

РЕШЕНИЕ

№ 8011

гр. София, 17.12.2015 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 35 състав,
в публично заседание на 17.09.2015 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Миглена Недева

при участието на секретаря Кристина Григорова, като разгледа дело номер **4093** по описа за **2015** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 – чл.178 от Административно – процесуалния кодекс /АПК/, във връзка със Закона за достъпа до обществена информация /ЗДОИ/.

Образувано е по жалба от Г. А. Б. срещу мълчалив отказ на Кмета на Столична община за предоставяне на информация по заявление вх. № СО-15-94-ЗДОИ-72 от 13.03.2015 г.

Жалбоподателят, представляван от адв. П., счита, че отказът е в противоречие с процесуалния и материалния закон. Иска съдът да го отмени и да задължи административния орган да предостави информацията в посочения в заявлението вид и обем. Моли за присъждане на разноски.

Ответникът, редовно уведомен, не изпраща представител и не изразява становище по жалбата.

Софийска градска прокуратура, редовно уведомена, не изпраща представител и не встъпва в производството.

Жалбата е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА.

Насочена е срещу подлежащ на обжалване административен акт, от активно легитимирано лице и в срок.

Разгледана по същество жалбата е ОСНОВАТЕЛНА.

Административен съд София – град, II а.о., 35 състав, като взе предвид доводите на страните и прецени доказателствата по делото в тяхната съвкупност, въз основа на наведените в жалбата основания и като извърши служебна проверка относно

законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания, предвидени в чл.146 от АПК, приема за установено от ФАКТИЧЕСКА и ПРАВНА страна следното:

Съгласно чл.28, ал.2, вр. чл.3 от ЗДОИ решение за предоставяне или за отказ за предоставяне на достъп се взема от органа, представляващ съответния задължен по закон субект, или от „изрично определено от него лице”.

Процесното заявление за достъп до информация е отправено до Кмета на Столична община, който е задължен субект по чл.3, ал.1 от ЗДОИ и като административен орган, и като представляващ Столична община.

В този смисъл решение за достъп или за отказ за предоставяне на информация по подаденото заявление следва да е подписано именно от Кмета на Столична община или от изрично упълномощено по чл.28, ал.2 от ЗДОИ от него лице.

Съдът установява, че процесният мълчалив отказ е незаконосъобразен поради съществени нарушения на административно – производствените правила и несъответствие с материалния закон, и двете представляващи основания за отмяна, съгласно чл.146, т.3 и т.4 от АПК.

По делото е установено, че в срока по ЗДОИ задълженият административен орган не е отговорил на заявителя и същият е депозирал жалба до съда срещу мълчаливия отказ за произнасяне по искането му.

Разпоредбите на ЗДОИ уреждат обществените отношения, свързани с правото на достъп до обществена информация. При анализа на законовите разпоредби относно реализацията на тези отношения се налага изводът, че задължения субект по чл. 3 от същия закон дължи мотивирано писмено произнасяне. Този извод се потвърждава от изричните разпоредби на чл. 28, ал. 2 - изискваща писмено уведомяване на заявителя за взетото решение, чл. 38 и чл. 39 - въвеждащи изисквания за форма и съдържание на административното решение, връчване на решението за отказ за предоставяне достъп до обществена информация.

Следователно, налице е законов императив за писмено произнасяне по заявлението, включително и при отказ. Непроизнасянето по заявлението, представляващо оспореният пред първоинстанционния съд мълчалив отказ е в нарушение на ЗДОИ, подлежащ на отмяна само на това основание.

Законът за достъп до обществена информация не поставя издаването на решения за достъп до обществена информация в компетентност на определени държавни органи, нито въвежда специална спрямо възложената им с други закони материална компетентност. Както предвижда чл. 3, ал. 1 от 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 за предоставяне на достъп до исканата обществена информация и уведомяват писмено заявителя за своето решение.

Исканата информация касае реконструкция на подлеза на НДК, извършен през 2012 г., като същата е конкретизирана в шест подточки, а именно за извършвани проверки относно състоянието на подлезните съоръжения, констатирани дефекти, налагани глоби за ошо изпълнение, вида на ремонтите, осъществявани след 2012 г. и от кого,

съответно каква е договорента им гаранция. Всички въпроси касаят информация, свързана с дейността на администрацията на Столична община, за която би следвало при този административен орган да се съдържа тази информация.

Така формулирана, информацията е обществена по смисъла на чл.2 от ЗДОИ, тъй като е свързана с обществения живот в Република Б. и дава възможност на гражданите да си съставят собствено мнение относно дейността на задължените по закона субекти.

В случай, че в Столична община е създадена и се съхранява исканата информация, задълженият по закона субект следва да отговори изрично в 14-дневен срок с решение, съдържащо реквизитите по чл.34 и чл.38 от ЗДОИ, като предостави достъп до исканата информация / при съобразяване и с правата на трети засегнати лица, в случая евентуални съконтрагенти по сочените разпоредителни сделки и сделки за управление, в случай, че са налице такива, по реда на чл.31 от ЗДОИ/ или като мотивирано откаже достъпа, ако е налице някое от законовите основания за това, изрично посочени в чл.37 от ЗДОИ.

Дори и в Столична община да не е създавана такава информация и същата да не е налице, в същият 14-дневен срок заявителят следва да бъде уведомен изрично за това / чл.33 от ЗДОИ/.

Тъй като няма никакво произнасяне по заявлението от компетентния административен орган - Кмета на Столична община по реда на чл. 28, вр. чл.38 – чл.39 от ЗДОИ, преписката следва да му бъде изпратена на основание чл.173, ал.2 от АПК.

По изложените мотиви и като приема, че мълчаливият отказ по заявление, подадено по реда на ЗДОИ е недопустим, тъй като административният орган е длъжен да се произнесе изрично по него, както и да уведоми заявителя за това произнасяне, същият следва да бъде отменен на основание чл.146, т.3 и т.4 от АПК, като се задължи органа да се произнесе изрично по направеното искане с мотивирано решение по реда и в сроковете на ЗДОИ, в случай, че такава информация е налична при него, а ако не е – да отговори писмено по посочения в закона ред.

При този изход на спора и при направеното от процесуалния представител на жалбоподателя своевременно искане за присъждане на разноски, съдът счита, че следва да бъдат присъдени такива в доказания размер от 10 лв. за държавна такса. Въпреки, че по делото жалбоподателят се е представлявал от адвокат, в представеното пълномощно по делото няма предвидено възнаграждение, нито доказателство за реалното му плащане.

Водим от горното и на основание чл.172, ал.2, ал.3, чл.173, ал.2 от АПК, Административен съд София – град, II а.о., 35 състав,

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по жалба на по жалба от Г. А. Б. мълчалив отказ на Кмета на Столична община за предоставяне на информация по заявление вх. № СО-15-94-ЗДОИ-72 от 13.03.2015 г.

ИЗПРАЩА преписка на административния орган за произнасяне по по заявление вх. № СО-15-94-ЗДОИ-72 от 13.03.2015 г. в сроковете и по реда на Закона за достъп до обществената информация и при съобразяване с мотивите на решението.

ОСЪЖДА Столична община да заплати на Г. А. Б. разноски по делото, включващи платената от него държавна такса от 10 / десет/ лева.

Препис от решението, на основание чл.138 от АПК, да се изпрати на страните.
Решението подлежи на касационно обжалване в 14-дневен срок от деня на съобщаването му чрез настоящия съд пред Върховен административен съд.

СЪДИЯ: