

РЕШЕНИЕ № 295

гр. Перник. 18.12.2009 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд — Перник, в публично заседание на деветнадесети ноември две хиляди и девета година, в състав:

СЪДИЯ: Емилия И.

при секретаря А.М., като разгледа докладваното от съдията административно дело № 330/2009 г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.96, ал.3 от ЗМДТ във връзка с чл.145 и сл. от АПК.

Образувано по жалба на „Бесттехника ТМ-Радомир"П АД, със седалище и адрес на управление: гр.Радомир, Индустриална зона, представлявано от **А.П.М. - изпълнителен директор** срещу Акт за установяване на задължение за такса битови отпадъци № 001/30.06.2009 г. издаден от Кмета на община Радомир.

Въз основа на подробно изложени в жалбата мотиви се прави искане за отмяна на акта, като неправилен, незаконосъобразен и постановен при съществени нарушения на материалните и процесуални разпоредби.

Претендира се присъждане на разноски.

Ответникът по жалбата - Кметът на община Радомир, чрез процесуалния си представител, поддържа становище за законосъобразност на издадения Акт за установяване на задължение на такса за битови отпадъци и моли съда да го потвърди.

Административен съд - Перник, след като прецени събраните по делото доказателства и становищата на страните по реда на чл.168, ал.1 от АПК, прие за установено от фактическа и правна страна следното:

Жалбата е подадена от легитимирано да оспорва обжалвания административен акт лице в законоустановения срок, поради което съдът намира същата за процесуално допустима.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Административното производство по издаване на обжалвания акт е започнало със заповед № 317/14.05.2009 г., на Кмета на община Радомир. Възложената с тази заповед ревизия е за установяване на задълженията на „Бесттехника ТМ-Радомир"П АД произтичащи от такса битови отпадъци.

За започналото административно производство дружеството е уведомено с писмо изх.№ФД-53-00-3/14.05.2009 г. Посочено е и кога ще бъде издаден акта на 30.06.2009 г. След извършена проверка на декларациите подадени от дружеството жалбоподател по ЗМДТ е изготвен доклад № 001/30.06.2009 г., в който е посочено, че задължението е в размер на 1 264796.91 лв. За да установи този размер административният орган се позовава на подадени декларации по чл.17 от ЗМДТ, както следва: №1405000162 от 30.07.2002 г. за земя в местността "Широки дол" на гр. Радомир; №1405000163 от 30.07.2002 г. за земя в гр. Радомир, "Индустриална зона"; № 140500041 от 28.03.2003 г. за сграда в гр.Радомир, "Индустриална зона"; № 1405000041 от 28.02.2003 г. за земя и сграда в местността "Зад Моневи", с. Стефаново, общ. Радомир; № 0836000070 от 18.04.2007 г. земя и сграда местността "Егреците", с. Стефаново, общ. Радомир; №

0836000035 от 27.03.2009 г. земя в гр. Радомир, "Индустриална зона". Описаните имот са собственост на "Бесттехника ТМ-Радомир" ПАД, за което по делото са приложени[^] нотариални актове.

Въз основа на изготвения доклад и на основание чл.9б, ал.2 от ЗМДТ, Кмета на община Радомир е издал акт за установяване на задълженията за такса битови отпадъци /АУЗТБО/. В акта са посочени имотите, за които се дължи таксата, годините за които е изчислена, и основата върху която е направено изчисляването.

Актът е постановен в рамките на законоустановената в чл.9б, ал.2 от ЗМДТ компетентност на Кмета на общината, според която това е органа, който установява вземанията произтичащи от местни такси при спазване правилата на АПК. При преценка на АУЗТБО със материално правните разпоредби, съдът взе предвид следното:

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.6б ЗМДТ.

ЗМДТ предполага, че такса се дължи, когато съответната услуга е предоставена. Предоставянето не е свързано само с принадлежност на конкретния имот към територията на определена община, а като задължение на общината да престира услугата, за която търси събиране на такси. Това означава, че при липса на предоставяне на съответна услуга, такса не следва да бъде заплащана.

Закона дава възможност на общините да определят честотата, района и начина по който ще предоставят услугата. Това се прави ежегодно до 31 октомври. Границите на районите и видът на предлаганите услуги в съответния район, както и честотата на сметоизвозване се определят със заповед на Кмета на общината, която се обявява публично. За посочените в АУЗТБО години са издадени заповеди по реда на чл.63, ал.2 от ЗМДТ, които са приложени по делото. Те имат идентично съдържание и зоните, в които са намират имотите на дружеството жалбоподател не са включени в организираното сметосъбиране на територията на Община Радомир. Този извод се налага и от констатациите на съдебно техническата експертиза изслушана по делото. Вещото лице сочи, че "територията на която се намира "БесттехникаТМ-Радомир" ПАД не е включена в маршрутите на сметосъбиране на Община Радомир."

Имотите на дружеството жалбоподател се намират в с.Стефаново, общ. Радомир и в индустриалната зона /район/ на града. Видно от приложените заповед по чл.63, ал.2 от ЗМДТ територията, в която са разположени тези имоти е извън районите с организирано сметосъбиране и сметоизвозване. С оглед изложеното съдът приема за установено, че услугата по сметосъбиране и сметоизвозване не е предоставяна. Безспорно е, че в такъв случай общината не може да иска заплащане на този компонент от ТБО.

От съдържанието на обжалвания акт № 001/30.06.2009 г. на Кмета на община Радомир, не е ясно дали в посочените задължения на дружеството от ТБО е включено сметопочистването и сметоизвозването. Сумите са определени общо върху отчетната стойност на декларираните имоти.

При съставяне на АУЗТБО е необходимо от административния орган да бъде установено дали се ползват услугите предоставяни от общината, за да се търси събирането на такса битови отпадъци. Предоставянето на услугата е необходимо да бъде изследвано в трите й компонента - сметосъбиране и сметоизвозване, поддържане чистотата на териториите за обществено ползване и обезвреждане на битовите отпадъци. От приложените по делото решения на Общински съвет - Радомир, е видно, че таксата битови отпадъци е определена точно и ясно по компоненти и райони,

посочени различни размери в промили. Въпреки че в доклада и акта за заяване на задълженията е налице позоваване на тези решения няма щаване на отделните компоненти на ТБО. Размерът е определен общо, без да се изследван ли е въпросът коя услуга предоставя община Радомир на сеството жалбоподател, за да иска компенсирането ѝ чрез начислената такса.

По отношение на втория компонент - поддържане на чистотата на териториите за дествено ползване - дължимостта на таксата се предопределя от два кумулативно тени елемента: принадлежността на имота към територията на съответното населено |сто и предоставяне на услугата по поддържане на чистотата на териториите за |бществено ползване в населеното място. Това са въпроси, които не са съобразени от шнистративния орган. Приложеното по делото решение № 72 от 22.02.2008 г., по %ротокол №5 на Общински съвет-Радомир да се промени землищната граница между | гр. Радомир/промишлена зона/ и с.Червена могила границите на населеното място, но няма данни то да е приведено в изпълнение. Гласуваната промяна се осъществява чрез законова процедура, която зависи от волята и правомощията на други административни органи, ето защо не е достатъчно само наличието на цитираното решение, за да се включи в територията на гр.Радомир и индустриалната зона.

В конкретния случай е останал неизяснен въпросът дали имотите на дружеството са включени в териториите за обществено ползване или следва да бъде приложена разпоредбата на чл.71, т.2 от ЗМДТ.

Дължимостта на такса за услугата обезвреждане на битовите отпадъци и поддържане на депа за битови отпадъци и други съоръжения за обезвреждане на битови отпадъци по аргумент на противното на чл.71, т.2 от ЗМДТ се предпоставя в зависимост от наличието на такива депа и други съоръжения. Идеята на законодателя е дори да не се предоставя от общината услугата по сметоизвозване, тъй като все пак се генерират битови отпадъци,независимо как те стигат до сметището, за общините са налице разходи във връзка с обезвреждането им, за които разходи следва да има насрещно покриване, именно с предвидената такса в ЗМДТ за обезвреждане на битови отпадъци,

Според §1,т.7 от ЗМДТ битови отпадъци са тези, които се получават в резултат на жизнената дейност на хората по домовете, дворните места, в административните сгради, социалните и други обществени сгради. Такива отпадъци могат да се генерират от дружеството-жабоподател. Начина по който се изчислява таксата за обезвреждане на тези битови отпадъци следва да е посочена в АУЗТБО. След като не е посочено каква част от общото задължение представлява таксата за обезвреждане на битовите отпадъци за процесиите имоти не може да се осъществи и контролът относно неговата законосъобразност.

От заключението на СИЕ, приета по делото е видно,че може да бъде направено изчисление на задължението на "Бесттехника ТМ-Радомир" ПАД, което да е по прецизно и да е съобразено със включените компоненти в такса битови отпадъци. Това не е направено в проведеното производство за установяване на публично общинско вземане произтичащо от ТБО,

Принципът на служебното начало ангажира органа преди да издаде административния акт да изясни цялостно конкретната фактическа и правна страна на правоотношението. В конкретния случай това не е сторено и Кметът на община Радомир неправилно е приложил закона при произнасянето си. От съдържанието на АУЗТБО се налага извода,че задълженията са установени въз основа на подадените от дружеството декларации по чл.17 от ЗМДТ, но без да "са съобразени фактите и обстоятелства имащи отношение към дължимостта на таксата.

С разпореждане от 30.07.2009 г. на съдията докладчик по делото, е указано на

Кмета на Община Радомир, че на основание чл. 170, ал. 1 от АПК е в негова доказателствена тежест да установи, че 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 са извършвани от община Радомир по отношение на търговското дружество за процесния период. Така посочените обстоятелства не се доказаха от събраните многобройни писмени документи в приложената по делото административна преписка.

Настоящият състав намира, че не следва да се приема, че ТБО се дължи по силата на закона, а реда и начина за определяне на размера ѝ е само формална процедура. Такъв извод би бил израз на превратно упражняване на вменените от ЗМДТ правомощия на общината сама да определя реда, по който установява размера и конкретните обстоятелства, при които се дължи ТБО.

С оглед гореизложеното съдът приема, че издаденият акт за установяване на публично общинско вземане е незаконосъобразен, предвид противоречието му с материално правните разпоредби. В този смисъл е налице и не съответствие на акта с целта на закона, което е основание за отмяна на акта.

При този изход на делото, на основание чл. 143, ал. 1 от АПК в тежест на ответника по жалбата - Община Радомир са направените от дружеството жалбоподател разноски в производството в размер общо на 100 лв., в това число - 50 лв. държавна такса, 600 лв. депозит за изготвяне на допуснатата по делото икономическа експертиза, 200 лв. депозит за изготвяне на съдебно техническа експертиза и 150 лв. юрисконсултско възнаграждение.

Водим от горното и на основание чл. 172, ал. 2, от АПК **Административен съд - Перник**

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Акт за установяване на задължение за такса битови отпадъци №001/30.06.2009 г. издаден от Кмета на община Радомир.

ОСЪЖДА община Радомир да заплати на „Бесттехника ТМ-Радомир“ПАО, със седалище и адрес на управление; гр.Радомир, Индустриална зона, представлявано от А.П.М. - изпълнителен директор сумата 1 000 лева, направени по делото разноски.

Решението може да се обжалва пред ВАС с касационна жалба в 14 дневен срок от съобщението до страните, че е изготвено и обявено.

СЪДИЯ: /п/