

РЕШЕНИЕ

№ 2423/13.12.2018 г. гр. Варна

В ИМЕТО НА НАРОДА

ВАРНЕНСКИЯТ АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД,

XVI – ти състав ,

в публично заседание на 4. 12. 2018 г., в състав :

Административен съдия : **Красимир Кипров**

при секретаря Елена Воденичарова

с участието на прокурора

като разгледа докладваното от съдия Красимир Кипров

адм.дело № 2782 по описа на съда за 2018 г.,

за да се произнесе взе предвид следното :

Производството е по реда на чл.40,ал.1 от З-на за достъп до обществена информация /ЗДОИ/ .

Образувано е по жалба на М.Н.Н. , против писмо изход.№ ДОИ I-5-/1/ 21.06.2018 г. на Секретаря на Община Аксаково,с което е отказан достъп до обществена информация по негово заявление с вх.№ ДОИ 1-5/12.06.2018 г. С развити в жалбата доводи за материална незаконосъобразност на съдържащия се в оспореният отказ правен извод ,че исканата информация не била обществена такава,се иска постановяване на съдебно решение за признаване правото на достъп до исканата обществена информация и за задължаване ответника да предостави същата на жалбоподателя. В съдебно заседание жалбата се поддържа от упълномощения адвокат А.К., включително с искане за присъждане на разноски в размер на платената по делото държавна такса.

Ответникът – Секретарят на Община Аксаково,чрез упълномощения юрисконсулт Ю. изразява становище за неоснователност на жалбата и претендира присъждане на разноски за юрисконсултско възнаграждение.

След преценка на събраните по делото доказателства,съдът намира за установено от фактическа страна следното :

На 12.06.2018 г. е подадено от М.Н. *** 1-5/12.06.2018 г.,с което е поискана справка за това има ли и колко отпадъци /измерени в тонове,курсове на

извозване, платени такси при разтоварването и/или по друг начин/, е извозила варненската фирма „Авто Елит Груп“ ЕООД с ЕИК : ***** до регламентираното сметище на територията при с.Въглен, община Аксаково за 2016г., 2017 г. и 2018 г. С издадена от кмета на община Аксаково заповед № 391/30.05.2013 г. е определена Н.К.С. – Секретар на Община Аксаково да разглежда заявленията за достъп до обществена информация и да взема решения за предоставяне или отказ от предоставяне на достъп до исканата обществена информация и да уведомява писмено заявителите за взетото решение. Въз основа на така предоставените правомощия ,секретарят на община Аксаково Н. С. подписва адресирано до М.Н. писмо изх. № ДОИ 1-5-/1/ 21.06.2018 г. със съдържание, според което исканата от него информация няма характер на обществена по смисъла на закона, тя не се отнася до обществения живот и не е предпоставка за формиране на мнение за същинската дейност на общинската администрация, а има за предмет облигационни отношения създадени между община Аксаково и други юридически лица и произтича пряко от конкретно сключени договори, поради което достъп до нея не се дължи. Писмото е връчено на заявителя Н. по ел.поща на същата дата, а жалбата срещу него е подадена на 21.08.2018 г. , видно от клеймото на пощенския плик, приложен на л.5 от делото.

При така установените обстоятелства, съдът намира от правна страна следното :

По допустимостта : По съществуващото си обжалваното писмо обективира отказ за предоставяне на достъп до обществена информация, обжалването на който съгласно чл.40, ал.1 от ЗДОИ е допустимо по реда на АПК. В съдържанието на писмото не е указано пред кой орган и в какъв срок е възможно обжалването му, поради което съгласно чл.140, ал.1 от АПК срокът за обжалване е двумесечен. Като се имат предвид обстоятелствата ,че писмото е издадено и съобщено на 21.06.2018 г. , а жалбата е подадена до съда на 21.08.2018 г., то двумесечният срок за обжалване е спазен. По тези съображения съдът намира жалбата за процесуално допустима.

По основателността :

Съобразно предвидената с чл.28, ал.2 от ЗДОИ възможност за делегиране на правомощия и предвид издаването на оспореното писмо от органа определен с приложената по делото заповед № 391/30.05.2013 г. на кмета на община Аксаково, съдът намира, че оспореният отказ е издаден от компетентен орган.

Формата на отказа за достъп до обществена информация е уредена в разпоредбата на чл.38 от ЗДОИ, като в обжалваното писмо липсват два от регламентираните реквизити – правно основание и ред за обжалване. Нито едно от тях не представлява основание за незаконосъобразност – такова би съществувало при липсата на фактическо основание, което в случая е налице, а непосочването на реда за обжалване, както бе посочено по-горе има отношение към допустимостта на жалбата, но не и към нейната основателност.

Спор относно спазването на процедурата не съществува по делото, но такъв е налице по отношение материалната законосъобразност на отказа. В основата на този спор стои характера на исканата информация – обществена според жалбоподателя и нямаща такъв характер според ответника. Характерните за исканата информация белези са описани в заявлението на жалбоподателя за достъп до обществена информация, според съдържанието на което тя се отнася до изпълнението на сключен между Община

Аксаково и „Авто Елит Груп” ЕООД договор за извършване на услуги по сметосъбиране и сметоизвозване. Съдържанието на обжалваното писмо не отрича съществуването на такъв договор и не обективира уведомление по чл.33 от ЗДОИ. При тези обстоятелства за наличие на поисканата със заявлението информация, оспореният отказ би бил законосъобразен в случай, че същата не представлява обществена информация по смисъла на чл.2,ал.1 от ЗДОИ – доколкото няма данни органът да е провел процедура по искане на съгласие от третото лице „Авто Елит Груп” ЕООД, то основанийето за отказ по чл.37,ал.1,т.2 от ЗДОИ е било невъзможно. Услугите по договора във връзка с които се иска информацията са регламентирани от закона като такива подлежащи на извършване от съответните общини – в този смисъл е и разпоредбата на чл.62 от З-на за местните данъци и такси. Конкретното извършване на услугите става чрез сключването на възлагателни договори, по които възложител е винаги орган имащ качеството на задължен субект по смисъла на чл.3,ал.1 от ЗДОИ. С оглед последното, исканата със заявлението информация е такава създадена и съхранявана от задължен субект и тъй като услугата по договора е от категорията на т.нар. „обществени услуги” /предоставяни в обществен интерес на територията на съответната община/,то същата се явява свързана с обществения живот в РБ по начин даващ възможност на гражданите да си съставят собствено мнение за това как задълженият по закон субект извършва дейността, критерии за което са поисканите със заявлението данни за количество събрани отпадъци, извършени курсове за извозването им, платени при разтоварването такси. В този смисъл, исканата информация не касае само и единствено страните по облигационните отношения, както неправилно е изложено в обжалваното писмо, тъй като ползватели на услугата предмет на договора са всички граждани в интерес на които тя е извършвана, поради което органът дължи отчет пред тях. По тези съображения, съдът намира, че след като процесното заявление е подадено до задължен субект по чл. 3, ал. 1 от ЗДОИ и има за предмет обществена информация по смисъла на чл. 2, ал. 1 от ЗДОИ, то за жалбоподателя е било налице правото на достъп до поисканата от него информация. Доколкото законосъобразността на отказа подлежи на преценка въз основа на изложените в него фактически основания, то данни за липсата на право на достъп не са налице по делото – няма такива за оборване на презумпцията по пар.1,т.5,б.”е” от ДР на ЗДОИ, нито пък органът се е позовал на недостатъци в подаденото заявление, при което констатирането на такива от съда по жалба на заявителя е недопустимо. По тези съображения, съдът намира обжалваният отказ за материално законосъобразен и подлежащ на отмяна като такъв, като с оглед наличното за жалбоподателя право и съгласно разпоредбата на чл.41,ал.1 от ЗДОИ, органът следва да бъде задължен да предостави достъп до исканата обществена информация.

При този свързан с основателност на жалбата изход от делото, ответникът дължи съгласно чл.143,ал.1 от АПК възстановяване на платената и претендираната от жалбоподателя като разноски такса от 10 лв.

Предвид изложеното, съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ отказа за достъп до обществена информация по писмо изход.№ ДОО 1-5-/1/ 21.06.2018 г. на Секретаря на Община Аксаково ,като задължава същият орган да предостави достъп до обществената информация,искана от М.Н. със заявление вх.№ ДОО 1-5/12.06.2018 г.

ОСЪЖДА Община Аксаково ДА ЗАПЛАТИ на М.Н.Н. сумата от 10 лв. / десет лв./ за разноси по делото.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните по делото.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ :