



ПРОКУРАТУРА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ

ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА - СМОЛЯН

Вх.№ 1575/2018г.

2 VIII2018г.

ДО АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ГР. СМОЛЯН

ПРОТЕСТ

ОТ СПАС ДИНКОВ – ЗАМ. ОКРЪЖЕН ПРОКУРОР
ПРИ ОКРЪЖНА ПРОКУРАТУРА ГР. СМОЛЯН,
С АДРЕС: ГР.СМОЛЯН, БУЛ.БЪЛГАРИЯ” № 16

**СРЕЩУ: РАЗПОРЕДБАТА НА 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 25.01.2008г., КАТО ПОСЛЕДНОТО
ИЗМЕНЕНИЕ И ДОПЪЛНЕНИЕ Е С
РЕШЕНИЕ № 465 ПО ПРОТОКОЛ № 62
ОТ 29.01.2015Г.**

**ПРАВНО ОСНОВАНИЕ: ЧЛ.191 АЛ.2 ВЪВ ВР.
С ЧЛ.185 АЛ.2 ВЪВ ВР. С ЧЛ.186, АЛ.2 ОТ
АПК**

УВАЖАЕМИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

В Окръжна прокуратура гр.Смолян е образувана пр. пр. №
1575/05.07.2018г. по надзора за законност във връзка с разпореждане №

822/2018 – 02 от 03.07.2018г. на Върховна административна прокуратура за изготвяне на протест срещу разпоредбата на чл. 22 ал.8 относно частта „Родителите на деца на подготвителните групи за пет и шест годишни 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 /Наредба/, относно текста , който противоречи на действащите материално – правни норми по ЗПУО и ЗМДТ.

Разпоредбата на чл.22, ал.8 предложение второ от Наредбата има следната редакция: „Родителите на деца на подготвителните групи за пет и шест годишни заплащат пълният размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“.

Цитираната разпоредба урежда правилото за дължима такса на Общината за детски ясли и градини, както и за подготвителни групи, за които се събират месечни такси, независимо от присъствените дни.

След запознаване с материалите, предоставени от ОбС по приемане на Наредбата от ОбС-Борино и изследване на същата, считам, че тази разпоредба противоречи на чл.6 ал.1 буква „в“ от ЗМДТ, въз основа на която Общините събират местни такси за ползване на детски ясли, детски кухни, детски градини, специализирани институции, за предоставяне на социални услуги, лагери, общежития и др.социални услуги, както с Наредбата по чл.9 от ЗМДТ съветът определя и реда , по който лицата неползващи услуга през съответната година или през определен период от нея, се освобождават от заплащане на съответна такса, съгласно чл.8 ал.5 от ЗМДТ.

Въведеното в чл.22 ал.8 относно второто предложение от Наредбата , правилото „за плащане от родителите на пълния размер на определените месечни такси, независимо от присъствените дни“, се явява неправомерно отклонение от принципа по чл.81 от ЗМДТ, че таксата се дължи при „ползването на детски ясли и детски градини“, това е било възприето от ОбС с разпоредбата на чл. 22, предложение първо от Наредбата, е посочено, че „при отсъствие на децата от целодневната детска градина – 3 и 4 годишни , такса не се заплаща“. 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 принципното задължение за заплащане на такса. Таксата е месечна и се дължи от родителите и настойници за ползваната услуга, съгласно чл.81 от ЗМДТ. Или, предоставянето от Общината услуга е възмездна, но таксата за нея е дължима при реалното ѝ предоставяне. Обратното би означавало въвеждане на такси за непредоставени услуги – в противоречие с принципите при определяне цените за местни услуги , съгласно чл.8 от ЗМДТ. Оспорената разпоредба има за последица формиране на задължение за заплащането на такса за услугата и в случаите, когато принципно не е дължима /при отсъствие на децата от детските ясли, детските градини или подготвителните групи/, т.е. заплащането на такси без насрещна престация – предлага да е предоставена от Общината.

В подкрепа на застъпените по-горе мотиви се черпят и от Закона за предучилищно и училищно образование, по-конкретно от разпоредбата на чл.298 ал.3 т.1 вр.с ал.2, която от своя страна за уреждането на въпросната материя, също препраща към ЗМДТ. Уместно е да се посочи, че според юриспруденцията, данъка за разлика от таксата е публично задължение, породено от фактическата и правна власт, която правният субект има върху обекта на облагане, или, данъка е дължим само и единствено по силата на правната връзка между лицето и конкретния обект.

От своя страна, таксата е възмездна форма на потребление на публична услуга, на услуга в общ интерес. Конкретният вид на публичните услуги и на тези от тях, които се извършват срещу заплащане е въпрос на политика на Държавата. И тъй като чрез Закона съответната политика обвързва по задължителен начин гражданите, се изисква – чл.60 ал.1 от Конституцията на Република България, таксите да са установени със Закон. Съгласно тълкуването, дадено от Конституционния съд в Решение № 10/26.06.2003 г. по конституционно дело № 12/2003 г. „установени“ значи въведени.

В своята практика Конституционният съд следва разбирането, че разграничителния белег между данък и такса е елемента услуга, че основание за плащане на таксата е ползването на услуга или предизвикване на действие на държавен /естествено и общински/ орган в полза на платеща на таксата и, че по начало таксата се заплаща срещу извършена услуга и размера се определя, с оглед на разходите по извършване на услугата. Или, основния принцип е, че законодателят не допуска въвеждане на такси без насрещна престация.

От съдържанието до тук се налага извода, че на ОбС е предоставено единствено правомощието да определи по правилата, които се следва, за да не се плаща за неоказаната услуга. А правото на лицата да не заплащат такса за определена услуга, когато не я ползват през годината, или през определена част от нея, е предвидено в самия Закон и не зависи от волята на местния орган на власт. От гледна точка произнасяне на ОбС от вида на обсъденото, бламира директно нормата от по-висок ранг, като стореното не може да се търпи от правния ред.

По този начин от Общинския съвет Борино е надхвърлена законовата рамка, поради което стореното е незаконосъобразно.

С оглед изложеното до тук считам, че приетата разпоредба е незаконосъобразна и следва същата да бъде отменена.

Така действащите разпоредби, като част от подзаконов нормативен акт, регламентира обществени отношения с местно значение, съобразени с нормативните актове от по-висока степен, както е разписано и в чл.76, ал.3 от Административно – процесуалния кодекс /АПК/.

Съобразно правомощията на прокурора по чл. 16, ал.1, т. 1 АПК да следи за спазване на законността в административния процес, като предприема действия за отмяна на незаконосъобразни административни и съдебни актове и предвид гореизложеното, следва да бъде сезиран компетентния съд за

отмяна на разпоредбата на чл. 22 ал.8 в частта относно „Родителите на деца на подготвителните групи за пет и шест годишни 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 /Наредба/, като незаконосъобразни, поради материална незаконосъобразност на разпоредбите по цитирания подзаконов нормативен административен акт.

Предвид изложеното по-горе и на основание чл.186 ал.2 във вр. с чл.185 ал.2 предл. второ във вр. с ал.1 от АПК, подавам настоящия протест и

ПРЕДЛАГАМ

Административен съд гр. Смолян да постанови решение, с което да отмени разпоредбата на чл. 22 ал.8 в частта относно „Родителите на деца на подготвителните групи за пет и шест годишни 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 /Наредба/, като незаконосъобразни.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

1. Докладна записка с вх.№59/18.01.2008 г., относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
2. Протокол №4/25.01.2008 г.;
3. Решение №31 прието с Протокол №4 от 25.01.2008 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
4. Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
5. Докладна записка с вх. №5/09.01.2009 г. относно изменение в Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
6. Протокол №20/21.01.2009 г.;
7. Решение №199 прието с Протокол №20 от 21.01.2009 г. относно изменение Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
8. Протокол № 34/21.01.2010 г.;
9. Решение №304 прието с Протокол №34 от 21.01.2010 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
10. Предложение с вх. № 83/29.04.2010 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
- 11.Протокол №38 от 03.05.2010 г.;
- 12.Решение № 343 прието с протокол №38/03.05.2010 г. относно Наредба за

- определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
13. Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
14. Протокол № 44 от 17.01.2011 г.
15. Решение №385 прието с Протокол №44 от 17.01.2011 г. приемане на изменения на Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
16. Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
17. Предложение с вх. № 401/13.12.2011 г. относно допълнение и изменение на Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
18. Протокол №5 от 19.12.2011 г.;
19. Решение №49 прието по протокол №5 от 19.12.2011 г. относно допълнение и изменение на Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
20. Наредба;
21. Предложение с вх. №426/21.01.2012 г. относно изменение в Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
22. Протокол №6 от 31.01.2012 г.;
23. Решение №58 прието по Протокол №6 от 31.01.2012 г. относно изменение Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
24. Предложение с вх. №426/21.01.2012 г. относно изменение Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
25. Протокол №7 от 10.02.2012 г.;
26. Решение №69 прието по Протокол №7 от 10.02.2012 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
27. Докладна записка с вх. №645/27.11.2012 г. промяна в Наредбата за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
28. Протокол №23 от 14.12.2012 г.;
29. Решение №159 прието по протокол №23/14.12.2012 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
30. Наредба;
31. Докладна записка с вх. №67/01.03.2013 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
32. Протокол №26 от 11.03.2013 г.;
33. Решение №197 прието по Протокол №26/11.03.2013 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
34. Докладна записка с вх. №294/04.12.2013 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
35. Протокол №43 от 20.12.2013 г.;
36. Решение №307 прието по Протокол №43/20.12.2013 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;

37. Докладна записка с вх. №09/09.01.2015 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
38. Протокол №62 от 29.01.2015 г.;
39. Решение №465 прието по Протокол №62/29.01 2015 г. относно Наредба за определянето и администрирането на местните такси и цени на услуги на територията на Община Борино;
40. Наредба;

гр. Смолян
02.08.2018г.

ЗАМ.ОКРЪЖЕН ПРОКУРОР:.....
/Сп. ДИНКОВ/

