

РЕШЕНИЕ

№ 249/03.06.2019 г.

гр. Монтана

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд – Монтана, касационен състав, в публично заседание на тридесет и първи май през две хиляди и деветнадесета година в състав:

Председател: Огнян Евгениев
Членове: Соня Камарашка
Бисерка Бойчева

при секретаря П*** В*** и с участието на прокурор Галя Александрова при Окръжна прокуратура - Монтана, като разгледа докладваното от съдия Камарашка административно дело № 141 по описа на съда за 2019г., за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.185 и сл. от Раздел III, глава X от АПК

Административното производство е образувано по жалба на „Р*** А*** ” ЕООД с ЕИК * със седалище и адрес на управление ***, ж.к.К*** ,Бл.29, ет.* , ап.* , чрез пълномощника му адвокат Ю.Д. от САК със съдебен адрес *** против разпоредбата на чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана в частта ѝ относно въведеното изискване за „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, за дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС”, приета с Решение №1366/23.07.2015год., изменена и допълнена с Решение №231/26.07.2016год. на Общински съвет Монтана. В жалбата се твърди, че оспорената разпоредба е незаконосъобразна, тъй като противоречи на чл.35, ал.2,т.2, ал. 3 и ал. 5 от ЗУО, съгласно които режимът за дейностите по § 1, т. 41 и т. 43 от ДР на ЗУО не е разрешителен /лицензионен/, а регистрационен. Моли оспорената разпоредба да бъде отменена като незаконосъобразна или да бъде обявена за нищожна. Представя доказателства в подкрепа на твърденията си. Претендира направените по делото разноски.

В открито съдебно заседание „Р*** А*** ” ЕООД с ЕИК * , чрез надлежно упълномощения адвокат Ю.Д. от САК не се явява, като в писмено становище поддържа жалбата излага доводи в нейна подкрепа. Представя списък с разноски по чл.80 от ГПК.

Към подадената жалба е присъединен и протест на ОП – Монтана, против разпоредба на чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана, която се протестира в нейната цялост, по същите доводи изложени в жалбата.

В открито съдебно заседание протестиращия прокурор при ОП - Монтана се явява лично, като поддържа протеста по изложените в него съображения, но само в частта по отношение на въведеното изискване за „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, относно дейностите – събиране и транспортиране”. Моли за отмяна на протестираната разпоредба, като

незаконосъобразна, тъй като противоречи на нормативен акт от по-висока степен – Закон за управление на отпадъците /ЗУО/.

Ответникът – Общински съвет Монтана чрез неговия председател, в писмено становище по жалбата, оспорва същата, като развива доводи в насока липса на твърдяното противоречие с разпоредбите на чл.35, ал.2, ал.3 и ал.5 от ЗУО. В открито съдебно заседание се явява надлежно упълномощения адвокат Ц*** от МАК, които в писмени бележки оспорва жалбата и протеста, твърди липсата на правния интерес на жалбоподателя за частичното оспорване на разпоредбата, като развива конкретни доводи в насока спазване на разпоредбите на ЗУО. Претендира сторените по делото разноски.

Представителят на Окръжна прокуратура - Монтана и като контролираща страна в съдебно заседание поддържа протеста в оспорената му част и моли същия да бъде уважен, както и подадената жалба към която е присъединен.

Подаването на жалбата и протеста е съобщено по реда на чл. 188 във връзка с чл. 181, ал. 1 и ал. 2 от АПК, като обявление е публикувано в бр. 41 от 21.05.2019 година на „Държавен вестник“ /л.93/, обявено е на таблото на Административен съд – Монтана /л. 90/ и интернет страницата на Върховен административен съд /л. 95/.

Не са постъпвали искания за присъединяване или встъпване по реда на чл. 189, ал. 2 от АПК от други лица.

Касационния състав на Административен съд Монтана, след анализ на събраните по делото писмени доказателства, становищата на страните и въз основа на закона, намери за установено следното:

Предмет на оспорване е отделна разпоредба от подзаконов нормативен акт на орган на местно самоуправление. Подзаконовите нормативни актове съдържат административно правни норми, които се отнасят за неопределен и неограничен брой адресати и имат многократно правно действие по смисъла на чл. 76, ал. 3 вр. чл. 75 от АПК, каквато е и оспорената част от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана.

Съгласно чл. 185 и чл. 187 от АПК, подзаконовите нормативни актове могат да бъдат оспорвани пред съд изцяло или в отделни техни разпоредби без ограничение във времето. Компетентен да разгледа жалбата и протеста е тричленен състав на съответния административен съд в съответствие с чл. 191 от АПК.

Настоящият съдебен състав на Административен съд Монтана намира, че подадената жалба и уточнения в съдебно заседание протест са процесуално допустими като подадени от надлежно легитимирани страни с правен интерес от оспорването

Разгледани по същество жалбата и протеста се явяват *основателни*.

По делото е представено като доказателство от "Р*** А*** " ЕООД решение вх. № 26-00-11966/07.12.2012 г., издадено от Директора на РИОСВ - София, с което на основание чл. 78, ал. 9, вр. с чл.35, ал.3 и ал. 5 от Закона за управление на отпадъците (ЗУО) на дружеството е издаден Регистрационен документ № 12-РД-862-00/05.12.2012 г. за извършване на дейност по транспортиране (събиране и транспортиране) в съответствие с § 1, т. 41 и 43 от ДР на ЗУО на територията на цялата страна по отношение на отпадъци, посочени в таблицата – излезли от употреба превозни средства и излезли от употреба превозни средства, които не съдържат течности или други опасни компоненти. В регистрационния документ е посочен начинът на транспортиране на отпадъка (по шосе) - чрез 9 броя превозни средства (автомобили и ремаркета), описани като модел, марка и регистрационен номер.

От представената административна преписка се установява, че Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана е приета с Решение

№ 1366 от 23.07.2015 г. на Общински съвет Монтана по протокол № 47/23.07.2015 г. на основание чл. 22, ал. 1 от Закона за местното самоуправление и местната администрация (ЗМСМА) и представлява действащо право в момента. Тя е подзаконен нормативен акт по смисъла на чл. 75 от АПК във връзка с чл. 7, ал. 2 от Закона за нормативните актове (ЗНА) и като такъв подлежи на съдебен контрол за законосъобразност.

Общинският съвет като орган на местно самоуправление на територията на община Монтана решава самостоятелно въпросите от местно значение, които законът е предоставил в неговата компетентност. Разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗМСМА предвижда компетентност на Общинския съвет в изпълнение на своите правомощия, визирани в чл. 22, ал. 1 от Закона за управление на отпадъците (ЗУО) да приема наредба, с която да определя условията и реда за изхвърлянето, събирането, включително разделното, транспортирането, претоварването, оползотворяването и обезвреждането на битови и строителни отпадъци, включително биоотпадъци, опасни битови отпадъци, масово разпространени отпадъци на територията на общината, разработена съгласно изискванията на този закон и подзаконните актове по прилагането му, както и заплащането за предоставяне на съответните услуги по реда на Закона за местните данъци и такси. В ал. 2 на чл. 22 от ЗУО е регламентирано, че с наредбата по ал. 1 се уреждат и изискванията към площадките за предаване на отпадъци от хартия и картон, пластмаси и стъкло, в т. ч. условията за регистрация на площадките, както и условията за предаване на отпадъци по чл. 19, ал. 3, т. 11.

Общински съвет Монтана е материално и териториално компетентният орган, имащ правомощия да уреди нормативно обществените отношения, отнасящи се до управлението на отпадъците, както и да издаде подзаконни нормативни актове. В чл. 8 от ЗНА е регламентирано, че всеки Общински съвет може да издава наредби, с които да урежда в съответствие с нормативните актове от по-висока степен неуредени от тях обществени отношения с местно значение. Според чл. 15, ал. 1 от ЗНА, нормативният акт трябва да съответства на Конституцията и на другите нормативни актове от по-висока степен. Последвалото изменение на Наредбата с Решение №231/26.07.2016год. на Общински съвет Монтана, не е засегнало съдържанието на оспорената частично разпоредба на чл.44 от Наредба. Мотивите за приемането на Наредбата са изложени в Докладна записка на кмета на общината, публикувана на официалния сайт на Община Монтана, видно от приложения протокол на л.102 от делото. От приложеното Решение №1366/23.07.2015год. на Общински съвет Монтана по приемане на Наредбата е видно, че заседанието на Общински съвет Монтана е законно проведено. Присъствали са повече от половината общински съветници, които с необходимото мнозинство са гласували за приемане на Наредбата. Спазени са изискванията на чл.27, ал.2 и ал.3 от Закона за местно самоуправление и местна администрация.

Преценката за законосъобразност на оспорените разпоредби следва да се извърши съобразно действащата към момента на осъществяване на съдебния контрол нормативна уредба от по-висок ранг, а именно действащия Закон за управление на отпадъците, по арг. чл.192а от АПК.

Съгласно чл.35, ал.1 от ЗУО, за извършване на дейностите по третиране на отпадъци се изисква разрешение, издадено по реда на глава пета, раздел първи или комплексно разрешително, издадено по реда на глава седма, раздел втори от Закона за опазване на околната среда. В чл. 35, ал. 2 от ЗУО законодателят е посочил случаите, в които не се изисква разрешение, а именно: 1. за събиране и предварително съхраняване на отпадъци на мястото на образуване, включително на отпадъци от черни и цветни метали; 2. за събиране и транспортиране на отпадъци

по смисъла на § 1, т. 41 и 43 от допълнителните разпоредби; 3. за дейности по оползотворяване на неопасни отпадъци, обозначени с кодове R3, с изключение на газификация и пиролиза, когато компонентите, образувани от дейността се използват като химикали, R5, R11, R12 и R13 по смисъла на приложение № 2 към § 1, т. 13 от допълнителните разпоредби, с изключение на ОЧЦМ, отпадъци от метални опаковки, излязло от употреба електрическо и електронно оборудване (ИУЕЕО), негодни за употреба батерии и акумулатори (НУБУ), излезли от употреба моторни превозни средства (ИУМПС) и дейности по разглобяване на употребявани автомобилни компоненти или на цели автомобили с цел получаване на части, детайли и вещества с последващото им съхранение и/или продажба; 4. дейности по обезвреждане на собствени неопасни отпадъци на мястото на образуването им, обозначени с код D2, D3, D8, D9, D13 и D14 по смисъла на приложение № 1 към § 1, т. 11 от допълнителните разпоредби; 5. дейност, обозначена с код R1 по смисъла на приложение № 2 към § 1, т. 13 от допълнителните разпоредби, отнасяща се до изгаряне с оползотворяване на получената енергия в специализирани за целта съоръжения на неопасни отпадъци по определението за "биомаса" по смисъла на § 1, т. 1 от допълнителните разпоредби; 6. дейности по обратно приемане на територията на търговски обекти на масово разпространени отпадъци от опаковки, за които има организирана депозитна или друга система за многократна употреба, батерии и акумулатори, електрическо и електронно оборудване (ЕЕО) и гуми; 7. дейност по предварително обработване, обозначена с код R12 по смисъла на приложение № 2 към § 1, т. 13 от допълнителните разпоредби, на собствени неопасни отпадъци от опаковки на мястото на образуването им, включително на територията на търговски обекти; 8. дейности по разделно събиране на отпадъци, които не се извършват по занятие, като събиране на лекарства с изтекъл срок на годност от аптеките или кампании на общините за събиране на отпадъци в училищата; 9. дейности като търговец и/или брокер на отпадъци, когато същите не включват дейности с отпадъци на определена площадка.

Съобразно чл. 35, ал. 3 от ЗУО, за извършване на дейностите по ал. 2, т. 2-5 се изисква регистрация и издаване на документ по реда на глава пета, раздел втори. В чл. 35, ал. 5 е постановено, че регистрационният документ за дейности по ал. 2, т. 2 се издава самостоятелно от останалите разрешителни и регистрационни документи.

В Допълнителните разпоредби на ЗУО са дадени дефиниции на използваните в закона понятие и термини, като съгласно § 1, т. 17 от ДР на ЗУО, "отпадък" е всяко вещество или предмет, от който притежателят се освобождава или възнамерява да се освободи, или е длъжен да се освободи. Според § 1, т. 41 от ДР на ЗУО, "събиране" е натрупване на отпадъци, включително предварително сортиране и предварително съхраняване на отпадъци с цел транспортирането им до съоръжение за третиране на отпадъци. Съобразно § 1, т. 43 от ДР на ЗУО, "транспортиране" е превозът на отпадъци, включително съпътстващите го дейности по товарене, претоварване и разтоварване, когато се извършва от оператора като самостоятелна дейност.

Оспорената разпоредба на чл. 44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана е със следното съдържание: Дейностите по събиране, транспортиране, временно съхраняване и разкомплектоване на излезли от употреба моторни превозни средства /ИУМПС/, и по оползотворяване и/или обезвреждане на образуваните отпадъци от МПС имат право да извършват само лица, притежаващи съответно разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО, или комплексно разрешително, издадено по реда на глава седма, раздел II от Закона за опазване на околната среда.

Тази разпоредба, в частта „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, за дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС”, противоречи на чл. 35, ал. 2, т. 2, ал. 3 и ал. 5 от ЗУО, съгласно които режимът на дейностите по § 1, т. 41 и т. 43 от ДР на ЗУО е регистрационен и не изисква за тяхното извършване да има издадено разрешение. Разрешение, издадено по реда на глава пета, раздел I, или комплексно разрешително, издадено по реда на глава седма, раздел II от Закона за опазване на околната среда се изискват само за извършване на дейностите по третиране на отпадъци, включително за дейности по рециклиране на кораби по смисъла на Регламент (ЕС) № 1257/2013, т. е. за дейностите по чл. 35, ал. 1 от ЗУО, между които не попадат дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС.

По изложените съображения настоящата съдебна инстанция намира, че разпоредбата чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана в частта ѝ относно въведеното изискване за „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, за дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС” е материално незаконосъобразна, като издадена в противоречие на нормативен акт от по-висока степен, поради което следва да бъде отменена.

По отношение на заявеното в съдебно заседание от протестиращия прокурор уточнение на протеста, че касае оспорване на разпоредбата чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана само в частта ѝ относно въведеното изискване за „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, за дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС”, а не цялата разпоредба на чл.44 от Наредбата, настоящия съдебен състав намира, че е налице частичен отказ от оспорването. Налице е категорична воля за частичен отказ от протеста, които е присъединен по настоящето дело, заявено от протестиращия прокурор, досежно оспорване в цялост на разпоредбата на чл.44 от Наредбата. Волеизявлението изхожда от легитимирано лице по смисъла на чл. 155, ал.1 от АПК, а частичния отказ от протеста е проява на разпоредителната власт с правото му на оспорване, като причините за това волеизявление, нямат правно значение. Поради което настоящия съдебен състав, намира, че в частта по оспорване в цялост на разпоредбата на чл.44 от Наредбата, производството следва да се прекрати на основание чл. 159, т.8 от АПК.

При този изход на делото в съответствие с разпоредбата на чл. 143, ал.1 от АПК и своевременно направеното искане от жалбоподателя ще следва на същия да бъдат присъдени сторените по делото разноски в размер на 570.00 лева, от които – 50.00 лева държавна такса, 20.00 лева за обнародване в ДВ и 500.00 лева за платен адвокатски хонорар по приложения договор за правна защита и съдействие.

По изложените съображения и на основание чл.193, ал.1 от АПК и чл. 159, т.8 от АПК, Административен съд - Монтана, в троен състав:

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалба и протест на прокурор при Окръжна прокуратура гр.Монтана разпоредбата на чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана в частта ѝ относно въведеното изискване за „.....притежаване на разрешително по чл.35 и чл.67 от ЗУО или на комплексно

разришително по глава VII, раздел II от Закона за опазване на околната среда, за дейностите по събиране и транспортиране на ИУМПС”, приета с Решение №1366/23.07.2015год., изменена и допълнена с Решение №231/26.07.2016год. на Общински съвет Монтана, КАТО НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНА.

ПРЕКРАТЯВА производството по делото поради частичен отказ, по отношение на депозирания протест в останалата му част против разпоредбата на чл.44 от Наредба за управление на отпадъците на територията на Община Монтана.

ОСЪЖДА Общински съвет - Монтана да заплати на „Р*** А*** ” ЕООД с ЕИК * със седалище и адрес на управление ***, ж.к.К*** ,Бл.29, ет.* , ап.* представлявано от управителя Ю. В*** С*** сумата от общо 570 лева (петстотин и седемдесет), от които 50 (петдесет) лева държавна такса за образуване на административно дело, 20 (двадесет) лева такса за публикуване на съобщение в Държавен вестник, 500 лева(петстотин) лева заплатено в брой адвокатско възнаграждение.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба и протест чрез Административен съд - Монтана пред Върховен административен съд в 14 - дневен срок от съобщението до страните. В прекратителната част, същото има характера на Определение, което подлежи на обжалване с частна жалба пред Върховния административен съд в седемдневен срок от съобщението.

Решението след влизането му в законна сила да се обнародва от Общински съвет Монтана, по начина по който е бил обнародван акта, съгласно чл.194 от АПК.

На основание чл.138, ал.1 от АПК препис от решението да се изпрати на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: