

РЕШЕНИЕ № 167

гр.Перник, 19.06.2009 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд - Перник, в публично заседание на двадесет и първи май две хиляди и девета година, в състав:

СЪДИЯ: ЕМИЛИЯ ИВАНОВА

при секретаря А.М., като разгледа докладваното от съдията административно дело № 57/2009 г. по описа на съда, за да се произнесе взе в предвид следното:

Производството е по реда на чл.179, ал.1 от АПК.

Образувано е по жалба на **Областен управител на област с административен център гр.Перник** срещу решение №14, по протокол №2 от 28.01.2009 г. на Общински съвет - Радомир. С атакуваното решение е одобрена план сметка за необходимите разходи по поддържането чистотата на територията на Община Радомир за 2009 г. и определена такса битови отпадъци за периода 01.01.2009 до 31.12.2009 г. При обжалването се изтъкват аргументи за незаконосъобразност на приетото решение поради противоречие с материалния закон и несъответствие с целта на закона, които са основание по чл. 146, т.4 и 5 от АПК, за отмяна на атакувания административен акт.

Срещу приетото от Общински съвет - Радомир решение №14, по протокол №2/28.01.2009 г. е постъпила жалба и от Л.И.А. - изпълнителен директор и представляващ „**Радомир метали**“АД, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир-индустриална зона и „**Радомир Метал индъстрийз**“ АД със седалище и адрес на управление: гр.София, ул."Позитано"№9, вх.Б, ет.3. Твърденията за незаконосъобразност на акта са свързани със липса на мотиви при приемането му и нарушаване на процедурните правила установени в чл.66 от ЗМДТ.

На основание **чл.182, ал.3 от АПК**, към обжалването се присъединяват - „**Ветпром**“ АД, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир, ул.Отец Паисий №26, представлявано от изпълнителните директори- Васил Антов и Радко Касъров, „**Галко**“ АД, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир, ул.Гарата №1, представлявано от изпълнителния директор - Димитър И.Д., „**АК Електрик**“ АД, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир, представлявано от изпълнителния директор - инж.Е.И. Николов, „**Бесттехника ТМ-Радомир**“ПАО, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир-индустриална зона, представлявано от изпълнителния директор Александър Меченов, **Г.Щ.Д.,***** и **А.Б.П.**, със съдебен адрес:***. Присъединилите се към обжалването физически и юридически лица поддържат становището изразено от Областния управител за незаконосъобразност на решение №14, по протокол №2/28.01.2009 г. на ОбС-Радомир и молят същото да бъде отменено.

Ответникът по жалбата — Общински съвет Радомир, чрез процесуалния си представител намира обжалването за неоснователно. Поддържа становище, че атакуваното решение е прието при спазване на установените процедурни правила в ЗМДТ и е в съответствие с материално правните разпоредби на закона, както и с неговите цели.

Административен съд Перник, след като прецени представените по делото

доказателства и твърденията на страните по реда на чл.168, ал.1 от АПК намира за установено от фактическа и правна страна следното:

На редовно заседание проведено на 28.01.2009 г. Общински съвет гр.Радомир е приел решение № 14, с което на основание чл.21,ал.1,т.7 от ЗМСМА и чл.62 и 66 от ЗМДТ е одобрил план сметка за необходимите разходи по поддържането на чистотата на територията на община Радомир за 2009 г. Определени са конкретни стойности на всяка дейност по отделно:

сметосъбиране и сметоизвозване — 854 926 лв.

проучване, проектиране, изграждане, поддържане, експлоатация, закриване и мониторинг на депа за битови отпадъци -290 381 лв.

почистване на уличните платна, площадите, алеите, парковете и други на територии за обществено ползване/зимно и лятно/-306 599 лв.

Във втората част на приетото решение е определена основата за определяне на такса битови отпадъци - данъчната оценка на недвижимите имоти, определена по смисъла на чл.20 и чл.21 от ЗМДТ.

Определя размер на такса битови отпадъци за периода от 01.01.2009 г. до 31.01.2009 г. за всяка услуга поотделно в размер както следва:

за жилищни , нежилищни, вилни и незастроени имоти на граждани , както и за жилищни имоти на предприятията на територията на град Радомир - 4‰ върху данъчната оценка.

Разпределянето на промилите по видове услуги е:

за сметосъбиране и сметоизвозване - 2.6‰

за обезвреждане на битови отпадъци в депа - 0.8‰

за чистота на териториите за обществено ползване - 0.6‰

за жилищни , нежилищни , вилни и незастроени имоти на граждани , както и за жилищни имоти на предприятията извън територията на гр.Радомир - 6‰, върху данъчната им оценка.

Разпределянето на промилите по видове услуги е:

за сметосъбиране и сметоизвозване - 4.2‰

за обезвреждане на битови отпадъци в депа - 1.2‰

за чистота на териториите за обществено ползване - 0.6‰

за нежилищни имоти на предприятията - 10.0‰ от данъчната им оценка.

Разпределянето на промилите по видове услуги е:

за сметосъбиране и сметоизвозване - 5.0‰

за обезвреждане на битови отпадъци в депа — 2.0‰

за чистота на териториите за обществено ползване - 3.0‰

за имотите включени в заповед №648/27.10.2008 г, на Кмета на Община Радомир се заплаща такса битови отпадъци в размер на 2‰ , както следва:

за обезвреждане на битови отпадъци в депа - 1.0 ‰

за чистотата на територията за обществено ползване -1.0‰

Прието е също така, че не се освобождават от заплащане на такса битови отпадъци собствениците на недвижими имоти, които са подали декларация в общината, че имотът няма да се ползва през цялата година и собствениците на имоти които са подали декларация по чл.67, ал.1 от ЗМДТ.

Административното производство по приемане на решение № 14 е иницирано с докладна записка на Кмета на Община Радомир. Съгласно чл.94, ал.1 от Правилника за организацията и дейността на Общински съвет - Радомир, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация /ПОДОСРНКВОА/, Кметът на общината може да внася проекти на решения за разглеждане от общинския съвет. В конкретния случай кметът е упражнил това си право, като е предложил на вниманието

на общинския съвет докладна записка с вх.№С-0900/27.01.2009 г.

Преди да бъде разгледана на сесия на общинският съвет съгласно чл.52,ал.1 от ПОДОСРНКВОА докладната записка е обсъдена от всички постоянни комисии на Общински съвет - Радомир. Всяка от тях на редовно проведено заседание е изразила писмено становище.

От протокол № 2/28.01.2009 г. на проведеното заседание на общински съвет Радомир е видно,че са обсъдени подробно както докладната записка на Кмета на общината така и предложенията на постоянните комисии. Всяко от предложенията на Постоянните комисии, които се различават от предложеното в докладна записка № - 0900/27.01.2009 г. на Кмета на община Радомир е гласувано по отделно, в резултат на което е прието в окончателен вариант решение №14.

Подадената жалба, по повод на която е образувано настоящето производство оспорва съдържанието на приетото решение в неговата цялост-одобрената план сметки и определяне на такса битови отпадъци. По отношение на тази част от решението, с която е одобрена план сметката за необходимите разходи за поддържането на чистотата на територията на община Радомир за 2009 г. обжалването е недопустимо и в тази част производството ще следва да бъде прекратено.

Одобряването на план - сметката и определянето на размера на такса битови отпадъци, са две самостоятелни волеизявления на един и същ субект - Общинския съвет. В одобрената с решение №14/28.01.2009 г.план сметка са посочени поотделно средствата, необходими за закупуване на съдове за битови отпадъци, за сметосъбиране и сметоизвозване, за проучване, проектиране, изграждане, поддържане, експлоатация, закриване и мониторинг на депа за битови отпадъци. Одобряването на изготвената план - сметка е част от производството по издаването на решението по чл. 66, ал. 1 от ЗМДТ, поради което не подлежи на самостоятелен съдебен контрол за законосъобразност. Съгласно разпоредбата на чл.66, ал.5 от ЗМДТ, одобрената план сметка подлежи на проверка от Сметната палата, т.е. предвиден е друг ред за нейната проверка, като съдебният контрол не се простира върху този елемент от процедурата.На такъв ще подлежи единствено крайното решение, с което се определя размера на таксата за битови отпадъци. Ето защо решаващият състав намира,че проверката относно законосъобразността на решение №14/28.01.2009 г. се отнася само до тази част от него, с която е определен размера на такса битови отпадъци.

По делото бе допусната и изслушана съдебно икономическа експертиза, която бе приета с корекции в съдебно заседание. В заключението на вещото лице е посочено подробно и ясно как се формира таксата битови отпадъци и е направена съпоставка с предходната финансова година. Посочени са механизмите за формиране на бюджетните средства и начина на тяхното разходване и отчитане. Съдът намира,че спорът между страните не е свързан с финансово-счетоводната страна на приходите в Община Радомир, а е правен и касае прилагането на ЗМДТ и установените с него процедури. Ето защо макар и компетентно дадена експертизата не може да повлияе върху крайния изход на съдебния спор.

Проверката относно нищожността на обжалвания акт, каквито аргументи се излагат от жалбоподателите, е свързана с обсъждане степента на пороците на акта и до каква степен същите са повлияли върху неговата валидност.

За да бъде обявен за нищожен един административен акт той следва да страда от съществени пороци , които да го характеризират като едно „правно нищо“. Нищожността е свързана с нарушаване на някое от условията за законност и правилност на административните актове.

Не могат да бъдат възприети твърденията поддържани от жалбоподателите за липса на компететност на органа, тъй като проведеното на 28.01.2009 г. заседание на

Общ.съвет — Радомир не е свикано по надлежния ред.

Сесията на която е прието атакуваното решение е насрочена на предходно заседание на ОбС проведено на 23.01.2009 г. За заседанието е прието нарочно решение №13 от общинските съветници, като с него е определен деня, часа и дневният ред на насрочената сесия. След като част от общинските съветници могат да свикат заседание на ОбС /вж.чл.61, ал.1,т.3 от Правилника/, то няма пречка мнозинство от всички общински съветници/решението е прието с 15 гласа "за"/ да определят кога да заседават.

Освен това конкретното решение за определяне такса битови отпадъци съгласно §19 от ПЗР на ЗМДТ/Дв бр.105/2008 г./ следва да се приеме до 31.01.2009 г. и в този смисъл общинския съвет правилно и в съответствие с ЗМДТ е провел извънредно заседание на 28.01.2009 г.

В конкретния случай дори да се приеме нарушаване на установените правила с Правилника за организацията и дейността на ОбС-Радомир, неговите комисии и взаимодействието му с общинската администрация, то не може да бъде преценено като съществено още по малко като дотолкова тежко, че да доведе до нищожност на приетото решение. Административният процес притежава изразен формализъм и установените правила за действие на административните органи следва да се спазват, но същите не бива да се абсолютизират до степен,че да препятстват работата им.

Неоснователно е и изразеното становище за нищожност на решение №14/28.01.2009 г., тъй като е прието при условията на „конфликт на интереси". Развитите в тази насока доводи могат да се обсъждат евентуално при преценка законосъобразността на акта, но дори тогава съдът е обвързан с нормата на чл.146 от АПК, където изрично са посочени параметрите на съдебния контрол. Законосъобразността касае административния акт, процедурите при които е приет и съответствието му със закона, докато „конфликта на интереси" е свързан с конкретни лица и качеството в което участват при издаването на един акт. Установяването на „конфликт на интереси" има последствия за лицето, по отношение на което е установено и не е свързан с акта, който е издаден.

От изложеното до тук може да се приеме, че решение № 14/28.01.2009 г. на Общински съвет-Радомир е издадено от компетентен орган, при наличието на изискуемото се мнозинство и в съответната форма. Не се констатираха пороци които да са толкова тежки и съществени,че да доведат до неговата нищожност.

Развитите в жалбите доводи по същество не се отнасят до нищожност , а касаят евентуална незаконосъобразност на процесното решение и в този смисъл ще бъдат обсъдени:

Нормата на чл. 66, ал. 1 ЗМДТ предвижда, че таксата битови отпадъци се определя в годишен размер за всяко населено място. Компетентен орган да определи размера е съответния Общински съвет въз основа на одобрена план-сметка за разходите по поддържане чистотата на територията на общината. Разходите в план сметката трябва да бъдат посочени както по вид дейности, така и с конкретните разходи за тези дейности.

В т.1 на атакуваното решение ОбС-Радомир е одобрил план сметка за разходите за 2009 г. Посочени видовете дейности и предвидените средства за тях:

Сметосъбиране и сметоизвозване - 854 926 лв.

проучване, проектиране, изграждане, поддържане, експлоатация, закриване и мониторинг на депа за битови отпадъци -290 381 лв.

почистване на уличните платна, площадите, алеите, парковете и други на територии за обществено ползване/зимно и лятно/-306 599 лв.

След като е одобрена план сметката, въз основа на нея в т.II-VI на атакуваното

решение е определена и таксата смет за периода 01.01.2009 г.-31.12.2009 г. Посочени са конкретни стойности на таксата, като основата за изчисляване е данъчната оценка на недвижимите имоти определена по реда на чл.20 и чл.21 от ЗМДТ.

При обжалването са изложени твърдения, че при приемане на процесното решение не е спазена процедурата по чл.66, ал.1, т.1, 2, 3 от ЗМДТ. Тълкувайки разпоредбата на чл.67 от ЗМДТ и предвидените от законодателя възможности за определяне на такса битови отпадъци се налага извода, че тази процедура намира приложение само при определяне размера на таксата в зависимост от количеството на битовите отпадъци.

В чл.67, ал.1 от ЗМДТ е посочено, че размерът на таксата се определя според количеството на битовите отпадъци, но тъй като се касае за отпадъци на предстоящата година и често те не биха могли да бъдат предвидени дори и с приблизителна точност, законодателят е предвидел още две възможности. Таксата може да бъде определена в левове на ползвател или пропорционално върху основа определена от общинския съвет. ОбС-Радомир е предпочел втората възможност.

С решения № 14 в т. III-VI, Общинският съвет е определил именно размера на таксата за всички видове имоти, с оглед тяхното предназначение и е посочена съответната ставка за всяка услуга поотделно. За основа, която да послужи за определяне размера на таксата битови отпадъци се приема данъчната оценка определена по реда на чл.20 и 21 от ЗМДТ. В рамките на своята компетентност по чл.67, ал.2 от ЗМДТ Общински съвет - Радомир е приел и определил основа за събиране на такса битови отпадъци-данъчната оценка на недвижимите имоти намиращи се на територията на общината. Липсата на мотиви относно избора, който е направен от компетентния орган не може да се приеме като порок, който води до незаконосъобразност на приетото решение.

Съгласно чл.59, ал.2, т.4 от АПК, административните актове трябва да бъдат мотивирани. Липсата на мотиви е порок на административния акт в случаите когато изобщо не са посочени такива и съдът е възпрепятстван поради тази причина да осъществи контрола за законосъобразност. Когато не са изложени мотиви се затруднява преценката относно обстоятелството доколко при конкретно установена фактическа обстановка правилно от административния орган е приложена правната норма.

Решение №14/28.01.2009 г. е административен акт, който се приема от колективен орган след обсъждане, Специфични са правилата както за инициране на административното производство така и по отношение на приемането на крайния акт. В този смисъл мотивите, които са довели до постановяването на решение № 14/28.01.2009 г., са оформени като протокол №2 от заседанието на Общински съвет - Радомир. От него може да бъде проследен процеса на мотивиране на компетентния орган да приеме решение с описаното по горе съдържание.

Изложените доводи при обсъждането на докладна записка с вх.№0900/27.01.2009 г. на Кмета на община Радомир и становищата на постоянните комисии към ОбС-радомир съдържат необходимата мотивировка за приемане на атакуваното решение.

Многократно, излагайки своите доводи относно незаконосъобразността на решение №14/28.01.2009 г. жалбоподателите правят сравнение между докладна записка вх.№0860/12.01.2009 г. на Кмета на Община Радомир и докладна записка с вх.№0900/27.01.2009 г. Акцентираща се в разминаването на цифрите и се търси финансовата обосновка на втората докладна. Предмет на проверка в настоящето производство е решение №14, което е след обсъждане на докладна записка с вх.№0900/27.01.2009 г. на Кмета на община Радомир. Макар да касаят един и същи въпрос - одобряване на план сметка за разходите по поддържане чистотата на

територията на община Радомир и определяне на такса битови отпадъци те не могат да бъдат обсъждани и сравнявани в настоящето производство, а още по малко разликите между тях да бъдат основание за незаконосъобразност на приетото решение.

Докладна записка с вх.№0860/12.01.2009 г. е разгледана на заседание на ОбС-Радомир проведено на 23.01.2009 г. и е отхвърлена. Нейната законосъобразност не е предмет на настоящето производство и не следва да бъдат обсъждани изложените доводи относно това доколко и как се е променило предложението на кмета на общината между двете заседания на общинския съвет и дали това е повлияло върху правилността на приетото решение №14/28.01.2009 г.. Въпреки положените усилия от страните по делото да сравняват текстово и като посочени в тях стойности двете докладни, чрез поставяне задачи на експертизата и конкретни въпроси към вещото лице в съдебно заседание, получените отговори не подкрепят тезата за незаконосъобразност на крайното решение.

По изложените по горе съображения настоящата съдебна инстанция намира ,че решението на Общински съвет-Радомир представлява валиден общ административен акт, който е издаден от компетентен за това орган. Решението е израз на делегирано от закона правомощие на административният орган да определи годишния размер на таксата за битови отпадъци при определена в ЗМДТ процедура , която в конкретния случай е спазена.

Ето защо обжалваното решение №14 по протокол №2/28.01.2009 г. на Общински съвет — Радомир, следва да бъде потвърдено като правилно и законосъобразно.

Водим от горното **Административен съд - Перник,**

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалбата на **Областен управител на област с административен център гр.Перник, „Радомир метали" АД, „Радомир Метал индъстрийз" АД** и присъединилите се към нея **„Ветпром" АД, „Галко" АД , „АК Електрик" АД, „Бесттехника ТМ-Радомир" ПАО, Г.Щ.Д. и А.Б.П.,** срещу решение №14, по протокол №2 от 28.01.2009 г. на Общински съвет -Радомир.

Прекратява производството в частта с която се обжалва т.1 на решение №14, по протокол №2 от 28.01.2009 г. на Общински съвет - Радомир, за одобряване на план-сметка за необходимите разходи за подържането на чистотата на територията на община Радомир за 2009 г.

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

СЪДИЯ: /п/