

ПРОТЕСТ

от Наталия Станчева - прокурор в Окръжна
прокуратура - Добрич
по пр. пр. №696/2017 г. по описа на ОП-Добрич

срещу : чл. 41 т. 1 от Наредба № 8 за реда за
придобиване, управление и разпореждане с
имоти и вещи – общинска собственост на
Община - Крушари (в сила от 17.04.2013 г.)

правно основание : чл.186 ал.2 във вр. с чл.185
от АПК

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

Наредба №8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община - Крушари е издадена на основание чл.9 от ЗМДТ, влязла в сила на 17.04.2013 г., допълвана и изменяна многократно, последно с решение № 4/43 на Общински съвет – Крушари, в сила от 20.05.2016 г. Обхватът и обемът на регулация на обществените отношения в Наредбата е изрично зададен в Конституцията на РБ и ЗМДТ. Съгласно чл. 141 ал.4 от Конституцията на Република България „Общинският съвет определя размерът на местните такси по ред, установен със закон“, т.е. същият не разполага с правомощия да въвежда с наредба нови по вид неустановени от закон такси. Законът, който определя таксите, събирани от общините е ЗМДТ. В раздел II от ЗМДТ, чл. 6 и чл. 7 изрично са посочени местните такси, дължими в полза на общините.

В чл. 41 т.1 от Наредба № 8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари, Общинският съвет – Крушари е приел, че :
„ При разпореждане с недвижим имот, физическите и юридическите лица заплащат на общината освен продажната цена на имота и следните суми :

1. Такса, в размер на 2%, изчислена върху :

- стойността на имота, предмет на продажба, съответно на ограниченото вещно право, което се учредява;
- по-голямата стойност на имота при замяна;
- стойността на реалния дял на имота, който се получава при делба „

От редакцията на текста е видно, че местният орган на власт е пресъздал нормата на чл. 111 ЗМДТ, според която по производства за натаняване под наем, продажби, замени или учредяване на вещни права върху общински имоти се заплаща такса и която норма явно е послужила като основание за приетата компетентност. В същото време обаче механичното

привнасяне на един текст от закона в подзаконовия нормативен акт, без да се съобразят различията в правната природа на данъка и таксата, правят решението на на общинския съвет незаконосъобразно.

Известно е, че данъкът е публично задължение, породено от фактическата и правна власт, която правният субект има върху обекта на облагане (недвижим имот, МПС и др.), респ. данъкът е дължим единствено по силата на тази правна връзка.

От своя страна, таксата е възмездна форма на потребление на публична услуга, на услуга в общ интерес.

Разграничителният критерий между таксата и данъка е елементът „услуга“ или предизвикване на действие на държавен, респ. общински орган в полза на платещия на таксата, която поначало се заплаща срещу извършена услуга, като размерът и се определя с оглед разходите по извършване на услугата.

В конкретния случай, следва да се изясни видът и съдържанието на престацията, която субектът, задължен за таксата, получава от местния орган на власт. Внимателния прочит на текста сочи, че такава насрещна престация липсва.

В посочената хипотеза претендирането на „таксата“ е очевидна последица само от придобиване на общински имоти или ограничени вещни права върху тях.

С разпоредбата на чл. 41 т.1 от цитираната Наредба, общинският съвет е въвел изискване за заплащане на такса за случаи, които първо не са сред изброените в раздел II от ЗМДТ, и второ по същество не представляват услуга, за която се изисква и заплащане на такса (напр. извършване на справки, изготвяне на документи, провеждане на процедури и т.н.). Налага се извода, че в конкретния случай единственото основание за търсене на посочените средства е възникването на правната връзка между субекта и обекта. Това обаче е същностна черта на данъка, за чиято дължимост от властническия орган не се изисква да стори нещо.

Изложеното навежда на извода, че с така определената норма на чл. 41 т.1 от Наредба № 8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари се изисква плащане на такса без основание, т.е без предоставяне на услуга по смисъла на чл. 6 и чл.7 от ЗМДТ.

Ето защо, разпоредбата на чл. 41 т.1 от Наредба № 8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари се явява незаконосъобразна, тъй като противоречи на закона.

С оглед изложеното и на основание чл.126 пр.2, чл. 186, ал.2 във вр. с чл.185 от АПК,

ПРЕДЛАГАМ:

Да отмените чл. 41 т.1 от Наредба № 8 за реда за придобиване, управление и разпореждане с имоти и вещи – общинска собственост на Община – Крушари, тъй като противоречи на материално правни разпоредби от по-висок ранг - чл.6 и чл. 7 от Закона за местните данъци и такси, защото с нея се въвежда заплащане на такса, която не е предвидена в закона.

Приложение: Препис от протеста за ответната страна – Общински съвет Крушари.



/Наталия Станчева/