

РЕШЕНИЕ

№ 1703

гр. София, 17.03.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 36 състав,
в публично заседание на 20.02.2014 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Весела Андонова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **4981** по описа за **2013** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 40 от Закон за достъп до обществена информация (ЗДОИ) във вр. с чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по жалба на Асоциация „Приатели на железопътния транспорт“, със седалище [населено място], подадена чрез председателя В. В. А. против Заповед № РД-08-242/23.04.2013 г. на главния секретар на Министерство на транспорта, информационните технологии и съобщенията, с която е постановен отказ за предоставяне на достъп до обществена информация по заявление за достъп до обществена информация вх. № 33-00-21/09.04.2013 г. с мотив, че исканата от жалбоподателя информация не представлява обществена информация по смисъла на ЗДОИ. В жалбата се твърди, че исканата информация е обществена по смисъла на закона и информацията може да се опише като документи, което се установява от разпоредбата на чл. 25, ал.1, т. 3 от ЗДОИ. При неяснота или прекалено широка формулировка, в съответствие административният орган е можел да даде възможност на заявителя да уточни исканата информация, което в настоящия случай не е направено. По изложените съображения се иска отмяна на обжалваната заповед. В съдебно заседание жалбоподателят – редовно призован, не се явява и не изпраща представител.

Ответникът – главния секретар на Министерство на транспорта, информационните технологии и съобщенията (МТИТС) чрез процесуалния си представител юристконсулт С. моли да се отхвърли жалбата и да се остави в сила атакуваният акт по

съображения подробно изложени в депозираните по делото писмени бележки.

От представеното по делото известие за доставяне (л.26) се установява, че оспорвания административен акт е получен от жалбоподателя от 25.04.2013 г., като видно от датата на пощенското клеймо поставено върху плика, с който е изпратена жалбата, последната е подадена на 09.05.2013 г.

Жалбата е подадена в срока по чл. 149, ал. 1 от АПК от надлежна страна - адресат на обжалвания индивидуален административен акт, поради което е допустима за разглеждане, а по същество е основателна.

Производството пред административния орган е започнало по заявление, входирано в МТИТС за достъп до обществена информация вх. № 33-00-21/09.04.2013 г. (л. 12-13), подадено от жалбоподателя Асоциация „Приятелите на железопътния транспорт“, със седалище [населено място], чрез В. А., с което е заявил желание за предоставяне на достъп до наличната информация относно съдържанието на Договора за обществени превозни услуги и съдържанието на годишните отчети за изпълнението на Договора за обществени превозни услуги между МТИТС и Б. Пътнически превози за 2009, 2010, 2011 и 2012 години. Поискано е да бъдат предоставени копия на технически носител на посочените документи.

Със Заповед № РД-08-242/23.04.2013 г. на главния секретар на МТИТС е постановен отказ за предоставяне на достъп до обществена информация по заявление за достъп до обществена информация вх. № 33-00-21/09.04.2013 г. Като мотив за отказа, административния орган е приел, че предоставянето на информация, свързана с провеждането на обществена поръчка, вкл. такава относно сключените договори, се извършва съобразно правилата на Закона за обществените поръчки (ЗОП), като съгласно разпоредбата на чл. 44, ал.1 и ал.2 от ЗОП възложителите изпращат информация по образец за всеки сключен от тях договор в Агенцията по обществени поръчки (А.). Р. поддържан от А., в който се публикува изброената по - горе информация е публично достъпен в интернет. Наличието на специален закон – ЗОП изключва приложението на ЗДОИ по отношение на тази категория информация. На следващо място в заявлението не се съдържа описание на сведенията, които лицето желае да получи, а е цитирано наименованието на документ, представляващ материализиран носител на информация. По изложените съображения исканата информация не представлява обществена информация по смисъла на закона.

По делото са представени Вътрешни правила за реда и организацията за разглеждане на искания за достъп до обществена информация в МТИТС, утвърдени от министъра на транспорта, информационните технологии и съобщенията с рег. № ВП-11/01.10.2010 г., като в съответствие с чл. 6, т.1 от посочените правила, главния секретар на МТИТС взема решение за предоставяне или отказ за предоставяне на обществена информация, както и за частичен достъп до исканата обществена информация по чл. 28, ал.2, във вр. с чл. 37, ал. 2 от ЗДОИ, като подписва всички документи във връзка с процедурата.

Въз основа на така установената фактическа обстановка и след като в изпълнение на изискването на разпоредбата на чл. 168, ал. 1 от АПК, провери законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания по чл. 146 от АПК, съдът формира следните правни изводи:

Обжалваният административен акт е постановен от компетентен орган, доколкото е решението е взето от лице, определено в съответствие с чл. 28, ал. 2 от ЗДОИ и в изискуемата форма. Обжалвания административен акт е незаконосъобразен като

постановен при съществено нарушение на административнопроизводствените правила и нарушения на материалния закон.

Съгласно легалното определение в чл. 2, ал. 1 от ЗДОИ, "обществена информация", по смисъла на този закон е всяка информация, свързана с обществения живот в Република Б. и даваща възможност на гражданите да си съставят собствено мнение относно дейността на задължените по закона субекти. Обществената информация е: официална - която се съдържа в актовете, издавани от държавните органи при осъществяване на техните правомощия (чл. 10 ЗДОИ) и служебна- информацията, която се събира, създава и съхранява във връзка с официалната информация, както и по повод дейността на органите и на техните администрации (чл. 11 ЗДОИ).

Както предвижда чл.3, ал.1 ЗДОИ, този закон се прилага за достъп до обществената информация, която се създава или се съхранява от държавните органи или органите на местното самоуправление в Република Б.. От това следва, че всеки държавен орган може да вземе решение, свързано с достъп до обществена информация, стига поисканата информация да се създава или съхранява от него. Според чл.28, ал. 2 ЗДОИ органите или изрично определени от тях лица вземат решение за предоставяне или за отказ от предоставяне на достъп до исканата обществена информация и уведомяват писмено заявителя за своето решение. Съгласно разпоредбата на чл.28, ал. 2 от ЗДОИ, държавният орган по чл. 3, съхраняващ информацията или упълномощено лице, и в случая това е главния секретар на МТИТС е длъжен да предостави съхраняваната в МТИТС обществена информация, която ще даде възможност на гражданите да си съставят собствено мнение относно дейността на този задължен субект.

В съответствие с чл. 1, ал.1 от Наредбата за възлагане и изпълнение на задълженията за извършване на обществени превозни услуги в железопътния транспорт (Наредбата), задълженията за извършване на обществени превозни услуги се възлагат в интерес на обществото, като в съответствие с чл. 5, ал.1, ал.3 и ал. 5 от посочената наредба, министерски съвет възлага на министъра на транспорта, информационните технологии и съобщенията да проведе процедурата за избор на превозвач за извършване на обществени превозни услуги по реда на ЗОП, който сключва договор с определения превозвач в съответствие с чл. 7а, ал.4 от Наредбата.

В случая исканата информация има характер на обществена по смисъла на цитираната разпоредба, тъй като би послужила за съставяне на мнение на гражданите за това как министъра на транспорта, информационните технологии и съобщенията изпълнява правомощията си във връзка с обществените превозни услуги. Действително съгласно чл. 44, ал.1 от ЗОП, възложителят е длъжен да изпрати информация за всеки сключен договор за обществена поръчка или за сключено рамково споразумение до Агенцията за обществени поръчки за вписване в Регистъра на обществените поръчки не по-късно от 7 дни след сключването на договора или на рамковото споразумение, като в съответствие чл. 21, ал.2 от ЗОП, регистърът на обществените поръчки е публичен. В ЗОП са предвидени гаранции за спазване на принципите на прозрачност и предвидимост, включително и определен тип информация, създаване в рамките на това производство, е определена като публично достъпна. Това обаче не означава, че разпоредбите на ЗОП дерогират тези на ЗДОИ по отношение на достъпа до обществена информация. Предвидените в ЗОП гаранции за спазване на принципа на прозрачност имат допълнителен характер по отношение на общия принцип за достъпност на обществената информация, предвиден в ЗДОИ и не изключват

възможността за достъп до съдържанието на документи, за които ЗОП не предвижда публичност, тъй като в съответствие с чл. 44, ал. 4 от ЗОП, част от информацията не се публикува.

Съобразно разпоредбата на чл. 4, ал. 1 от ЗДОИ всеки гражданин на Република Б. има право на достъп до обществена информация при ограниченията на закона. Част от тези ограничения са свързани с формата и съдържанието на заявлението за достъп. От текста на заявлението е видно, че се иска информация относно съдържанието на Договор за обществени превозни услуги и съдържанието на годишните отчети за изпълнение на договора за обществени превозни услуги за 2009, 2010, 2011 и 2012 години, като в края на заявлението е посочено, че заявителят иска да му бъдат предоставени копия на технически носител от посочените документи. Посочването на документи, чиито копия на хартиен носител се искат, не изчерпва задължението на заявителя по закон да опише търсената информация. Посочените документи са материални носители на различна информация, част от която би могла да бъде обществена и достъпът до нея да е открит. Този извод обаче не може да се направи без да се посочи каква информация всъщност се търси, т. е. да се посочи какво сведение или знание за някого или нещо се изисква. Видно от текста на заявление рег. № 33-00-21/09.04.2013 г. е поискан достъп до съдържанието на посочените в заявлението документи, а не е поискано само копие на посочените документи, както неправилно е приел ответника. Ако за административния орган е останала неясна волята на заявителя относно това каква част от съдържанието на посочените документи иска да му бъде предоставена, то в съответствие с чл. 29, ал. 1 от ЗДОИ, административният орган е следвало да уведоми заявителя, като му предостави възможност да уточни предмета на исканата информация. По преписката няма данни това задължение на административния орган да е било изпълнено. Ал. 2 допълва, че ако заявителят не уточни предмета на исканата обществена информация до 30 дни, заявлението се оставя без разглеждане, а не се отказва достъп до исканата обществена информация.

По тези съображения съдът приема, че обжалваният отказ е постановен при съществено нарушение на процесуалните правила и нарушения на материалния закон, което налага същият да бъде отменен. С оглед естеството на констатирания порок, преписката следва да бъде върната на административния орган, който следва да изпълни задължението си по чл. 29, ал.1 от ЗДОИ и едва при евентуалното поправяне на констатираната нередовност от страна на заявителя, следва да преценява дали са налице предпоставки за предоставяне на достъп до исканата информация или за отказ на такъв. В тази връзка съдът намира за уместно да посочи и следното: Ограничение за предоставяне достъп до обществена информация се съдържа и в разпоредбата на чл. 17 и чл. 37 от ЗДОИ - когато търсената информация представлява търговска тайна или засяга трето лице. След като третото лице не дава съгласие за това, преценката дали да бъде предоставен достъп до поисканата информация следва да е през призмата на условията, поставени в чл. 31, ал. 4 и ал. 5 ЗДОИ, а именно възможен ли е достъп по начин и в обем, които да не разкриват информацията, която се отнася до третото лице, както и налице ли е надделяващ обществен интерес като административният орган следва да изложи съображения в тази връзка при новото произнасяне.

Предвид изложеното и на основание чл. 172, ал. 2 във вр. с чл. 173, ал. 2 от АПК, Административен съд – София - град, II отделение, 36 състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Заповед № РД-08-242/23.04.2013 г. на главния секретар на Министерство на транспорта, информационните технологии и съобщенията

ИЗПРАЩА преписката на главния секретар на Министерство на транспорта, информационните технологии и съобщенията за произнасяне съобразно указанията в мотивите на настоящото решение в 14 – дневен срок от получаване на административната преписка.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването на страните, че решението е изготвено.

СЪДИЯ: