с която са определени задължения над 158 656,99 лв./сто петдесет и осем хиляди шестотин петдесет и шест лева и деветдесет и девет стотинки/,ведно със законната лихва върху тази главница.

Решението може да се обжалва пред Върховен административен съд в 14-дневен срок от съобщението за страните.

СЪДИЯ: