

РЕШЕНИЕ № 40/03.02.2020г.

Административен съд - Монтана, в публичното съдебно заседание на тридесет и първи януари ,през две хиляди и двадесета година в състав :

Председател:ОГНЯН ЕВГЕНИЕВ

**Членове:СОНЯ КАМАРАШКА
БИСЕРКА БОЙЧЕВА**

при секретаря.....Антоанета Лазарова ...и с участието на прокурора Галя Александрова.....като разглежда докладваното от съдията БОЙЧЕВА...адм.д.№601/2019г. по описа на Административен съд Монтана.....

Съдебното производство е по раздел III ,глава 10 от АПК/чл.185-196 от АПК/ във връзка с чл.58,ал.4 от Наредба за определяне размера на местните данъци ,приета с решение№25 по протокол№5/07.02.2008г.,изменяна и допълвана многократно , последно с Решение №439 от протокол№47/31.01.2019г. на ОС-Бойчиновци.

Делото е образувано по протест на Галя Александрова –прокурор при Окръжна Прокуратура-Монтана срещу чл.58,ал.4 от Наредба за определяне размера на местните данъци ,приета с решение№25 по протокол№5//07.02.2008г.,изменяна и допълвана многократно , последно с Решение №439 от протокол№47/31.01.2019г. на ОС-Бойчиновци.В протеста се поддържа ,че оспорената разпоредба от Наредбата възпроизвежда буквално текста на чл.61с ,ал.4 от ЗМДТ,последния обявен за противоконституционен с Решение на Конституционния съд №5 от 05.04.2012г. по конст.д.№13/2011г.,при което не се прилага,респ.оспорената разпоредба на чл.58,ал.4 от Наредбата на ОС-Бойчиновци, следва да се отмени на това основание.В съдебно заседание протестиращия прокурор при ОП-Монтана не се явява.

Ответникът-ОС-Бойчиновци ,чрез неговия председател -не се явява ,не изпраща процесуален представител и не взема становище .

Представителят на Окръжна прокуратура-Монтана в съдебно заседание поддържа протеста и моли същия да бъде уважен. Моли за присъждане на разносните по делото.

Административен съд Монтана , след преценка на събраните по делото писмени доказателства , становищата на страните и въз основа на закона, приема следното:

Доколкото оспорването на подзаконовите нормативни актове не е ограничено със срок, на основание чл.187,ал.1 от АПК и доколкото законът дава право на прокурора да протестира същите,на основание чл.186,ал.2 от АПК ,протеста е

подаден от легитимирано лице и е допустим за разглеждане. Разгледан по същество е и основателен, като съображенията за това на съда са следните:

По разбиране на настоящата инстанция, основателно в протеста се поддържа, че разпоредбата на чл. 58, ал. 4 от оспорената наредба възпроизвежда текста на чл. 61с, ал. 4 от ЗМДТ, последната обявена за противоконституционна с Решение на Конституционния съд № 5 от 05.04.2012 г. по конст. д. № 13/2011 г., при което не се прилага, респ. оспорената разпоредба на чл. 58, ал. 4 от Наредбата на ОС-Бойчиновци, следва да се отмени на това основание

Не се спори по делото, че по естеството си Наредбата на Общински съвет - Бойчиновци за определяне размера на местните данъци е нормативен акт по определението на чл. 75, ал. 1 от АПК, защото съдържа административни норми, отнася се за неопределен и неограничен брой адресати и има многократно правно действие. В същия смисъл е и дефиницията на чл. 1а от ЗНА. Следователно Наредбата е призвана да регламентира обществени отношения с местно значение, но съобразно нормативни актове от по-висока степен - чл. 76, ал. 3 от АПК и чл. 8 от ЗНА.

Съгласно разпоредбата на чл. 58, ал. 4 от местната наредба, когато сборът на данъка по ал. 2 /туристически данък/ за календарната година е по-малък от 30 на сто от данъка, определен при пълен капацитет за средството за подслон или мястото за настаняване, разликата се внася от данъчно задълженото лице в приход на бюджета на общината до 1 март на следващата календарна година, независимо дали обектът се използва. Оспорваната норма от местния подзаконов нормативен акт дословно повтаря разпоредбата на чл. 61с, ал. 4 от Закона за местните данъци и такси. С Решение на КС № 5 от 05.04.2012 година по конст. Дело № 13/2011 година /Държавен вестник, бр. 30/2012 година/ разпоредбите на чл. 61с, ал. 4 и ал. 5 са обявени за противоконституционни. По силата на чл. 151, ал. 2 от Конституцията на Република България решенията на Конституционния съд се обнародват в Държавен вестник в 15-дневен срок от приемането им. Решението влиза в сила три дни след обнародването му. Актът, обявен за противоконституционен, не се прилага от деня на влизането на решението в сила. Смесът на конституционното правило е, че от посочения момент е преустановено действието на противоконституционните правни норми и макар и изрично да не са отменени от законодателя, не са част от действащото право и не се прилагат.

От друга страна противоконституционността на чл. 61с, ал. 4 от ЗМДТ е прогласено от КС с основен аргумент, че разпоредбата въвежда имуществен, а не туристически данък, респективно противоречи на необходимото разграничение между имуществени подоходни данъци. ЗМДТ в частта туристически данък несъмнено квалифицира конкретния данък като подоходен в зависимост от броя на нощувките. Ето защо от влизане в сила на конституционното решение с туристически данък се облагат само действително осъществените нощувки.

По изложените съображения съдът намира , че оспорената разпоредба от Наредбата на ОС-Бойчиновци е незаконосъобразна, и следва да бъде отменена от съда.

Съгласно чл.21,ал.2 от ЗМСМА в изпълнение на правомощията си по ал. 1 общинският съвет приема правилници, наредби, инструкции, решения, декларации и обръщения.В този смисъл ,наредбата е приета от компетентен орган,в предвидената от закона форма и не е нищожна.Доколкото обаче протестираната разпоредба ,възпроизвежда текста на обявената за противоконституционна разпоредба на чл.61с,ал.4 ЗМДТ ,същата се явява материално незаконосъобразна и следва да се отмени .Протестът,като основателен, следва да се уважи.

При направено искане за разноси от протестиращия прокурор при ОП-Монтана ,поддържано и от представителя на ОП-Монтана в съдебно заседание ,същите му се дължат с оглед изхода на делото.ОП-Монтана е внесла държавна такса за обнародване на протеста в ДВ в размер на 20лв. ,които следва да ѝ бъдат присъдени.

Водим от гореизложените мотиви, административният съд

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по протест на прокурор при ОП-Монтана разпоредбата на чл.58,ал.4 от Наредба за определяне размера на местните данъци ,приета с решение№25по протокол№5/07.02.2008г.,изменяна и допълвана многократно , последно с Решение №439 от протокол№47/31.01.2019г. на ОС-Бойчиновци.

ОСЪЖДА Общински съвет-Бойчиновци да заплати на ОП-Монтана разноси по делото в размер на 20/двадесет/лв. ,представляващи държавна такса за обнародване в ДВ на протеста.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва с касационна жалба/протест/ пред ВАС в 14 -дневен срок от съобщаването му на страните.

Решението подлежи на обнародване в Държавен вестник и влиза в сила от деня на обнародването му.

ПРЕДСЕДАТЕЛ :

ЧЛЕНОВЕ:1.

2.