



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ШУМЕН

ОБЩНСКИ СЪВЕТ	
п.код 9700 гр.Шумен	
Регистрационен индекс и дата	
61 01 206	
Срок за изпълнение	14.06.2017

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА

№ 2392/2017
13.06.2017
п.код 9700 гр.Шумен

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. ШУМЕН

ЧРЕЗ

ОБЩНСКИ СЪВЕТ
ШУМЕН

ПРОТЕСТ

от Яна Николова – прокурор
при Окръжна прокуратура
гр. Шумен

срещу - чл. 42, т.8 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен на ОС Шумен, приета с Решение № 31 по Протокол от 12.02.2008г. на заседание на Общинския съвет.

правно основание: чл. 186 ал. 2 вр. чл. 185 ал. 2 вр. чл. 16 ал. 1, т. 1 АПК вр. чл. 145 ал. 5 ЗСВ

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

В хода на проверка, извършена от Окръжна прокуратура – гр. Шумен, относно законосъобразността на Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен за съответствието ѝ с нормативни актове от по-висока степен е установено следното:

Цитираната наредба е приета на основата на общата компетентност, предоставена с чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА.

По естеството си Наредбата е нормативен административен акт по определението на чл. 75 ал. 1 АПК, защото съдържа административноправни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има многократно правно действие. В същия смисъл е и дефиницията на чл. 1а от ЗНА. Следователно въпросната наредба е призвана да регламентира обществени отношения с местно значение, но съобразно нормативни актове от по-висока степен – чл. 76 ал. 3 АПК и чл. 8 ЗНА.

Така гласуваната и приета Наредба, считам за незаконосъобразна, постановена в противоречие с материалноправните разпоредби и несъответстваща с целта на закона, поради което по аргумент на нормата на чл. 186, ал. 2 вр. чл. 185 вр. чл. 16 от АПК вр. чл. 145, ал. 5 ЗСВ протестирам частично същата по следните съображения:

С цитираната норма от подзаконовия акт /вж чл. 75, ал. 1 АПК, чл. 1а ЗНА/ се разпорежда, че по производства за настаняване под наем, продажби, замени или учредяване на вещни права върху общински имоти се заплащат такси, както следва: при придобиване на общински имоти или вещни права върху тях, както следва: а) върху стойността на имота, предмет на продажбата, съответно стойността на ограниченото вещно право - 2 на сто; б) върху по-голямата стойност при замяна - 2 на сто; в) върху стойността на собствения дял, който се получава при доброволна делба - 2 на сто.; г) при придобиване или възстановяване право на собственост върху земи по параграф 4 от ПЗР на ЗСПЗЗ - 60 лв.

От редакцията на правилото е видно, че местният орган на власт пресъздава нормата на чл. 111 ЗМДТ, според която по производства за настаняване под наем, продажби, замени или учредяване на вещни права върху общински имоти се заплаща такса и явно е основание за приетата компетентност.

Това е така, но на пръв поглед.

Формирането на становището следва да започне по-отдалеч, а именно:

Известно е, че данъкът е публично задължение, породено от фактическата и правна власт, която правният субект има върху обекта на облагане. Или, данъкът е дължим само и единствено по силата на правната връзка между лицето и конкретния обект /недвижим имот, МПС и т. н./

От своя страна, таксата е възмездна форма на потребление на публична услуга, на услуга в общ интерес.

В своята практика КС следва разбирането, че разграничителният белег между данък и такса е елементът услуга, че основание за плащане на таксата е ползването на услуга или предизвикване на действие на държавен /естествено и общински/ орган в полза на платеща на таксата и че поначало таксата се заплаща срещу извършена услуга и размерът се определя с оглед на разходите по извършване на услугата /вж. решение № 9/20.06.1996 г. по конст. дело № 9/1996 г., решение № 11/1.07.2003 г. по конст. дело № 9/2003 г., решение № 10/26.06.2003 г. по конст. дело № 12 от 2003 г./

По силата на чл. 141, ал.4 КРБ и чл.7, чл.8, чл.9 ЗМДТ местните органи на власт са способни да определят размера на таксите /в същия смисъл е и т.1 от решение № 9/21.09.2000 г. на КС по конст. дело № 6/2000 г., според което общинските съвети не могат сами да установяват /въвеждат/ местни данъци и такси и да определят размера на местните данъци/. Казаното, само по себе си, е недостатъчно за законосъобразността на разрешението на общинския съвет.

При преминаване към конкретното разрешение е необходимо да се изясни видът и съдържанието на престацията, която субектът, задължен за таксата, получава от местния орган на власт.

И отговорът на въпроса е очевиден - нищо.

Така е, защото в обсъжданата хипотеза претендирането на „таксата“ е очевидна последица само от придобиване на общински имоти или ограничени вещни права върху тях. За разлика от посоченото, в останалите случаи по чл.42 от местната наредба се описват конкретни действия на общинските органи - извършване на справки, изготвяне на документи, провеждане на процедури.

Или следва изводът, че единственото основание за търсенето на посочените средства е възникването на правната връзка между субекта и обекта. Това, обаче, както се каза, е същностна черта на данъка, а за дължимостта му не се изисква властническият орган да стори нещо.

В потвърждение на казаното е и уредбата на друг подзаконов акт - чл.34, ал.2 от Наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Шумен и според редакцията, намерена на интернет-страницата при възмездно придобиване на имущество данъкът е в размер на 2.6 на сто върху оценката на прехвърляното имущество, а при замяна - върху оценката на имуществото с по-висока стойност. След сравняване следва извод, че по естеството си последното разрешение е идентично с критикуваната норма /разликата е в размера на процента/.

По този начин с нормата на чл.42, т.8 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен се изисква плащане без основание, т. е. без оказване на услуга от местния орган на власт.

Според чл.15 ал.1 ЗНА общинската наредба трябва да съответства на нормативни актове от по – висока степен, в случая на разпоредбите на КРБ-я и ЗМДТ. С оглед гореизложеното намирам, че чл. 42,т.8 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен на ОС Шумен, приета с Решение № 31 по Протокол от 12.02.2008г. на заседание на Общинския съвет е незаконосъобразен и противоречи на нормативен акт от по-висока степен, така, както е посочено по - горе, поради което и на основание чл. 186, ал. 2 вр. чл. 185 вр. чл. 16, ал. 1, чл. 126, чл. 193, ал. 1 АПК вр. чл. 145, ал. 5 ЗСВ отправям към Вас настоящия протест с

ИСКАНЕ

Да отмените като незаконосъобразен /да обявите нищожността/ разпоредбите на чл. 42, т.8 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен на ОС Шумен, приета с Решение № 31 по Протокол от 12.02.2008г. на заседание на Общинския съвет, поради противоречие с материалноправни разпоредби, така, както е посочено в обстоятелствената част на протеста.

В случай, че искането ни бъде уважено /респ. производството бъде прекратено поради своевременно синхронизиране на атакуваните разпоредби с нормативния акт/, моля да възложите сторените разноски, представляващи такса за обнародване на съобщение в Държавен вестник по реда на чл. 188, вр.чл. 181, ал.1 от АПК /в размер на 20лв./ за сметка на ответната страна – по аргумент на чл. 143, ал.1, респ. – ал.2 от АПК.

ДОКАЗАТЕЛСТВЕНИ ИСКАНИЯ:

Моля да задължите ответната страна – Общински съвет – Шумен, чрез неговия председател, да представи по делото Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен на ОС Шумен, приета с Решение № 31 по Протокол от 12.02.2008г. на заседание на Общинския съвет, ведно с цялата документация по приемането и.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

Препис от протеста за ответната страна – органа, издал подзаконовия нормативен акт;

Документ за платена такса в размер на 20лв., представляваща такса за обнародване на съобщение в Държавен вестник по реда на чл. 188, вр.чл. 181, ал.1 от АПК.

ПРОКУРОР В ОП:

/Я. Николова/

Административен съд - Шумен

Административно дело №
185/2017г.

ГР.ШУМЕН БУЛ.СЛАВЯНСКИ № 64

Вх.1 Ет.2

Административно отделение

№ на страната в списъка
на лицата за призоваване 2

21.6.2017 г.

П Р И З О В К А

До ОБЩИНСКИ СЪВЕТ ШУМЕН

като Ответник

ГР.ШУМЕН

Известявам Ви, че следва да се явите на 18.9.2017г., 9:00 часа, в Административен съд - Шумен, Административно отделение , ет. , за участие в открито съдебно заседание по Административно дело № 185/2017г. със страни:

ПРОКУРОР ПРИ ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА ШУМЕН срещу
ОБЩИНСКИ СЪВЕТ ШУМЕН

Забележка: Лица, чрез които не може да бъде връчена призовката, съгласно чл.46, ал.3 от ГПК ПРОКУРОР ПРИ ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА ШУМЕН / на срещна страна, лица, заинтересовани от изхода на делото или изрично посочени в писмено изявление на адресата/

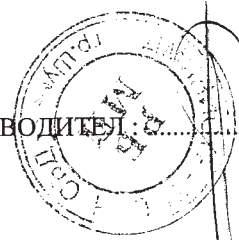
При явяване носете ДОКУМЕНТ ЗА САМОЛИЧНОСТ

Забележка: Вижте указанията на гърба на призовката.

Допълнение съгл. чл.5 ал.2 от Наредба №7/2008 МП

ПРЕПИС ОТ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ДЕЛОВОДИТЕЛ



/ Т.ДОЧЕВА /

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

гр.Шумен, 21.06.2017 г.

Шуменският административен съд в закрито заседание на двадесет и първи юни две хиляди и седемнадесета година, в следния състав:

Председател: Росица Цветкова

Членове: Татяна Димитрова

Снежина Чолакова

като разгледа докладваното от административен съдия Р. Цветкова АД №185 по описа за 2017 г., за да се произнесе взе предвид следното:

Производство по чл.186 ал.2 във вр. с чл.185 ал.2 и чл.145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс (АПК), образувано по протест от Я. Николова - прокурор при Окръжна прокуратура град Шумен срещу чл.42 т.7 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Шумен на ОбС Шумен, приета с Решение №31 по Протокол от 12.02.2008 г. на Общински съвет - Шумен.

След като се запозна със съдържанието на протеста, оспорвания подзаконов нормативен акт и приложените по делото доказателства, съдът намира, че като страни в настоящото производство следва да бъдат конституирани, както следва: Прокурор при Окръжна прокуратура град Шумен, в качеството на оспорващ - вносител на протеста, и Общински съвет – Шумен, в качеството на ответник.

На основание чл.188 от АПК във вр. с чл.181 ал.1 и ал.2 от АПК, доколкото предмет на настоящото производство е оспорване на подзаконов нормативен акт, следва да се обнародва съобщение за оспорването му в Държавен вестник, както и копие от обявлението да се постави на определеното за това място в съда и да се публикува на Интернет страницата на Върховния административен съд.

Водим от горното, съдът

О П Р Е Д Е Л И:

I. КОНСТИТУИРА като страни в настоящото производство:

ОСПОРВАЩ: Прокурор при Окръжна прокуратура град Шумен;

ОТВЕТНИК: Общински съвет - Шумен;

II. НАСРОЧВА АД №185/2017 г. по описа на ШАС за 18.09.2017 г. от 09.00 часа, за която дата да се призоват страните, като на ответната страна се укаже, че до датата на съдебното заседание може да представи писмен отговор и да посочи доказателства.

III. НАСТОЯЩОТО ОСПОРВАНЕ ДА СЕ СЪОБЩИ ПО РЕДА НА ЧЛ.181 АЛ.1 И АЛ.2 ОТ АПК, ПРИЛОЖИМ СЪГЛАСНО ЧЛ.188 ОТ АПК.

1. Посочване и описание на оспорения подзаконен нормативен акт - чл.42 т.7 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Шумен на ОбС Шумен, приета с Решение №31 по Протокол от 12.02.2008 г. на Общински съвет - Шумен.

2. Номер на делото - Административно дело №185/2017 г. по описа на Административен съд - Шумен, насрочено за 18.09.2017 г. от 09.00 ч.

Указва на страните, че до датата на съдебното заседание могат да представят нови доказателства.

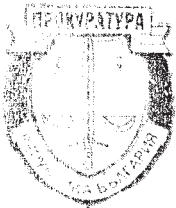
Препис от депозираната молба от оспорващия, депозирана на 21.06.2017 г. по настоящото производство, да се връчи на ответната страна Общински съвет Шумен, тъй като касае уточнение на оспорения текст - чл.42 т.7 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Шумен на ОбС Шумен, приета с Решение №31 по Протокол от 12.02.2008 г. на Общински съвет – Шумен.

Препис от настоящото определение да се изпрати на страните, за сведение.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:.....

ЧЛЕНОВЕ: 1.....

2.....



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА – ШУМЕН

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА

№ 2392/2017

26.06.2017г.

п.к.код 9706 гр.Шумен

ДО
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ШУМЕН

Яна Николова
взв. док. защита
№ 6702 255 / 16.06.17г.

МОЛБА

от Яна Николова – прокурор при ОП - Шумен

Уважаеми административни съдии,

Моля в депозирания Протест № 2392/13.06.2017г. по описа на ШОП, срещу чл.42,т.8 от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на община Шумен, да се счита, че протестът е подаден срещу чл.42,т.7 от цитираната Наредба. Съдържанието остава същото.

ПРОКУРОР В ОП:

/ЯНА НИКОЛОВА/