

РЕШЕНИЕ

№ 86 /22.01.2018 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд – гр.Варна, XXIX състав в публично съдебно заседание на шестнадесети януари две хиляди и осемнадесета година в състав :

СЪДИЯ: Кремена Данаилова

при секретаря Женя Илиева като разгледа докладваното от съдията административно дело № 2248/2017 г. по описа на Административен съд – гр.Варна, за да се произнесе взе предвид следното:

Съдебното производство е по реда на чл. 145, ал. 1 от Административнопроцесуален кодекс /АПК/ и чл.40, ал.1 от Закон за достъп до обществена информация /ЗДОИ/.

Образувано по жалба от „Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията“ със седалище гр.Варна, представявано от Юлиан Атанасов Чолаков срещу Решение рег. № ДОИ17000102ВН_003ВН/13.07.2017 г. издадено от секретаря на Община Варна, в частта за несъобразяване с предпочитаната форма за предоставяне на информацията, като е решено на основание чл.27, ал.1, т.1 от ЗДОИ, поради амортизиране на картната основа, предвид дългогодишното и използване, информацията по Заявление за достъп до обществена информация рег. № ДОИ17000102ВН/29.06.2017 г. за предоставяне на електронно копие от кадастрален план на Морската градина от 1965 г., да се предостави под формата на преглед на оригинал на посочения план.

Жалбоподателят сочи, че в оспорената част административния акт е издаден в нарушение на чл.27, ал.1 от АПК. Счита, че не отговаря на истината тезата на органа, че цифровизиране чрез фотозаснемане би увредило по какъвто и да начин картния план, напротив така планът би могъл да се съхрани. В съдебно заседание чрез управителя на СОПА и адв. Иванов жалбата се поддържа. Отправено е искане за отмяна на решението в оспорената част и присъждане на сторени разноски по делото.

Ответната страна – Секретар на Община Варна, чрез юрисконсулт Гоцева оспорва жалбата. Соочи, че към момента процесния план не е преобразуван поради това, че общината не разполага с такава техника. Отправено е искане за присъждане на сторени разноски и възнаграждение за юрисконсулт.

Административният съд, след като се запозна с твърденията, изложени в жалбата, като обсъди и анализира събраните по делото доказателства прие за установено следното:

От СОПА е подадено заявление за достъп до обществена информация рег. № ДОИ17000102ВН/29.06.2017 г. за предоставяне на електронно копие от кадастрален план на Морската градина от 1965 г.

От секретар на Община Варна с писмо рег. № ДОИ17000102ВН_001/30.06.2017 г. е отправено искане до директор на Дирекция „Архитектура, градоустройство и устройствено планиране“ за предоставяне на поисканата в заявлението по ЗДОИ информация.

В отговор от директор на Дирекция „Архитектура, градоустройство и устройствено планиране“ при Община Варна е издадено писмо рег. №

ДОИ17000102ВН_002/06.07.2017 г., в което е посочено, че в Община Варна, кадастралния план на гр. Варна от 1965 г. в частта на Морската градина не се съхранява в електронен вид.

Издадено е Решение рег. № ДОИ17000102ВН_003ВН/13.07.2017 г. от секретаря на Община Варна, с което е предоставен достъп до обществена информация по посоченото заявление, като на основание чл.27, ал.1, т.1 от ЗДОИ, поради амортизиране на картната основа предвид дългогодишното ѝ ползване, е разрешено информацията да се предостави под формата на преглед на оригинал на посочения план, с приемо – предавателен протокол.

По делото е прието Съдебно – техническа експертиза, неоспорена от страните, която съда кредитира като обективно и компетентно дадена. Чрез същата е установено следното: При огледа на предоставения кадастрален план на Морската градина от 1965 г. разположен върху картони е установено, че графичната информация е ясна и нормално четима. Няма видими нарушения на целостта на основата върху която е начертана. Графиките и текстовете са четливи. Предвид твърдата основа, на която е нанесена графичната информация, плана може да бъде сканиран или копиран. Няма пречка за спазването изискванията на Приложение 9 към чл.83, ал.1 от Наредба № РД-02-20-5 от 15.12.2016 г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри. Предвид спецификата на картоните, прехвърлянето на кадастралния план от графичен в цифров вид е необходимо да се извърши със специализирана техника. Резолюцията трябва да е не по-малка от 300 dpi при преобразуване на Кадастралния план от 1965 г.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи:

Решението в оспорената част е съобщено на 13.07.2017 г., жалбата е подадена на 27.07.2017 г. в срока по чл.40, ал.1 от ЗДОИ, вр. чл.149, ал.1 от АПК против акт, който подлежи на съдебен контрол, от лице което има правен интерес от оспорването, поради това, че исканата информация е предоставена, но не в посочената в заявлението форма, това обуславя допустимост на жалбата.

Разгледана по същество е **неоснователна.**

За да е налице задължение за предоставяне определена информация тя трябва да е обществена по смисъла на чл.2 ал.1 от ЗДОИ, т.е. свързана с общественения живот в Република България и даваща възможност на гражданите да си съставят собствено мнение на задължените по закона субекти. С разпоредбата на чл. 10 и чл. 11 от ЗДОИ е дадено законово определение на понятията "официална" и "служебна" информация. Официална е информацията, която се съдържа в актовете, издавани от държавните органи и на органите на местно самоуправление при осъществяване на техните правомощия /чл. 10 ЗДОИ/. Служебна е 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/.

Със Заявление за достъп до обществена информация рег. № ДОИ17000102ВН/29.06.2017 г. до кмет на Община Варна е поискана обществена информация, която е официална по смисъла на чл.10 от ЗДОИ, поради това, че Кадастрален план на морската градина от 1965 г. е одобрен с акт на административен орган. Тази информация ще даде възможност на жалбоподателя да си състави собствено мнение относно дейността на задължените по закон субекти, в случая кмет на Община Варна и Общински съвет - Варна, поради което е обществена информация по смисъла на чл.2, ал.1 от ЗДОИ.

Орган по чл.3, ал.1 от ЗДОИ по поисканата обществена информация по ЗОДИ в настоящия случай е кмет на Община Варна, поради това, че се касае за предоставяне на кадастрален план одобрен през 1965 г. и съгласно § 4, ал.1, т.2 от ДР на ЗКИР до одобряването на кадастрална карта и кадастрални регистри: кадастралните планове и регистрите (разписните списъци) към тях, одобрени по реда на отменените Закон за единния кадастър на Народна република България и Закон за териториално и селищно устройство и по реда на § 40 от преходните и заключителните разпоредби на Закона за изменение и допълнение на Закона за кадастъра и имотния регистър (ДВ, бр. 36 от 2004 г.), се поддържат от общинската администрация, като в тях се отразяват всички настъпили изменения в недвижимите имоти, по ред, определен с наредбата по чл. 31; измененията се одобряват със заповед на кмета на общината, а за градовете с районно деление - на кмета на района. На основание 23, ал.1 от АПК кмет на Община Варна е бил компетентен да издаде решение или откаже предоставянето на достъп до обществена информация, като съобразно чл.28, ал.2 от ЗДОИ компетентния орган или изрично определено от него лице взема решение за предоставяне или за отказ от предоставяне на достъп до исканата обществена информация. Със Заповед № 4628/15.12.2016 г. издадена от кмет на Община Варна е наредено секретаря на Община Варна да взема решения за предоставяне или отказ от предоставяне на достъп до обществена информация. Процесното решение, в оспорената част е издадено от секретар на Община Варна, т.е. от компетентен орган, в обема на делегираните му правомощия.

В заявлението от СОПА е поискано да се предостави електронно копие от Кадастрален план на Морската градина – гр. Варна от 1965 г. С оспореното решение е предоставен достъп до обществена информация по заявление с рег. № ДОИ17000102ВН/29.06.2017 г. от СОПА. На основание чл.27, ал.1, т.1 от ЗДОИ е обоснован отказ да се предостави информацията в искания вид, поради амортизиране на картната основа, предвид дългогодишното и ползване. Посочено е, че информацията следва да се предостави под формата на преглед на оригинал на посочения план с приемо - предавателен протокол, в 30 –дневен срок от получаване на решението.

Решението е съобразено с изискванията за форма, предвидени в чл.38 от ЗДОИ. Посочено е правното и фактическото основание за отказ да се предостави информацията в електронен вид, датата на приемане на решението и редът за неговото обжалване. Заявлението от СОПА е подадено на 29.06.2017 г., решението за отказ е издадено на 13.07.2017 г., в изискуемия 14 – дневен срок от датата на регистриране на заявлението съобразно чл.28, ал.1 от ЗДОИ. В мотивите на решението е посочено, че е поискана обществена информация – копие от кадастрален план на Морската градина от 1956 г., като в писмо рег. № ДОИ17000102ВН_010ВН/09.11.2017 г. по описа на Община Варна /л.69 от делото/, ответника е уточнил, че е допусната техническа грешка при изписване на годината, като вместо 1965 г. е записано 1956 г. Видно е, че заявлението е за предоставяне на Кадастрален план от 1965 г., поради което допуснатата техническа грешка при описване на заявлението в мотивите на административния акт не е съществено процесуално нарушение, което да е отменително основание. Липсват допуснати съществени нарушения на процесуалните правила при издаване на решението в оспорената част.

Съгласно чл.27, ал.1, т.1 от ЗДОИ, органите са длъжни да се съобразят с предпочитаната форма за предоставяне на достъп до обществена информация, освен в случаите, когато за нея няма техническа възможност.

Чрез СТЕ е установено, че Кадастрален план от 1965 г. на Община Варна, включително и в частта за Морската градина е в графичен вид, като информацията е ясна и нормално четима. Нанесена е върху твърд картон, което позволява сканиране или копиране, както и спазване изискванията на Приложение № 9 към чл.83, ал.1 от Наредба № РД-02-20-5/20.12.2016 г.

С оглед установяването на СТЕ, съдът приема, за безспорно, че Кадастралния план на Морската градина от 1965 г. е в графичен вид към настоящия момент. Жалбоподателят е заявил на основание чл.26, ал.1, т.4 от ЗДОИ предоставяне на обществена информация във вид на копие, предоставено по електронен път. Предоставяне на обществената информация в тази форма изисква преобразуване на кадастралния план от графичен в цифров вид, което включва дейности по сканиране и векторизиране или дигитализиране с техника, позволяваща да се постигне точност съгласно раздел II от чл.18 на Наредба № РД-02-20-5 от 15.12.2016 г. за съдържанието, създаването и поддържането на кадастралната карта и кадастралните регистри.

Поради това, че се оспорва отказ да се предостави обществената информация в исканата форма, на основание чл.170, л.2 от АПК е указано на жалбоподател, че носи доказателствената тежест за установяване, че е налице техническа възможност за предоставяне на Кадастрален план на Морската градина от 1965 г. по електронен път. Доказателства в тази насока не се посочени и представени. С оглед установеното съдът приема, че към момента на постановяване на решението в оспорената част, както и към настоящия момент за ответника не е налице техническа възможност да предостави Кадастрален план на Морската градина от 1965 г. в електронен вид. Следва, че постановения отказ да се предостави исканата обществена информация в електронен вид е материално законосъобразен, поради това, че са налице предпоставките по чл.27, ал.1, т.1 от АПК.

Установено е чрез СТЕ и становището на вещото лице И. дадено в съдебно заседание, че към момента Община Варна не разполага с техника, чрез която е възможно преобразуване на плана от графичен в цифров вид. Следва, че в изискуемия 14 – дневен срок по чл.28, ал.1 от ЗДОИ ответника не би могъл да преобразува в електронен вид кадастралния план и да го предостави на жалбоподателя.

Отказът е съобразен и с целта на закона, поради това, че е предоставена исканата обществена информация под формата на преглед на оригинал на посочения план, без да се изразходват средства от бюджета от Общината. Към момента е налице одобрена кадастрална карта и кадастрален регистър за територията на Община Варна – ЕКАТТЕ 10135 без 11-ти микрорайон в район "Одесос", който е между ул. Хр. Македонски, ул. Девня и ул. Тодор Влайков в гр. Варна, което е видно от сайта на АГКК - <http://www.cadastre.bg/odobreni-s-vlezli-v-sila-zapoved-kadastralna-karta-i-registri-za-oblast-varna> и сайта на район „Одесос“ при Община Варна - <http://www.odesos.bg/odessos/ut-maps/map.php>. За района на Морската градина в гр.Варна е налице одобрена и влязла в сила КККР, поради което Кадастрален план на Морската градина от 1965 г. е неприложим, но като наличен кадастрален план същия може да бъде предоставян по реда на ЗДОИ. От изложеното следва, че процесното решение в оспорената част е постановено в съответствие с изискванията на чл.146, т.1 – 5 от АПК, поради което жалбата като неоснователна следва да се отхвърли.

Предвид изхода на спора и по аргумент на противното на чл.143, ал.1 от АП, искането на жалбоподателя за присъждане на сторени разноски и

възнаграждение за един адвокат е неоснователно, поради което се отхвърля от съда.

Ответникът е претендирал присъждане на разноски за СТЕ и юрисконсултско възнаграждение. Заплатен е от него депозит в размер на 200 лева за СТЕ. Упълномощен юрисконсулт е извършил процесуално представителство за ответника. Предвид изхода на спора по арг. на чл.143, ал.4 от АПК искането е основателно. На основание чл.78, ал.8, вр. чл.37, ал.1 от ЗПП, вр.чл.144 от АПК, поради това, че делото не е с фактическа и правна сложност, следва на Община – Варна, да се присъди възнаграждение за юрисконсулт в минималния предвиден размер съгласно чл.24 от НЗПП, а именно 100 лева. Жалбоподателят следва да бъде осъден за плати в полза на юридическото лице – Община Варна, към което се числи ответника сумата от 300 лева.

Мотивиран от горното и на основание чл. 172, ал.2 от АПК, Административен съд- Варна,

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата от „Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията“ със седалище гр.Варна, представлявано от Юлиян Атанасов Чолаков срещу Решение рег. № ДООИ17000102ВН_003ВН/13.07.2017 г. издадено от секретаря на Община Варна, в частта за несъобразяване с предпочитаната форма за предоставяне на информацията, като е решено на основание чл.27, ал.1, т.1 от ЗДОИ, поради амортизиране на картната основа, предвид дългогодишното и използване, информацията по Заявление за достъп до обществена информация рег. № ДООИ17000102ВН/29.06.2017 г. за предоставяне на електронно копие от кадастрален план на Морската градина от 1965 г., да се предостави под формата на преглед на оригинал на посочения план.

ОСЪЖДА „Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията“ със седалище гр.Варна, представлявано от Юлиян Атанасов Чолаков да заплати в полза на Община Варна сумата от 300 /триста/ лева, представляваща сторени разноски и възнаграждение за юрисконсулт.

Решението подлежи на касационно обжалване в 14-дневен срок от съобщението му пред Върховен административен съд.

СЪДИЯ: