

Препис !

РЕШЕНИЕ

№ 161

гр.Перник, 22.04.2015 г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд – Перник, в публично заседание проведено на трети април през две хиляди и петнадесета година, в състав:

СЪДИЯ: Слава Георгиева

при секретаря Иванка Искренова, като разгледа докладваното от съдията административно дело № 127/2015г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от АПК във вр. с чл. 40 и сл. от ЗДОИ.

Образувано е по жалба от Вихрен Георгиев Матев, в качеството му на Председател на Управителния съвет на Гражданско сдружение “Активни за Перник” срещу мълчалив отказ на Кмета на Община Перник да се произнесе по искане № 15/ОИ2/13.01.2015г. за предоставяне на достъп до обществена информация.

В жалбата се твърди, че непроизнасянето на кмета на Община гр. Перник представлява мълчалив отказ, който накърнява правото на жалбоподателя на достъп до обществена информация. Същият е и в противоречие с процесуалния и материален закон. Моли съда да го отмени и да реши делото по същество, като признае правото на достъп до поисканата информация и да задължи ответника да я представи. В съдебно заседание жалбоподателят поддържа жалбата и моли да бъде отменен мълчаливият отказ като незаконосъобразен.

Ответната страна - Кметът на Община Перник, чрез процесуалния си представител, оспорва жалбата и моли същата да бъде отхвърлена като неоснователна. Твърди, че част от информацията е представена, а по отношение на останалата има изразен отказ от трети лица да се предостави, поради което не се следва произнасяне в тази част по искането.

Административен съд Перник, след преценка на събраните по делото доказателства, намира за установено следното от фактическа страна:

Със Заявление вх. № 15/ОИ2/13.01.2015г. на основание ЗДОИ жалбоподателят е поискал от Кмета на Община Перник информация изразяваща се в сключени договори и анексите към тях между бившия кмет на община Перник и местни, регионални и национални средства за масово осведомяване, за периода обхващащ двата мандата на бившия кмет на община Перник. В заявлението са посочени както имената и наименованието на заявителя, така и предпочитаната форма за

предоставяне на достъп до исканата информация и адрес за кореспонденция.

С писмо изх. № 15/ОИ2-1 от 27.01.2015г. кметът на Община Перник, на основание чл. 31 от ЗДОИ е уведолил заявителя, че се налага удължаване на срока за вземане на решение с още 14 дни, поради обстоятелството, че се налага искане на съгласие от третите лица контрагенти по договорите.

В установения в чл. 28, ал. 1 от ЗДОИ 14-дневен срок кметът на Община Перник не се произнесъл по искането за достъп до обществена информация. Не се е произнесъл и в удължения срок фиксиран в чл. 31 от ЗДОИ. Предвид на това, жалбоподателят е оспорил постановления по смисъла на чл. 58, ал. 1 от АПК мълчалив отказ на кмета на Община Перник да предостави исканата информация.

В хода на съдебното производство се предоставят общо единадесет искания за съгласие до трети лица контрагенти по договори за медиини прояви, получени на 19.03.2015г.; представя се от Българско национално радио-радио Благоевград съгласие за предоставяне на информация и две писма с изразено категорично несъгласие с предоставяне на исканата информация. С писмо изх. № 15/ОИ2-9 от 25.03.2015г. Кмета на Община Перник предоставя исканата информация за Българско национално радио и изпраща в цялост наличните договори, както и представя на заявителя отказите за предоставяне на информация от вестник "Съперник" и "Кракра" АД. По отношение на останалата информация свързана с договорните отношения с трети лица, които не са изразили съгласие липсва произнасяне.

Въз основа на тази фактическа обстановка, която се установява от представената административна преписка, от правна страна съдът прави следните изводи:

Жалбата е подадена от легитимирано да обжалва лице и в законоустановения срок по чл. 149, ал. 2 от АПК, поради което същата е допустима. Заявлението за достъп до обществена информация е подадено по електронен път на 13.01.2015г., като е налице удължаване на срока по чл. 31 от ЗДОИ с още 14 дни. В случая Кмета на община Перник е следвало да се произнесе в срок до 10.02.2015г.. От тази дата за жалбоподателя е започнал да тече едномесечният срок за обжалване на мълчалив отказ. В законоустановения срок по чл. 149, ал. 2 от АПК е подадена жалба в Административен съд Перник срещу мълчаливия отказ.

Разгледана по същество жалбата е частично основателна.

С писмо изх. № 15/ОИ2-9 от 25.03.2015г. кмета на община Перник предоставя исканата информация за Българско национално радио-радио Благоевград и изпраща в цялост наличните договори на жалбоподателя. Отчитайки огромната непрецизност и игнориране на разпоредбите на ЗДОИ от страна на ответника по жалбата, се налага извода, че по своята

същност цитираното писмо има белезите на позитивен за жалбоподателя акт, тъй като му е предоставена част от исканата информация в цялост, на хартиен носител. Поради това в случая е отпаднал правния интерес на жалбоподателя по отношение на част от поисканата информация и в случай, че същият е несъгласен с начина и вида на предоставянето ѝ, той разполага с възможността да оспори писмото в тази му част по реда на АПК. С оглед на това жалбата, в тази ѝ част ще се остави без разглеждане като процесуално недопустима поради липса на предмет и отпаднал правен интерес.

В останалата си част жалбата е основателна. Доводите за това са следните:

Безспорно от разпоредбата на чл. 3, ал. 1 от ЗДОИ се установява, че кметът на Община Перник е задължен субект по смисъла на закона. В чл. 3 от ЗДОИ е регламентирано задължение за "задължените субекти" да предоставят информацията, която е създадена в кръга на тяхната компетентност и е налична. В случаите, когато задължените субекти не се произнесат в срок по подаденото пред тях заявление за достъп до обществена информация е налице мълчалив отказ по смисъла на чл. 58, ал. 1 от АПК, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност.

Редът и условията за предоставяне на достъп до обществена информация са подробно регламентираны в глава III на ЗДОИ. В чл. 28, ал. 1 от ЗДОИ е установено изрично задължение на субектите по чл. 3 да разгледат подадените до тях заявления за достъп до търсената информация, като това задължение е скрепено със срок - не по-късно от 14 дни след датата на регистриране на заявлението. Съгласно ал. 2 на цитираната разпоредба в определения от закона срок органите или изрично определени от тях лица вземат решение за предоставяне или за отказ от предоставяне на достъп до исканата обществена информация, за което уведомяват писмено заявителя. Чл. 37-чл. 39 от ЗДОИ императивно регламентират основанията за отказ, съдържанието на решението за отказ, както и редът за неговото съобщаване на заявителя.

С оглед на изложеното, настоящият съдебен състав приема, че единствената призната от закона възможност за процедиране на отправеното до него искане за достъп до обществена информация от задължения по смисъла на чл. 3 от ЗДОИ субект е да постанови изричен акт - решение за предоставяне или за отказ от предоставяне на достъп до исканата информация. Изискването за мотивирано произнасяне е гаранция за законосъобразност на акта.

Предвид характера на уредените обществени отношения и целта на приложимия материален закон, при условие, че разпоредбата на чл. 39 от ЗДОИ императивно задължава субектите по чл. 3 да се произнесат с мотивирано решение, особено в случаите на отказ да бъде предоставена исканата информация, кметът на Община Перник е бил длъжен изрично да

се произнесе в законоустановения срок по така подаденото от жалбоподателя заявление за достъп до обществена информация. Като не се е произнесъл в законоустановения срок по подаденото до него заявление, кметът на Община е допуснал съществено нарушение на административнопроизводствените правила, установени в чл. 38 и чл. 39 от ЗДОИ. Съгласно цитираните разпоредби отказът да бъде предоставен достъп до обществена информация може да бъде само изричен и се постановява с мотивирано решение, в което се посочват правното и фактическо основание на отказа и което се връчва лично срещу подпис на заявителя. Мълчалив отказ по ЗДОИ е недопустим, поради което само на това основание същият подлежи на отмяна.

В случая, с писмо изх. № 15/ОИ2-9 от 25.03.2015г. кмета на община Перник представя на заявителя отказите за предоставяне на информация от вестник "Съперник" и "Кракра" АД. Това действие е правно нищо. ЗДОИ не регламентира отказите да се представят, а напротив при наличие на изричен отказ от страна на трето лице или при неполучаване на съгласие от третото лице в срока по ал. 1 на чл. 31 от ЗДОИ, компетентния орган предоставя исканата обществена информация в обем и по начин, който да не разкрива информацията, която се отнася до третото лице. Тъй като в случая липсва изричен акт в съответна форма и мотиви по направеното заявление, съдът приема, че е налице мълчалив отказ, който следва да се отмени и преписката да се върне за изрично произнасяне от ответника по съществото на спора.

С оглед на изложените мотиви, в условията на чл. 146, т. 3 и т. 4 от АПК мълчаливият отказ ще следва да бъде отменен като незаконосъобразен. На основание чл. 173, ал. 2 от АПК административната преписка ще следва да бъде изпратена на кмета на Община Перник, за произнасяне по заявлението с надлежен акт, удовлетворяващ изискванията за съдържание по ЗДОИ, при спазване на указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в мотивите на настоящото решение.

Искането на жалбоподателя, органа да бъде задължен да му предостави поисканата информация е процесуално недопустимо. В случая се обжалва мълчалив отказ, а не изричен, поради, което съдът няма правомощия да указва на органа какво да бъде съдържанието на акта при произнасянето му.

Страните не претендират разноски, поради което и не им се присъждат.

По изложените съображения и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК и чл. 173, ал. 2 от АПК, съдия при Административен съд Перник

РЕШИ:

ОСТАВЯ без разглеждане жалбата на Вихрен Георгиев Матев, в качеството му на Председател на Управителния съвет на Гражданско

сдружение "Активни за Перник" в частта, с която му е предоставена информация касаеща Българско национално радио-радио Благоевград.

ОТМЕНЯ по жалбата на Вихрен Георгиев Матов, в качеството му на Председател на Управителния съвет на Гражданско сдружение "Активни за Перник" мълчалив отказ на кмета на Община Перник по заявление № 15/ОИ2/13.01.2015г. за достъп до обществена информация.

ИЗПРАЩА преписката на кмета на Община Перник за произнасяне по заявление № 15/ОИ2/13.01.2015г. за достъп до обществена информация подадено от Вихрен Георгиев Матов, в качеството му на Председател на Управителния съвет на Гражданско сдружение "Активни за Перник".

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва с касационна жалба пред Върховен административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщението до страните.

СЪДИЯ:/п/