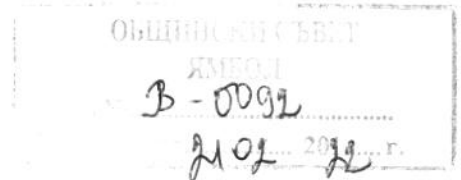


РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – ЯМБОЛ



Изх. № 139
Дата: 21.02.2022.



ДО
ОБЩИНСКИ СЪВЕТ
ГР.ЯМБОЛ

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН/УВАЖАЕМА ГОСПОЖО,

На основание чл.115, ал.1 от ПАС, приложено, изпращаме Ви копие от влязлото в сила решение № 196/04.11.2021г. по адм. дело № 255/2021 г., по описа на Административен съд Ямбол.

Приложение: съгласно текста.

С уважение:



.....
ЖАНА ДОБАРАДЖИЕВА
ДЕЛОВОДИТЕЛ

45

Р Е Ш Е Н И Е

№ 196

04. 11. 2021г.

гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

Ямболският административен съд, в публично заседание на двадесет и първи октомври две хиляди двадесет и първа година, в състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДИМИТРИНКА
СТАМАТОВА**

**ЧЛЕНОВЕ: ВЪЛКО ДРАГАНОВ
ВАНЯ СТОЯНОВА**

при секретаря Стефка Панайотова и с участието на прокурора Рени Лефтерова, като разгледа докладваното от В. Стоянова адм. д. № 255 по описа за 2021 година, за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е административно и е образувано по реда на чл. 185, ал. 2 от АПК, вр. чл. 186, ал. 2 и чл. 16, ал. 1, т. 1 от АПК, по протест на Марина Кочева – Прокурор при Районна прокуратура, гр. Ямбол, срещу Наредба за изменение и допълнение на Наредбата за определяне на размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 24.04.2021 г. на Общински съвет – Ямбол.

В протеста се сочи, че приетата на 22.04.2021 г. Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, се състои от четири параграфа, като по същество се изменя § 2 от Наредба за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., който след изменението гласи следното: „Настоящата Наредба влиза в сила, считано от 01.01.2021 г.“. Преди това изменение същия параграф гласял, че Наредбата (приетата с Решение № XIV-5/26.11.2020 г.) влиза в сила от деня на обнародването ѝ чрез разгласяването ѝ в местно печатно издание, което е станало на 10.12.2020 г.

В протеста се акцентува, че Наредбата за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., е протестирана от Районна прокуратура-

Ямбол пред Административен съд-Ямбол. С Решение № 82 от 26.04.2021 г. по адм.д. № 44/2021 г. на Административен съд-Ямбол тази наредба е отменена. Решението на Административен съд-Ямбол се обжалва от Общински съвет- Ямбол пред Върховния административен съд. Към настоящия момент Решение № 82 от 26.04.2021 г. по адм.д. № 44/2021 г. на Административен съд-Ямбол не е влязло в сила. Делото пред Върховния административен съд е насрочено за 25.01.2022 г.

За яснота в протеста се сочи, че в § 2 от Заключителните разпоредби към Наредбата, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., е посочено, че същата влиза в сила от деня на обнародването ѝ чрез разгласяването ѝ в местно печатно издание. А от публикуването на сайта на община Ямбол актуален текст на Наредбата, същата е в сила от 10.12.2020 г., с оглед на което в протеста се твърди, че така приетото изменение противоречи на нормативен акт от по-висока степен, а именно - на чл. 1, ал. 4 от Закона за местните данъци и такси (ЗМДТ), съдържащ забрана за изменения в приетите от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината. По тези съображения е отменена Наредбата за изменение на Наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XIV-5 от 26.11.2020 г., като както е посочено по-горе в момента делото е висящо във ВАС.

Междувременно, Общински съвет-Ямбол приел Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г. Според § 2 от Заключителните ѝ разпоредби Наредбата (тази приета на 22.04.2021 г.) влиза в сила от деня на обнародването ѝ чрез разгласяването ѝ в местно печатно издание, което е станало на 10.05.2021 г., с публикуването ѝ във вестник „Глас“, бр. 11 (618) от 10.05.2021 г. Наредбата е достъпна и на интернет страницата на общината, като в самото заглавие в скоби е отбелязано, че последното изменение на Наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол е с Решение от 22.04.2021 г. и това изменение е в сила от 10.05.2021 г.

Изводите изложени в протеста са: така приетата Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета от Общински съвет-Ямбол с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г., противоречи на нормативен акт от по-висока степен. Същата противоречи на чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ, съгласно който не се допускат изменения в приетите от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината. Аргументи: Наредбата, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г. от Общински съвет-Ямбол, както беше посочено по-горе е влязла в сила на 10.05.2021 г. В същото време тя изменя § 2 от Наредба за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол,

приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., според който последната наредба (тази приета на 26.11.2020 г.) влиза в сила, считано от 01.01.2021 г. Наредбата, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., от своя страна изменя чл. 16, ал. 2 от Наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, което изменение се изразява в увеличение размера на дължимия данък при възмездно придобиване на имущество и при замяна. На практика по този начин предвиденото увеличение на размера на дължимия данък в чл. 16, ал. 2 от Наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол е станало в текущата година - 2021 г., предвид това, че Наредбата за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета от Общински съвет-Ямбол с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г., е влязла в сила на 10.05.2021 г.

Намира още, че изменението в § 2 от Наредба за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., че тази наредба влиза в сила, считано от 01.01.2021 г., прието с Наредбата, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г., влязла в сила на 10.05.2021 г., придава именно обратно действие на нормативен акт противоречи на още един нормативен акт от по-висока степен, а именно чл. 14, ал. 1 от Закона за нормативните актове. В случая нито има изрична разпоредба за това, нито в ЗМДТ, въз основа на който е приета Наредбата, има предвидена обратна сила. Напротив, както беше посочено по-горе съгласно чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ не се допускат изменения в приетите от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината.

По изложените съображения, изводът в протеста е, че цялата Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г. противоречи на чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ, както и на чл. 14, ал. 1 и ал. 2 от ЗНА и е незаконосъобразна.

В изпълнение на чл. 188 от АПК настоящото оспорване е съобщено чрез обявление в „Държавен вестник“, бр. 81 от 28.09.2021 г.

В съдебно заседание за вносителят на протеста се явява прокурор от ЯРП-Веска Василева го поддържа, като иска съдът да отмени Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г. като противоречащ на чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ, както и на чл. 14, ал. 1 и ал. 2 от ЗНА, с присъждане на разноските по делото.

Ответната страна - Общински съвет, гр. Ямбол, своевременно и редовно призована, се представлява от Мария Караиванова - Началник отдел „Правни дейности“ в община Ямбол, която застъпва тезата за неоснователност на подадения протест и иска отхвърлянето му. Допълнително представя писмен отговор, в който сочи подробности

съображения в подкрепа на изразеното становище, като е заявена и претенция за разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Окръжна прокуратура - Ямбол пледира за основателност на протеста и иска той да бъде уважен.

След цялостна преценка на събраните по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност, ЯАС в настоящия си състав приема за установена следната фактическа обстановка:

С Предложение на кмета на община Ямбол с рег. № 2801-07768 от 14.04.2021г. по описа на община Ямбол, регистрирано на същата дата във входящия регистър на Общински съвет - Ямбол под вх. № В-0216, е отправено предложение до Общинския съвет за приемане на Наредба за изменение на Наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол със следното съдържание:

Приема Наредба за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол (приета на V заседание на Общински съвет-Ямбол, проведено на 15.02.2008 г., изм. и доп. VI/13.03.2008г., XVI/30.01.2009г., XLIII/24.01.2011г., V/29.12.2011г., XVI/19.12.2012г., XXIX/27.12.2013г, доп.реш. XV-2/29.12.2016г., изм. и доп. с Решение № XLI-2/31.01.2019г., в сила от 06.02.2019 г.).

Параграф 1: Параграф 2 от Заключителните разпоредби към Наредбата, приета с решение XIV -5/26.11.2020г. се изменя по следния начин : Параграф 2. Настоящата Наредба влиза в сила считано от 01.01.2021г.

В заключителните разпоредби е посочено, че настоящата наредба се издава на основание чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ, чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, чл. 79 от АПК, а в пар. 3 е посочено, че влиза в сила от деня на разгласяването ѝ в местно печатно издание.

Към предложението е приложена Справка по чл. 26, ал. 5 от ЗНА с рег. № 2801-07725/14.04.2021 г., за постъпилите предложения във връзка с общественото обсъждане на Наредба за изменение на Наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, обявено на 29.03.2021 г. с Обявление рег. № О-0130, като предложения няма постъпили.

Така внесеното от кмета на общината предложение е разгледано на проведено заседание на ПК ЗОРПК, на което комисията **приема** предложението с 5 гласа „за“, 1 глас „против“ и 0 гласа „въздържал се“ (Протокол № 20 от 15.04.2021г.) Впоследствие, предложението за изменение на Наредбата с горепосоченото съдържание е внесен за обсъждане в Общински съвет – Ямбол, който със свое решение по т. 22 от дневния ред на проведеното на 22.04.2021 г. редовно заседание, (взето с 35 гласа „за“, 7 гласа „против“ и 0 гласа „въздържал се!“), на основание чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, чл. 79 от АПК и чл. 9 и чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ, приема

Наредба за изменение и допълнение на Наредбата за определянето размера на местните данъци на територията на община Ямбол, (приета на V заседание на Общински съвет–Ямбол, проведено на 15.02.2008 г., изм. и доп. VI/13.03.2008 г., XVI/30.01.2009 г., XLIII/24.01.2011 г., V/29.12.2011 г., XVI/19.12.2012 г., XXIX/27.12.2013 г., доп. реш. XV-2 /29.12.2016 г., изм. и доп. с Решение № XLI-2/31.01.2019 г., в сила от 06.02.2019 г.), със следното съдържание: „§ 1: § 2 от заключителните разпоредби към наредбата, приета с Решение XIV -5/26.11.2020г. се изменя по следния начин: § 2: Настоящата Наредба влиза в сила считано от 01.01.2021г. Заключителни разпоредби : Настоящата наредба се издава на основание чл. чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ, чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, чл. 79 от АПК и е приета от Общински съвет Ямбол. § 3 Настоящата наредба влиза в сила от деня на обнародването ѝ чрез разгласяването ѝ в местно печатно издание.“

При така изяснената фактическа обстановка и след проверка на оспорения административен акт съобразно чл. 192а от АПК, съдът прави следните правни изводи:

Протестът, като подаден от Прокурор при Районна прокуратура-Ямбол, (осъществяващ правомощието си по чл. 16, ал. 1, т. 1 от АПК и по чл. 186, ал. 2 от с.з., което не е обвързано с преклузивен срок съгласно чл. 187, ал. 1 от АПК), и срещу подзаконов нормативен акт по смисъла на чл. 75, ал. 1, вр. с чл. 76, ал. 3 и чл. 79 от АПК, (подлежащ на съдебен контрол за законосъобразност съгласно изричната разпоредба на чл. 185 от АПК), е процесуално допустим.

Разгледан по същество, протестът е и **ОСНОВАТЕЛЕН**.

Наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол е издадена на основание чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ, приета е на V заседание на Общински съвет–Ямбол, проведено на 15.02.2008 г., последно изменена на основание чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, чл. 79 от АПК и чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ с Решение № XIV-5 от 26.11.2020 г., което изменение е в сила от 10.12.2020 г.; същата е действащ подзаконов нормативен акт и към настоящия момент е достъпна на интернет страницата на общината .

Общинският съвет като орган на местно самоуправление на територията на община Ямбол решава самостоятелно въпросите от местно значение, които законът е предоставил в неговата компетентност. По силата на чл. 76, ал. 3 от АПК, вр. чл. 8 от ЗНА и чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА, в изпълнение на предоставените му правомощия, той е овластен да издава административни актове, сред които и нормативни административни актове под формата на наредби, чието изменение, съобразно разписаното в чл. 79 от АПК, се извършва с изрична разпоредба на последващ нормативен акт, какъвто е и настоящият случай. Наредбата, с която е изменен текст от предходно приетата наредба, е приета при спазване на изискванията за кворум и мнозинство, предвидени в чл. 27, ал. 2 и ал. 3 от ЗМСМА; спазени са и специфичните правила преди внасянето за

обсъждане и приемане на измененията да бъде проведено обществено обсъждане на проекта за изменение в съответно регламентираните срокове. С оглед на това съдът счита, че е налице валидно приет подзаконов нормативен акт от орган с предоставена обща компетентност по чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА и специална по чл. 1, ал. 2 от ЗМДТ при спазване на установената в закона процедура.

При проверката за съответствие на оспорената Наредба с материалния закон съдът констатира, че същата е приета в разрез с императивната разпоредба на чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ. Цитираната норма забранява изменения в приетия от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината. Именно такъв е и настоящият случай.

Хронологично : на редовно проведено на 26.11.2020 г. свое заседание Общински съвет - Ямбол е приел изменения в Наредбата за определяне на размера на местните данъци в община Ямбол, като променил съдържанието на досегашния чл. 16, ал. 2 от подзаконовия нормативен акт. По същество измененията се изразяват в увеличение размера на дължимия данък при възмездно придобиване на имущество и при замяна, като ОбС определил неговия нов размер към максимално установения с чл. 47, ал. 2 от ЗМДТ такъв, а именно - 3 на сто върху оценката на прехвърляното имущество, съответно - върху оценката на имуществото с по-висока стойност. Видно от текста на действащата наредба, достъпна на сайта на общината, приложена и в приобщената по делото преписка по издаването ѝ, Наредбата, приета с Решение XIV-5/26.11.2020 г., влиза в сила от деня на обнародването ѝ чрез разгласяването ѝ в местно печатно издание (§ 2 от Заключителните разпоредби), като в самото заглавие в скоби е отбелязано, че последното изменение на Наредбата за определянето размера на местните данъци на територията на община Ямбол е с Решение № XIV-5/26.11.2020 г. и това изменение е в сила от 10.12.2020 г. Изложеното недвусмислено сочи на извод, че така приетото изменение касае размера на дължимия данък за текущата 2020 г., за която вече е определен друг по-нисък размер, което, с оглед разписаната в чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ забрана за това, е недопустимо. В подкрепа на този извод са и предприетите от вносителя на предложението действия по промяна на вече влязлата в сила Наредба за изменение – предмет на съдебен контрол в настоящото производство, който е внесъл Предложение рег. № 2801-07768 от 14.04.2021 г. пред компетентния орган – Общински съвет - Ямбол, с искане последният да приеме изменение и на § 2 от ЗР на действащата Наредба, гласящо, че същата влиза в сила, считано от 01.01.2021 г. В този смисъл приетото от Общински съвет - Ямбол изменение се явява материално незаконосъобразно като противоречащо на норма от по-висок ранг – чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ. С решение № 82 от 26.04.2021 г. по адм.д. № 44/2021 г. на ЯАС е отменена

Наредбата за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020. Постъпила е касационна жалба и делото е насрочено във ВАС за 25.01.2022г. При невлязло в сила съдебно решение, адм. орган е приел друго решение с което по същество резултатът, който се постига с това решение е същия като с отменената наредба, по която както се посочи няма влязло в сила съдебно решение по оспорването ѝ.

В заключение, изменението в § 2 от Наредба за изменение на наредбата за определяне размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г., влязла в сила на 10.05.2021 г., с който е прието, че изменението на наредбата, приета с Решение № XIV-5/26.11.2020 г., влиза в сила, считано от 01.01.2021 г., придава именно обратно действие на нормативен акт. В случая нито има изрична разпоредба за това, нито в ЗМДТ, въз основа на който е приета Наредбата, има предвидена обратна сила. Напротив, както беше посочено по-горе съгласно чл. 1, ал. 4 от ЗМДТ не се допускат изменения в приетите от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината.

Наредбата за изменение и допълнение на наредбата за определяне размера на местните данъци на територията на община Ямбол, приета от Общински съвет-Ямбол с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г., противоречи на още един нормативен акт от по-висока степен, а именно чл. 14, ал. 1 от Закона за нормативните актове /ЗНА/, според който обратна сила на нормативен акт може да се даде само по изключение, и то с изрична разпоредба, съответно противоречи и на ал. 2 на същия член - „обратна сила на нормативен акт, издаден въз основа на друг нормативен акт, може да се даде само ако такава сила има актът, въз основа на който той е издаден“.

По изложените съображения ЯАС в настоящия си състав намира, че протестът е основателен и Наредбата за изменение на Наредбата за определяне на размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 22.04.2021 г. на Общински съвет-Ямбол, следва да бъде отменена.

При този изход на спора и с оглед изричното искане от вносителя на протеста, ответникът по оспорването следва да бъде осъден да възстанови направените от Районна прокуратура – Ямбол разноски в размер на 20 лева, представляващи заплатена такса за обнародване на оспорването в „Държавен вестник“.

Водим от горното, ЯАС, на основание чл. 193, ал. 1 от АПК,

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Наредба за изменение и допълнение на Наредбата за определяне на размера на местните данъци в община Ямбол, приета с Решение № XXIII-22 от 24.04.2021 г. на Общински съвет – Ямбол.

ОСЪЖДА Общински съвет - Ямбол да заплати в полза на Районна прокуратура-Ямбол направените по делото разноски в размер на 20 (двадесет) лева.

Решението подлежи на касационно обжалване пред ВАС в 14-дневен срок от съобщаването му.

Решението, съгласно чл. 194 от АПК, да се обнародва по начина, по който е бил обнародван актът.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



ЧЛЕНОВЕ: 1.



2.



РЕШЕНИЕТО ВЛИЗА В СИЛА
15.02.2022г
СЪДИЯ: 