

РЕШЕНИЕ

№ 473 /08.03.2018 г., гр. Варна

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД – Варна, двадесет и втори състав в публично заседание на тринадесети февруари през две хиляди и осемнадесета година в състав :

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЯНКА ГАНЧЕВА

при секретаря Ангелина Георгиева, като разгледа докладваното от съдията Ганчева адм. дело № **3424** по описа за **2017** год., за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от АПК и чл.40 от Закона за достъп до обществена информация.

Образувано е по жалба от Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – Варна, ЕИК 176143308, представлявано от Юлиян Чолаков, чрез адв. Иванов, против Решение рег. № ДОИ17000205ВН_003ВН/1.12.2017г. на секретаря на Община Варна, в частта с която е отказана информацията по т.І от заявлението. Излагат се доводи, че неправилно административния орган е отказал исканата информация по т.І от заявлението, с мотив, че същата е предоставена с решение от 13.07.2017 г. При постановяване на решението са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, акта е постановен и в противоречие с материалния закон и целта му. Не отговаря на истината, че исканата информация - кадастралния план на гр. Варна от 1965 г. е бил предоставен на заявителя с решение от 13.07.2017 г. т.е. в последните 6 месеца. По преписката няма данни исканата информация да е класифицирана или да е друг вид защитена от закона тайна, поради което исканият достъп не може да бъде отказан на нито едно от основанията посочени в чл.37 ал.1 от ЗДОИ. Моли да се отмени решението в обжалваната част и да се определи срок на органа за предоставяне на исканата обществена информация, както и да се присъдят сторените по делото разноски. С молба вх.№ 3050/2018 г. депозирана по електронен път, жалбоподателят поддържа жалбата, в частта с която е отказано предоставянето на електронно копие на кадастралния план от 1965 г., състоящо се от 37 картни листи, при следното уточнение: по повод друго заявление вече на сдружението е предоставен достъп до картни листи за Морската градина, около б на брой, които следва да се считат, че са извън предмета на настоящия спор. Моли да се уважи жалбата.

Ответната страна – секретарят на Община Варна чрез процесуалния си представител Гоцева е депозирила становище вх.д.№19566/2017г по делото, в което поддържа, че жалбата е допустима, но неоснователна. В случая е постановен отказ на осн. чл.37 ал.1 т.3 от ЗДОИ, тъй като с предходно решение от 13.07.2017 г. е предоставен достъп до същата обществена

информация на същото сдружение. По повод решението за предоставяне на исканата информация е образувано адм.д.№ 2248 по описа за 2017 г. на АС - Варна, но същото не е свързано с предоставяне на самия достъп, а по отношение формата на предоставяне. Моли да се отхвърли жалбата и да се присъди юрисконсултско възнаграждение в полза на Община Варна.

След преценка на събраните в производството доказателства по отделно и в тяхната съвкупност съдът приема за установено от фактическа страна следното:

Началото на административното производство е поставено със заявление за достъп до обществена информация вх. № ДОИ 17000205ВН/20.11.2017г от Сдружението за оптимизиране на правосъдието и администрацията чрез представляващия го Чолаков, с което е поискано: I. да бъде представено електронно копие от кадастралния план на гр. Варна от 1965 г., II. да бъде предоставена информация за картната основа и мащаба на кадастралния план, включителна за броя на планшетите, габаритните им размери в сантиметри и материала, от които са изработени. Посочено е, че поисканата информация следва да им бъде предоставена по електронен път в jpeg, pdf или друг формат на имейл адрес office@sopa.bg или друг интернет адрес, където се съхраняват или са публикувани данните, както и под формата преглед на оригинала или копие. Предвид големия обем графична и текстова информация формите на достъп „преглед на оригинал“ или „копие“ са неподходящи. Наведени са доводи, че целта на заявлението е повишаването прозрачността и отчетността на задължената по ЗДОИ общинска администрация, разкриването и предотвратяването на корупция и злоупотреби по служба чрез незаконно укриване на обществена информация с оглед запазване монополното положение за нерегламентирана търговия с данни при имотни спорове. Налице са данни за надделяващ обществен интерес, при наличието на който е без значение дали тя е служебна и за предоставянето и не е необходимо съгласие на трети лица.

Във връзка с така постъпилото заявление с писмо от 20.11.2017 г. секретарят на Община Варна е поискал от директора на Дирекция „АГУП“ да ѝ предоставят исканата от Сдружението информация. В отговор с писмо от 23.11.2017 г. секретарят на Община Варна е уведомен, че в отдел "Кадастър и регулация" се съхранява кадастрален план от 1965 г. в М 1:1000, картните листа са в порядъка на 37-40 бр., като същите са оригинални картони и са с алуминиеви подложки с размери 0.60м. - 0.95 м. В общината не се съхранява в електронен вид кадастралния план на гр. Варна от 1965 г.

С решение рег.№ДОИ17000205ВН_003ВН/1.12.2017 г. административният орган е отказал достъп до обществена информация по т.I от заявлението на осн. чл. 37 ал.1 т.3 от ЗДОИ, като е предоставил исканата информация по т.II от заявлението. Представено е съобщение от 4.12.2017 г., видно от което сдружението по електронен път е уведомено за постановеното решение.

От ответника са представени заповед № 4626/15.12.2016 г. с която кмета на Община Варна е утвърдил вътрешни правила за организацията на работата по предоставяне на достъп до обществена информация в общината и е определен Секретаря на Община Варна, като длъжностно лице, което да разглежда заявленията и взема решения по тях. Представени са и утвърдените вътрешни правила.

По делото е представено заявление от 29.06.2017 г., депозирано от Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията, с което е направено искане за предоставяне на електронно копие от кадастралния план на Морската градина на гр. Варна от 1965 г. С решение рег.№ДОИ17000102ВН от 13.07.2017 г. е предоставен кадастралния план на Морската градина от 1965 г., като е посочено, че поради амортизация на картната основа предвид дългогодишното и ползване, информацията следва да се предостави под форма на преглед на оригинала на посочения план, с проемо-предавателен протокол, в 30 дневен срок от получаване на решението. Така постановеното решение е обжалвано от сдружението само в частта, относно несъобразяване с предпочитаната форма за предоставяне на информацията. Образувано е адм.д. № 2248/2017 г., по описа на АС - Варна, по което е постановено решение

на 22.01.2018 г., с което е отхвърлена жалбата на сдружението. Решението не е влязло в сила, по същото е постъпила касационна жалба на 29.01.2018 г.

При тези фактически установявания, съдът прецени следното:

Жалбата е депозирана в законоустановения срок, от легитимиран субект – адресат на оспорения акт, и при наличие на правен интерес, поради което е процесуално допустима.

При извършване на служебната проверка за валидност на оспорения административен акт, съдът съобрази, че съгласно чл.28, ал.2 от ЗДОИ, в срока по ал.1 - 14 дни след датата на регистриране на заявлението органите или изрично определени от тях лица вземат решение за предоставяне или за отказ от предоставяне на достъп до исканата обществена информация. В случая задължен субект по смисъла на чл.3, ал.1 от ЗДОИ е кметът на Община – Варна, който със заповед е определил секретаря на Община – Варна за длъжностно лице, което да разглежда постъпилите заявления за достъп до обществена информация по ЗДОИ и да взема решения за предоставяне или отказ от предоставяне до исканата обществена информация. С оглед така делегираните правомощия по ЗДОИ на секретаря на Община – Варна и като взе предвид, че обжалваното решение е постановено в предвидената от чл.38 от ЗДОИ, съдът преценява, че обжалваното решение не страна от пороци, обуславящи неговата нищожност.

Разгледана по същество жалбата е **основателна**.

Обществена информация по смисъла на чл.2 от ЗДОИ е всяка информация, свързана с обществения живот в Република България и даваща възможност на гражданите да си съставят мнение относно дейността на задължените по закон субекти, като съгласно чл.3, ал.1 от ЗДОИ това са държавните органи, техните териториални звена и органите на местното самоуправление в Република България. Съгласно чл.9 ЗДОИ обществената информация, създавана и съхранявана от органите и техните администрации се дели на официална и служебна. Според чл. 10 от ЗДОИ официална е информацията, която се съдържа в актовете на държавните органи и на органите на местното самоуправление при осъществяване на техните правомощия, а съгласно разпоредбата на чл.11 от 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. Изрично с разпоредбата на чл.2, ал.4 от ЗДОИ е предвидено, че законът не се прилага за личните данни, чиято законова закрила не може да бъде преодоляна чрез института на „надделяващия обществен интерес“.

В случая с заявлението е поискано предоставяне на обществена информация - електронно копие от Кадастралния план на гр. Варна от 1965 г. За да откаже предоставянето му, органа се е позовал на нормата на чл. 37 ал.1 т.3 от ЗДОИ. Съгласно този текст основание за отказ за предоставяне на обществена информация е налице, когато исканата обществена информация е предоставяна на заявителя в предходните 6 месеца.

В случая ответника се е позовал, на решение от 13.07.2017 г., с което е предоставил исканата информация. След преглед на посоченото решение, съдът установи, че с него е предоставен достъп до Кадастралния план на Морската градина от 1965 г. В така формулираните искания за достъп до обществена информация - едното депозирано на 29.06.2017 г. и другото по което е постановено настоящото решение липсва конкретика относно това: искания кадастрален план от кой административен орган е одобрен и с коя заповед. При това положение не може да се направи извод за идентичност на предоставената с решението от 13.07.2017г. информация, а именно "Кадастралния план на Морската градина от 1965 г." и исканата информация с последното заявление - а именно "Кадастралния план на гр. Варна от 1965 г." По делото не са налице каквито и да е доказателства, че тези два плана са идентични, за да се направи извод, че исканата информация вече е предоставяна на заявителя в 6 месечен срок. Дори в обхвата на Кадастралния план на гр. Варна от 1965 г. да попада и Морската градина, за което не са ангажирани доказателства, то тогава с предходното решение е предоставен достъп само в частта на Морската градина, т.е. не е налице хипотезата на чл. 37 ал.1 т.3 от ЗДОИ.

По изложените съображения постановения отказ по т.І от заявление вх. № ДОИ 17000205ВН/20.11.2017 г. е незаконосъобразен, поради което следва да се отмени, а преписката да се върне за ново произнасяне.

При този изход на спора, на основание чл.143, ал.1 от АПК в полза на жалбоподателя следва да се присъдят сторените в производството разноски, които са общо в размер на 490лв., от които 10лв. за държавна такса и 480лв. адвокатско възнаграждение, съгласно договор за правна защита и съдействие, видно от който възнаграждението е заплатено в брой.

Водим от горното съдът,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба от Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – Варна, ЕИК 176143308 Решение рег. № ДОИ17000205ВН_003ВН/1.12.2017г. на секретаря на Община Варна, в частта с която е отказана информацията по т.І от заявлението.

ВРЪЩА преписката на секретаря на Община – Варна за произнасяне по т. І от заявление вх. № ДОИ 17000205ВН/20.11.2017 г. на Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията, съобразно указанията в настоящото решение.

ОСЪЖДА Община – Варна да заплати на Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията, ЕИК 176143308, със седалище и адрес на управление гр. Варна, представлявано от председателя Юлиан Чолаков, разноски за производството в размер на 490 (четиристотин и деветдесет) лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд на РБ, в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: