

РЕШЕНИЕ

№ 1430

гр. София, 05.03.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 70 състав,
в публично заседание на 05.12.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Радина Карамфилова

при участието на секретаря Илияна Тодорова, като разгледа дело номер **8047** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 195б от Закона за водите /ЗВ/, във връзка с чл. 166 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс /ДОПК/.

Производството е образувано по жалба на „Напоителни системи“ ЕАД, ЕИК[ЕИК], чрез пълномощник, със съдебен адрес: [населено място], [улица], № 136, срещу Акт за установяване на публично държавно вземане № 53/03.08.2023 г. на Директор на Б. дирекция „И. район“ – [населено място] към МОСВ, с който е установено публично държавно вземане от повърхностен воден обект - за периода от 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. в размер на 40 541,19 лв., ведно със законната лихва за периода 16.02.2022 г. - 03.08.2023 г. в размер на 6 422,58 лв.

В жалбата са развити доводи за незаконосъобразност на акта поради издаването му при съществени нарушения на административнопроизводствените правила и неправилно приложение на материалния закон. Твърди се, че изводите на органите по приходите за наличието на използвана вода за „други цели“ е необосновано. Не ставало ясно, от къде Б. дирекция „Източнобеломолски район“ констатира наличието на вода използвана за „други цели“. Подобно твърдение не било мотивирано и подкрепено с каквито и да е доказателства. На следващо място, не било ясно и как е определен размерът на дължимата такса в размер на 9608,48 лв. за периода от 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. относно целта „обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури“. Не оспорва, че дружеството е представило две декларации с

различен единичен размер на таксата в съответствие чл. 12, ал. 3 от Тарифата, но това обстоятелство не освобождавало административния орган от дължимата проверка, особено когато дружеството е декларирало по-нисък обем водоползване и директорът на басейнова дирекция е следвало да извърши проверка, за да определи съгласно нормите дължимата такса. В конкретния казус от двата констативни протокола не можело да се извади заключение за подобна проверка, което еднозначно налагало изводът, че АУПДВ е постановен при съществено нарушение на производствените правила довело и до материална незаконосъобразност на същия. С оглед на гореизложеното отправеното до съда искане е за отмяна на обжалвания АУПДВ.

В съдебно заседание, жалбоподателят, редовно уведомен, се представлява от юрисконсулт Х., който моли съда да отмени оспорения административен акт като неправилен и незаконосъобразен, по съображенията изложени в жалбата. Претендира присъждане на разноски.

Ответният административен орган - Директор на Б. дирекция "И. район" – [населено място] към МОСВ, редовно уведомен, не изпраща представител. От негова страна е депозирано писмено становище, в което се излагат доводи за неоснователност и недоказаност на депозираната жалба, и се иска от съда да отхвърли същата. Не се претендира разноски.

Софийска градска прокуратура, редовно уведомена не изпраща представител.

Административен съд-София град обсъди оплакванията в жалбата, писмените доказателства по преписката, доводите и становищата на страните от фактическа страна, приема за установено:

От представената по делото административна преписка се установява, че „Напоителни системи“ ЕАД е титуляр на Разрешително за водоползване № 61420028/09.06.2021 г., с което на „Напоителни системи“ ЕАД е предоставено правото на водовземане от повърхностен воден обект – язовир „Б.“, изграден на река Мътвица, с разрешена цел; земеделски цели - обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури 35 724 дка изградени поливни площи в района на НС „Пещера“ от воден обект язовир „Б.“, с код на водно тяло BG3MA900L192 , с място на водовземане и определени водни количества от всяко: 1./ Долна вада на ВЕЦ „Пещера“ - до 0,8м3/сек - с общо количество до 1 млн.м3/годишно 2./ От II прозорец на деривация „Пещера-А.“ до 1,2м3/сек - с общо количество до 7 млн.м3/годишно и 3./ от IV-ти прозорец на деривация „Пещера-А.“ - до 0,6м3/сек. - с общо количество до 2,2 млн.м3/годишно, с общ определен обем до 10,2 млн. м3/годишно.

В издаденото разрешително е посочено, че на основание чл. 194, ал. 1 от ЗВ за правото на водовземане се заплащат такса за водовземане, за напояване, съгласно размерите и сроковете, определени в тарифата на Министерски съвет по чл. 194 от ЗВ, в сила към момента на заплащане на таксата - Тарифа за таксите за водовземане, за ползване на воден обект и за замърсяване /приета с ПМС № 383/29.12.2016 г./ - за напояване. Определено е, че ежегодно към 31 януари на следващата година, титулярът на разрешителното, представя в Б. дирекция „И. район“, с център П., информация за изчисляване на дължимата такса по образец, утвърден от Министър на околната среда и водите, обявен на интернет страниците на Басейновата дирекция и на Министерство на околната среда и водите.

С протокол № ПЗ-014 от 17.01.22 г. (лист 9-10) Б. Дирекция И. район е извършила проверка по документи на Напоителни системи ЕАД в присъствието на С. К. инженер Х. от Напоителни системи ЕАД - клон Т.. Видно от констатациите вписани в

протокола е, че общото количество вода измерено и използвано за напояване през периода от януари 21 – 31.12.2021 г. от язовир Б. е 4927428 кубични метра, количеството вода е измерено и използвано за животновъдство през периода 01.01.21 г. – 31.12.21 г. е 831168 кубични метра вода съгласно предоставена справка в момента на проверката. Вписано е също така, че по време на проверката, не е предоставена информация за съответствие на измерените и използвани обеми вода с нормите на водопотребление определени с наредба по чл 117, ал. 2 от Закона за водите. Предписано е с този протокол в срок до 31.12.2021 г. Напоителни системи ЕАД, клон Т. да предостави в Б. Дирекция И. район – П., информация за изчисляване на дължимите такси по образец утвърден от министъра на околната среда и водите съобразена с нормите на водопотребление определени с наредба по чл. 117а, ал. 2 от Закона за водите.

В изпълнение на предписанието Напоителни системи ЕАД подава годишна декларация с вх. № КД-04-1839 от 04.02.22 г. по чл. 194б от Закона за водите за водоземане от повърхностни води за периода 01.01.2021 г. до 31.12.2021 г. /л.30-31/, в която декларация е отбелязано количество за напояване 227 729 кубични метра и за стопански нужди 831 168 кубични метра. В подадената декларация не е направена отметка /на лист две от декларацията/ на мястото където трябва да бъде отразено по-малък или по-голям е отнетия обем вода, изчислен по съответните норми за водопотребление определени в Наредбата за нормите за водопотребление за съответните култури, както и неправилно е деклариран обема на напояване в неговия общ обем.

С писмо до Напоителни системи ЕАД № КД-05-422/21.03.2022 г., Б. дирекция е поискала подаване на коректна декларация. В отговор на писмото, жалбоподателят е изпратил изисканата от него информация, като е посочил, че с писмо изх. № АД-53-413-6 от 15.02.2022 г. е изпратил коригираща декларация от 15.02.2022 г. от Напоителни системи ЕАД, клон Т. (лист 32-34), актуална и съответстваща с резултата от извършеният през годината контрол от БДИРБ. В декларацията е деклариран отчет годишен воден обем, различен от този в първата декларация, за перото „Напояване“, както и е посочен различен коефициент.

С новата коригираща декларация по чл. 194б от Закона за водите с вх. № КД-04-1839/1/21.02.2022 г. от страна на „Напоителни системи“ ЕАД е декларирано, че за периода 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. „Напоителни системи“ ЕАД е осъществило водоземане от повърхностен воден обект — яз. Б., за обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури, за животновъдство в периода 01.01. 2021 г. - 31.03.2021 г. и за други цели в периода 01.11.2021 г. - 31.12.2021 г.

При извършена служебна проверка от експерти на БД И. на 26.04.2022 г., обективирана в констативен протокол № Пз-146/26.04.2022 г., във връзка с дължими такси на основание § 9, предложение второ от ПЗР на ЗВ и по разрешително № 01420028/09.06.2021 г., издадено от заместник - министъра на околната среда и водите, на „Напоителни системи“ ЕАД, е констатирано, че: съгласно представена ежесмесечна информация в БД за изпълнение на месечния график за периода от 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. измерените и използвани обеми вода за „обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури“ са 4927428 m³.

През периода от 01.01.2021 г. до 31.03.2021 г. на „НС“ ЕАД клон Т., на основание §9 от ПЗР на ЗВ и утвърдения от министъра на околната среда и водите месечен график за използване на води от комплексните и значими язовири е предоставено възмездно

право на водовземане, от яз. „Б.“, с място на водоползването „селскостопански обекти“. Съгласно предоставени справки в БД И., относно изпълнение на месечния график за м. януари, м. февруари и м. март 2021 г. е констатирано, че са използвани общо 580 824 и е с цел на водовземането - „животновъдство“.

През периода от 01.11.2021 г. до 31.12.2021 г. с утвърдения от министъра на околната среда и водите месечен график за използване на води от комплексните и значими язовири е предоставено възмездно право на водовземане, от яз. „Б.“, с място на водоползването „селскостопански обекти“, цел на водовземането „други цели“ при което използваните обеми вода през периода от 01.01.2021 г. до 31.12.2021 г. са в размерна 250344 m³.

При извършена проверка на представена Декларация по чл. 194а, ал. 1 с вх. № КД-04-1839(Т)/21.02.2022 г., подадена информация в БД И. с вх. № КД-05-422(5)/06.04.2022 г. за съответствие на измерените и използвани обеми вода с нормите за водопотребление определени с наредба по чл. 117а, ал. 2 от Закона за водите и разрешените и ползвани обеми вода за съответните цели на водовземане съгласно месечния график се констатирало, че за периода от 01.01.2021 г. до 31.12.2021 г. използваните обеми вода за различните цели са: 1./ За обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури - 4927428 m³, 2./ За „животновъдство“ и „други цели“ - 580824 m³ и 3./ За „животновъдство“ и „други цели“ - 250344 m³.

С писмо с изх. № ПО-О2-433/07.10.2022 г., до дружеството са изпратени съставеният констативен протокол, както и покана за доброволно изпълнение. Изпратена покана за доброволно изпълнение за заплащане на дължимата сума за периода 01.01.2021 г. до 31.12.2021 г. в размер на главница: 40 541,19 лв., върху която е начислена и дължимата законна лихва за периода на забава. Дружеството е уведомено, че при неспазване на указания 7-дневен срок от получаване на поканата, ще бъдат предприети действия за откриване на производство по установяване на публично държавно вземане и за принудително събиране заедно с лихви и разноски от НАП по реда на ДОПК.

На основание чл. 34 от АПК, от административния орган, е осигурена възможност на дружеството да се запознае с административната преписка и всички документи към нея, както и да се снабди с препис от доказателствата по преписката и да изрази становище по събраните доказателства, да прави писмени искания и възражения, както и в случай, че е заплатило задължението си или част от него да представи доказателство за това.

Поканата за доброволно изпълнение, ведно с уведомлението за започване на производство са връчени на дружеството на 11.10.2022 г., видно от известие за доставяне - обратна разписка с бар код идентификация ИД PS 4040 01VR3L0

Въз основа на горните факти е издаден АУПДВ № 53/27.03.2023 г. на Директор на Б. дирекция „И. район“ – [населено място] към МОСВ, с който е установено публично държавно вземане от повърхностен воден обект- за периода от 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. в размер на 40 541,19 лв., ведно със законната лихва за периода 16.02.2022 г. - 03.08.2023 г. в размер на 6 422,58 лв.

За изясняване спора по същество, е прието от съда, като неоспорено от страните по делото, заключението на вещо лице С.К. по допуснатата ССЕ. От заключението на вещото лице се установява, че освен за целите „обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури“ и „животновъдство“, не се установява използване

на вода от общия отнет обем за „други цели“. Вещото лице не е установило надвишение на отнетия воден обем разрешен за напояване през 2021 г. от воден обект яз. „Б.“, чрез II и IV прозорец по разрешително № 01420028 от 09.06.2021 г. на НС Пещера.

При така установената фактическа обстановка, съдът достигна до следните правни изводи:

От административната преписка се установява, че оспореният АУПДВ е връчен на 04.08.2023 г., жалбата е депозирана в законоустановения 14-дневен срок, а именно на 15.08.2023 г., видно от поставения върху същата входящ номер, поради което същата е процесуално допустима за разглеждане.

В пределите на правомощията си по чл. 168 от АПК и с оглед разпределението на доказателствената тежест, съобразно правилата на чл. 170 от АПК, съдът намира жалбата за неоснователна.

Настоящият съдебен състав намира, че оспореният административен акт е издаден от компетентен административен орган - Директор на Б. дирекция “И. район“ – [населено място] към МОСВ, съгласно нормите на чл. 195б, вр. 195а, ал. 1 ЗВ, съгласно които вземанията за незаплатените по реда на чл. 195а, ал. 1 такси по този закон се определят с акт за установяване на публично държавно вземане от директорите на басейнови дирекции, издаден по реда на чл. 16б от Данъчно-осигурително процесуалния кодекс.

Оспореният АУПДВ отговаря на изискванията на чл. 59 от АПК. Същият е издаден в законоустановената писмена форма и съдържа всички задължителни реквизити, включително фактическите и правните основания, послужили за издаването му. В тази връзка, неоснователно е релевираното в жалбата възражение, че АУПДВ е немотивиран. Мотиви се съдържат както в самия АУПДВ, включително и в приложените писмени доказателства към административната преписка, към които е налице изрично препращане. Съгласно Тълкувателно решение (ТР) №16/31.03.1975г. на Общото събрание на гражданската колегия на Върховния съд (ОСГК на ВС), не е необходимо издаването на административния акт да съвпада по време с излагането на съображенията, по които административният орган е стигнал до едното или другото разрешение. Възможно е мотивите да предхождат издаването на акта и да се съдържат в друг документ, съставен с оглед предстоящото издаване на административния акт или да бъдат изложени допълнително, когато с това се постигат целите, които законодателят е преследвал с изискването за мотивиране. В процесния случай, оспореният АУПДВ е издаден въз основа на съставен констативен протокол от извършена проверка, при която е установен размерът на задълженията, както и обстоятелството, че същите не са платени от дружеството-жалбоподател.

Следователно, оспореният АУПДВ е издаден от компетентен орган и при спазване на законовите изисквания за форма, с оглед на което не са налице основания за прогласяване на нищожност.

Относно приложението на процесуалния и материалния закон, съдът намира следното:

Съгласно разпоредбата на чл. 194, ал. 1 от ЗВ, за правото на използване на водите се заплащат различни такси, сред които и такса за водовземане от повърхностни води, какъвто е настоящият случай. Тази такса се определя на базата на отнетия обем вода и съответните норми за водопотребление, определени в наредбата по чл. 117а (чл. 194, ал. 2 от ЗВ). Според ал. 6 на чл. 194 от ЗВ, размерът на таксите по ал. 1, т. 1-3, начинът

и редът за тяхното изчисляване и заплащане се определя с тарифа на Министерския съвет. За отчетен период 01.01.2021-31.12.2021 г. е действала Тарифа за таксите за водовземане, за ползване на воден обект и за замърсяване /приета с ПМС № 383/29.12.2016 г./.

Съгласно изричната разпоредба на чл. 194а, ал. 1 от ЗВ, отнетият при водовземането обем вода или обемът на отпадъчните води се измерва посредством отговарящи на нормативните изисквания измервателни устройства. Идентична в тази връзка е и разпоредбата на чл. 7, ал. 1 от Тарифа за таксите за водовземане, за ползване на воден обект и за замърсяване /приета с ПМС № 383/29.12.2016 г./.

Текстът на чл. 194б от ЗВ, определя, че титулярите на разрешителни, включително на комплексни разрешителни, издадени по реда на Закона за опазване на околната среда са длъжни, ежегодно към 31 януари на следващата година, да определят и декларират дължимата такса по образец, утвърден от министъра на околната среда и водите и обявен на интернет страниците на басейновите дирекции и на МОСВ. Образецът съдържа данните съгласно тарифата по чл. 194, ал. 6, въз основа на които се определят дължимите такси. Съгласно чл. 194б, ал. 2 от ЗВ (Изм. - ДВ, бр. 98 от 2018 г., в сила от 27.11.2018 г.), задължението по декларацията, по която задълженото лице е изчислило дължимата такса, се внася в срок до 15 февруари. Според приложимата норма на чл. 195б, ал. 1 от ЗВ, вземанията за незаплатените такси за водоползване се определят с акт за установяване на публично държавно вземане, издаден от директорите на басейнови дирекции, издаден по реда на чл. 166 от ДОПК.

Не е спорно по делото, че „Напоителни системи“ ЕАД дължи такса за всяка година водоползване по Разрешително за водоползване № 61420028/09.06.2021 г., с което на „Напоителни системи“ ЕАД е предоставено правото на водовземане от повърхностен воден обект – язовир „Б.“, изграден на река Мътвица, с разрешена цел; земеделски цели - обществено водоснабдяване за напояване на земеделски култури 35 724 дка. изградени поливни площи в района на НС „Пещера“ от воден обект язовир „Б.“. Безспорно по делото е и обстоятелството, че с вх. № КД-04-1839 от 04.02.22 г. жалбоподателят е подал декларация по чл. 194б от Закона за водите за водовземане от повърхностни води за периода 01.01.2021 г. до 31.12.2021 г. /л.30-31/, в която декларация е отбелязано количество за напояване 227729 кубични метра и за стопански нужди 831168 кубични метра. В подадената декларация не е направена отметка /на лист две от декларацията/ на мястото където трябва да бъде отразено по-малък или по-голям е отнетия обем вода, изчислен по съответните норми за водопотребление определени в Наредбата за нормите за водопотребление за съответните култури, както и неправилно е деклариран обема на напояване в неговия общ обем. Установява се също, че с последваща коригираща декларация по чл. 194б от Закона за водите по чл. 194б от Закона за водите с вх. № КД-04-1839/1/21.02.2022 г. от страна на „Напоителни системи“ ЕАД е декларирано за периода 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. „Напоителни системи“ ЕАД отнет годишен воден обем, различен от този в първата декларация, за перото „Напояване“, както и е посочен и различен коефициент.

Видно от експертното заключение, което съдът кредитира като безпротиворечиво и компетентно изготвено се установява, че от предоставените справки и към двете подадени декларации, „за отнети водни обеми за напояване през 2021 г. от воден обект яз. Б.“ чрез II-ри и IV-ти прозорец по разрешително № 01420028/09.06.2021 за НС Пещера“ са с посочени едни и същи количества, както и справката наименувана „Таблица за изчисляване на обеми вода за напояване през 2021 г., съгласно Наредбата за нормите за водопотребление по Разрешително за водовземане №

01420028/09.06.2021 г. е с едни и същи посочени актувани количества за напояване. Същото така установено е от експерта при преглед на доказателствата по делото, както и с оглед представените допълнителни такива, приети като доказателства по делото, че в подадените месечни отчети от жалбоподателя за 2021 г. - от м. 01.2021 до м. 03 2021 г. отчетите водни обеми са за целите на животновъдство, за периода от месец 04. 2021 до м.10 2021 г. е за целите на напояване, а за месеците 11 и 12.2021 г. отново е за целите на животновъдството. Вещото лице е констатирало, че въз основа на проверените месечни сведения за вода за напояване или животновъдство на язовир Б. за 2021 г. отчетите водни обеми са за „напояване на земеделски култури“ и „животновъдство“, като не е установено използване „за други цели“.

В настоящият казус безспорно се установява, че по силата на разрешителното за водоползване, максимално допустимият обем на ползвана вода е от II-ри прозорец на деривация „Пещера-А.“ с общо количество до 7 млн.м3 годишно и от IV-ти прозорец на деривация „Пещера-А.“ с общо количество до 2,2 млн.м3 годишно, с общ определен обем до 10,2 млн м3/годишно. Така посочения максимален допустим размер, с оглед табличната част посочена в заключението на експерта, а именно, че за напояване отчетите водни обеми през 2021 г. от воден обект яз. Б.“ за НС Пещера - чрез II-ри прозорец е в размер на 4 927 428 м3 (3429792+1497636), а за IV-ти прозорец е в размер на 831168 м3 (822528+8640), съдът намира, че не е надвишен. Както е констатирано при сравняване с лимитите вписани в разрешително за IV-ти прозорец на деривация „Пещера-А.“ до 2,2 млн м3 годишно и отчетите обеми от IV-и прозорец в размер на 1506276 м3 не се установява надвишаване.

Наред с горното не е налице и основание за прилагане на корекционен коефициент по отношение на общественото водоснабдяване за напояване на земеделски култури, така както е посочено в АУПДВ. При превишаване на този обем следва да се приложи коефициента по чл. 12, ал. 3, т. 2 от Тарифата. Подобен коефициент се прилага в случаите - „когато отчетният обем вода е по-голям от обема вода, изчислен по съответните норми за водопотребление, определени с наредбата по чл. 117а, ал. 2 ЗВ, за съответните култури - по 1,3.44. В случая декларирания от дружеството обем за вода е 22 7729.325 куб.м. и като такъв е по-малък от обема вода, изчислен по съответните норми за водопотребление, определени с наредбата по чл. 117а, ал. 3, т. 2 ЗВ. В този смисъл спрямо него е приложим коефициента по чл.12, ал. 3, т. 1 от Тарифата. По силата на въпросната разпоредба „Когато водовземането е за напояване, единичният размер на таксата се умножава, както следва: 1. когато отчетният обем вода е по-малък от или е равен на обема вода, изчислен по съответните норми за водопотребление, определени с наредбата по чл. 117а, ал. 2 ЗВ, за съответните култури – по 0,7“. В конкретния казус органът неправилно е приложим коефициента по чл. 12, ал. 3, т.2 от Тарифата.

С оглед на всичко гореизложено, съдът намира, че на базата на декларирана информация и съгласно ал. 3 на чл. 194б от ЗВ и извършената проверка на информацията и съответствието ѝ с резултатите от собствения мониторинг; показанията на измервателните устройства и резултатите от извършения през годината контрол, не се установява несъответствие между декларирано и установено за да бъде налице основание директорът на БДИБР да издаде акт за установяване на публично държавно вземане, с който да се коригира декларацията. Не бе установено по делото дружеството жалбоподател през периода 01.11.2021-31.12.2021 г. да е използвало вода от общия отчет воден обем за „други цели“ съгласно чл.12, ал.1, т.11 от „Тарифата за таксите за водовземане, за ползване на воден обект и за замърсяване“ в размер на 250 344 м3, равняващо се на 26 286,12 лв.; наличие на разлика в декларираното за животновъдство, както и неправилно приложение на корекционния коефициент.

Въз основа на така установеното, настоящият съдебен състав намира оспореният АУПДВ за незаконосъобразен, поради което същият следва да бъде отменен.

По разноските по производството:

При този изход на делото право на разноски притежава жалбоподателят, който е направил следните разноски - 50 лева за държавна такса, 400 лева за депозит за вещо лице и 100 лева – юрисконсултско възнаграждение, което е съответно на чл. 24 от Наредбата за заплащане на правната помощ, вр. чл. 37 ЗПрП, т.е. общо дължимите разноски възлизат на 550 лева.

По изложените съображения, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Акт за установяване на публично държавно вземане № 53/03.08.2023 г. на Директор на Б. дирекция „И. район“ – [населено място] към МОСВ, с който е установено публично държавно вземане от повърхностен воден обект - за периода от 01.01.2021 г. - 31.12.2021 г. в размер на 40 541,19 лв., ведно със законната лихва за периода 16.02.2022 г. - 03.08.2023 г. в размер на 6 422,58 лв.

ОСЪЖДА Б. дирекция „И. район“ да заплати на „Напоителни системи“ ЕАД, ЕИК:[ЕИК] сумата в размер на 550 лева, представляваща направени разноски по делото.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховен административен съд в 14 – дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: