

## РЕШЕНИЕ № 358

ГР. СМОЛЯН, 21.09.2018 г.

### В ИМЕТО НА НАРОДА

СМОЛЯНСКИЯТ АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД в публично заседание на деветнадесети септември две хиляди и осемнадесета година, в състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:** ДОБРИНКА ГРИБАЧЕВА  
**ЧЛЕНОВЕ:** КРАСИМИРА СЕЛЕНОВА  
КАЛИНКА МЛАДЕНСКА

при секретаря Веселка Георгиева при участието на прокурора Спас Динков след като изслуша докладваното от съдията Младенска адм. д. № 221/2018 г. по описа на САДМС и за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по чл.185 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по протест Спас Динков - Зам.-окръжен прокурор при Окръжна прокуратура - гр. Смолян, срещу чл. 22, ал. 8 относно: „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“ от Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, приета с Решение № 31 по Протокол № 4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино, с последно изменение и допълнение с Решение № 465 по Протокол № 62 от 29.01.2015 г.

В съдебно заседание Окръжна прокуратура - гр. Смолян, редовно призована, се представлява от прокурор Спас Динков, който поддържа протеста. Предлага оспорената разпоредба на чл. 22, ал. 8 в частта относно: „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“ от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, да се отмени като незаконосъобразна в тази част. Претендира се присъждане на направените разноски по делото.

Ответникът - Общински съвет - Борино, редовно призован, не се представлява.

Смолянският административен съд, след като прецени събраните по делото доказателства и доводите на страните, прие за установено следното от фактическа страна:

Не се спори по делото, че с Решение № 31 по Протокол № 4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино е приета частично оспорваната Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино.

С Докладна записка вх. № 59/18.01.2008 г. по описа на Общински съвет - Борино, Кметът на Община Борино е направил предложение Общински съвет - Борино на основание чл. 9 от ЗМДТ и във връзка с чл. 21, ал. 7 и чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА да приеме Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино.

Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино е изменяна и/или допълвана с Решение № 199 по Протокол № 20 от 21.01.2009 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 304 по Протокол № 34 от 21.01.2010 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 343 по Протокол № 38 от 03.05.2010 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 385 по Протокол № 44 от 17.01.2011 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 49 по Протокол № 5 от 19.12.2011 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 58 по Протокол № 6 от 31.01.2012 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 69 по Протокол № 7 от 10.02.2012 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 159 по Протокол № 23 от 14.12.2012 г. на Общински съвет - Борино, Решение № 307 по Протокол № 43 от 20.12.2013 г. на Общински съвет - Борино и Решение № 465 по Протокол № 62 от 29.01.2015 г. на Общински съвет - Борино. С Решение № 197 по Протокол № 26 от 11.03.2013 г. на Общински съвет - Борино, е поправена явна техническа грешка.

След като извърши служебна проверка за допустимостта на оспорването, Смолянският административен съд счита следното:

По аргумент от чл.186, ал.2 от Административнопроцесуалния кодекс прокурорът винаги е активно легитимиран да оспори един подзаконов нормативен акт. Правният интерес в случая се предполага от закона, тъй като незаконосъобразния нормативен акт винаги нарушава обществения интерес. Съгласно чл. 187, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс оспорването на нормативния административен акт може да бъде осъществено без ограничение във времето, следователно оспорването е допустимо.

Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, е приета с Решение № 31 по Протокол № 4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино от компетентен орган - Общинския съвет, съгласно разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА). Разпоредбата на чл. 9 от Закона за местни данъци и такси (ЗМДТ) урежда предметната компетентност на Общинския съвет да приеме наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги.

Не се спори по делото, че при гласуването на Решение № 31 по Протокол №4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино, с което е приета частично оспорваната наредба, и последващите решения, с които са приети изменения и/или допълнения на наредбата, както и поправка на явна техническа грешка са били налице необходимите съгласно разпоредбите на чл. 27, ал. 2 и ал. 3 от ЗМСМА кворум и мнозинство (повече от половината от присъстващите съветници).

С разпоредбата на чл. 22, ал. 8 от Наредбата за за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино се предвижда, че: „- „При отсъствие на децата в целодневна детска градина - три и четири годишни, такса не се заплаща“; - „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“.

Така приетата норма на чл. 22, ал. 8 от наредбата, в частта ѝ относно израза „- „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“, е незаконосъобразна.

Съгласно нормата на чл. 6, ал. 1, буква „в“ от ЗМДТ общините събират местни такси за ползване на детски ясли, детски кухни, детски градини, специализирани институции за предоставяне на социални услуги, лагери, общежития и други общински социални услуги.

Съгласно нормата на чл. 8, ал. 5 от ЗМДТ Общинският съвет определя с наредбата по чл. 9 реда, по който лицата, неползващи услугата през съответната година или през определен период от нея, се освобождават от заплащане на съответната такса.

Съгласно чл. 81 от ЗМДТ за ползване на детски ясли и детски градини се събират от родителите или настойниците месечни такси.

Настоящият съдебен състав намира, че доколкото законодателят третира посещението на детски градини като вид административна, респ. социална услуга по смисъла на чл. 6, ал. 1, б. „в“ от ЗМДТ, ползването ѝ е обусловено от задължението за заплащане на такса. Таксата е месечна и се дължи от родителите и настойниците за ползваната услуга, съгласно чл. 81 от ЗМДТ. Предоставяната от общината услуга е възмездна, но таксата за нея е дължима при реалното ѝ ползване.

Съгласно разпоредбата на чл. 298, ал. 2, ал. 3, т. 1 и ал. 4 от Закона за предучилищно и училищно обучение (ЗПУО), родителите на децата заплащат такси за издръжка на дейности, които не се финансират от държавния бюджет, а на децата в задължително предучилищно образование - само такси за дейностите по хранене, извън финансираното от държавата. Размерът и редът за заплащане на таксите за общинските детски градини и училища се определят със Закона за местните данъци и такси, като родителите не заплащат такси в случаите, определени с нормативен акт.

С оглед горното, съдът намира, че разпоредба на чл. 22, ал. 8 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, в оспорваната ѝ част относно израза: „- „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“, е незаконосъобразна в тази част, като противоречаща на норми от по-висок ранг (чл. 8, ал. 5 от Закона за местните данъци и такси и чл. 298, ал. 4 от Закона за предучилищно и училищно обучение), съгласно чл. 15 от Закона за нормативните актове, поради което същата в тази част следва да се отмени.

Поради изхода на делото, ответникът Общински съвет - Борино следва да бъде осъден да заплати на Окръжна прокуратура - гр. Смолян направените разноски по делото за внесена такса в размер на 20 лв. за съобщаване чрез обявление в неофициалния раздел на „Държавен вестник“ на оспорването.

Мотивиран от изложеното, Смолянският административен съд,

**РЕШИ:**

ОТМЕНЯ разпоредбата на чл. 22, ал. 8 от Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, в частта относно израза: „- „Родителите на деца в подготвителните групи за пет и шест години заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“, която наредба е приета с Решение № 31 по Протокол № 4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино, с последно изменение и допълнение с Решение № 465 по Протокол № 62 от 29.01.2015 г.

ОСЪЖДА Общински съвет - с. Борино, обл. Смолян, ул. „Христо Ботев“ №1, представляван от Анелия Джебирова - Председател, да заплати на Окръжна прокуратура - гр. Смолян разноски по делото в размер на 20 лв. (двадесет лева).

Решението може да се обжалва и протестира пред Върховен административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

В случай, че срещу настоящото съдебно решение не постъпи жалба или протест или те бъдат отхвърлени, решението да се обяви от Председателя на Общински съвет - Борино по начина, по който е разгласена Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино, приета с Решение № 31 по Протокол № 4 от 25.01.2008 г. на Общински съвет - Борино, изменяна и/или допълвана.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

