

РЕШЕНИЕ №180

гр.Перник, 02.12.2011 г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд – Перник, в публично заседание на трети ноември две хиляди и единадесета година, в състав:

СЪДИЯ: Емилия Иванова

при секретаря **А.М.*****, като разгледа докладваното от съдията **административно дело № 372/2011 г.** по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от АПК.

Образувано е по жалба на ДП "****", гр. София, представлявано от В.Б.В.*** – Главен Директор срещу Акта за установяване на задължение за такса битови отпадъци №001/31.08.2011 г. издаден от Кмета на община Радомир.

В жалбата подробно се излагат доводи за незаконосъобразност на административния акт.Твърди се, че при издаването на акта са нарушени разпоредбите на чл.71 от Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/. Иска се отмяна на заповедта. Алтернативно се прави искане за прогласяване нищожността на обжалвания ревизионен акт.

Претендира се присъждането на разноски.

Ответникът по жалбата - Кметът на Община Радомир, надлежно уведомен за оспорването не се явява и не изпраща представител. Не изразява становище по жалбата.

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 лице легитимирано да оспорва административния акт 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 и проведено от общинската администрация по реда на чл.9б, ал.2 от ЗМДТ. Законната разпоредба има нова редакция, която е в сила от 01.01.2011 г., това обстоятелство не е съобразено от административния орган при издаването на АУЗТБО. Ето защо решаващият състав, приема за основателно възражението на жалбоподателя за нищожност на обжалвания акт. Същият е издаден при изцяло опорочена процедура, която не съответства на установените административно производствени правила на Закона за местните данъци и такси /ЗМДТ/.

На жалбоподателя са предоставени правата по управление и ползване на имот - публична държавна собственост, представляващ поземлен имот № 000038, находящ се в землището на с.***, м. „****“, с обща площ от 74 232 кв.м., заедно с построените в него сгради. Подадена е декларация за този имот по чл.17, ал.1 ЗМДТ, с вх.№ 0836000118 от 10.09.2007 г. Въз основа на декларацията е определен и дължимия размер на такса битови отпадъци по периоди: от 01.01.2009 г. до 31.12.2009 г.; от

01.01.2010 г. до 31.12.2010 г. и от 01.01.2011 г. до 30.06.2011 г.

АУЗТБО №001/31.08.2011 г. е издаден от Кмета на Община Радомир по реда на АПК. Това е процедура, която към момента на издаването на акта е отменена и Кмета на Община Радомир е издал акт без да има компетентност за това.

До изменението на ЗМДТ с ДВ бр.98/14.12.2010 г., законодателят бе предвидил различни правила при установяването на задълженията от данъци и задълженията от такси. Съгласно нормата на чл.4, ал.1 от ЗМДТ установяването, обезпечаването и събирането на местните данъци се извършва от служителите на общинската администрация по реда ДОПК. А за събирането на таксите в чл.9б от ЗМДТ е установено, че производството се осъществява с акт на Кмета на Общината по реда на АПК.

Различни са били: компетентните органи, процесуалните изисквания по съставянето на актовете и събирането на доказателствата, както и сроковете, в които се извършва установяването на вземанията.

Изменението на чл.9б от ЗМДТ, в сила от 01.01.2011 г. предвижда, че установяването, обезпечаването и събирането на местните такси се извършва по реда на чл.4, ал.1-5 от ЗМДТ. От влизане в сила на ЗИД на ЗМДТ, публикуван в ДВ бр.98/14.12.2010 г., за двата вида вземания е установена еднаква процедура. Реда, който предвижда посочената разпоредба и за установяване на задълженията произтичащи от такса битови отпадъци е този на Данъчно-осигурително процесуалния кодекс /ДОПК/. Това е процедура е със строго определени правила, които следва да се спазват в тяхната последователност.

За действителността на процедурата по установяване на задължения в общинската администрация е необходимо да са определени лицата, които ще имат правомощия на органи по приходите. Необходимо е също така да бъде определено и длъжностно лице което ще изпълнява функции аналогични на Началник на териториална дирекция на НАП. Само при определяне на тези лица, кметът на общината има право да издаде заповеди. След като длъжностните лица са посочени конкретно и са определени техните правомощия те са органите, които осъществяват производство и издават всички актове необходими за работата им според компетентността която им предоставя закона. Специалният закон – ЗМДТ възлага на ръководителя на звеното местни приходи да упражнява дейността по събиране и установяване на местните такси, считано от 01.01.2011 г. Кметът на община в тази процедура има функциите на решаващ орган по смисъла на чл.152, ал.2 от ДОПК.

Изземването на компетенции на друг орган е недопустимо в данъчното производство, което е строго формално и със законово определени правомощия на всички страни участващи в него. В този смисъл издаденият акт за установяване на задължения за ТБО №001/31.08.2011 г. на Кмета на Община Радомир е издаден от не компетентен орган и извън рамките на предоставените му по закон правомощия.

Нарушението на компетентността на органа; опорочаването на формата по издаване на акта и констатирането на процедурни нарушения от страна на административния орган, водят до извода, че е налице порочен акт за установяване на задължение, което налага прогласяването на нищожността му.

При този изход на делото и във връзка с искането за присъждане на разноски, на основание чл.143 ал.1 АПК на жалбоподателя се дължат направените разноски в производството в размер на 150 лв., представляващи юрисконсултско възнаграждение.

По изложените съображения, съдът

Р Е Ш И :

ОБЯВЯВА нищожността на акт за установяване на задължение за такса битови отпадъци № 001/31.08.2011г., издаден от Кмета на Община Радомир.

ОСЪЖДА Община Радомир да заплати на ДП"****", гр. София, кв. Илиянци, ул. "****" №14, представлявано от В.Б.В.*** - Главен Директор, сумата от 150 лева, направени по делото разноси.

Решението може да се обжалва с касационна жалба в 14 дневен срок от съобщението до страните пред ВАС.

СЪДИЯ: /п/