

РЕШЕНИЕ

№ 2083

15.11.2018г.

гр. Бургас

В ИМЕТО НА НАРОДА

Бургаският административен съд двадесети състав, в публично заседание на пети ноември две хиляди и седемнадесета година, в състав

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ХРИСТО ХРИСТОВ

при секретаря Ирина Ламбова, като разгледа докладваното от съдия Христо Христов административно дело № 2700 по описа за 2018 година, за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от АПК, във връзка с чл.40, ал.1 от Закона за достъп до обществена информация.

Образувано е по жалбите на Асен Недялков Йорданов, директор на сайта „Бивол“ с адрес за кореспонденция: гр.Бургас, площад „Баба Ганка“ № 4, ет.4 и СДРУЖЕНИЕ ЗА ОПТИМИЗИРАНЕ НА ПРАВОСЪДИЕТО И АДМИНИСТРАЦИЯТА – „СОПА”, ЕИК 176143308, със седалище гр.Варна, представлявано от председателя Юлиан Атанасов Чолаков с адрес: гр.Варна, бул.“Владислав Варненчик“ № 133, чл.40, вх.А, ап.43, против Отказ за предоставяне на обществена информация, обективиран в писмо рег.№ ЕД-4802/3/ от 31.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас и Мълчалив отказ по част от заявление за достъп до обществена информация /ДОИ/ с рег. № ЕД-4802 от 02.08.2018г.

Иска се отмяна на уведомителното писмо и мълчаливия отказ като незаконосъобразни и да бъде указан срок на административния орган да предостави исканата информация в пълен обем. Иска се присъждане на направените разноски.

В съдебно заседание жалбоподателят Асен Недялков Йорданов се явява лично и с процесуален представител адвокат Иванов.

Жалбоподателя Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – „СОПА” се представлява от управителя Юлиан Чолаков и адвокат Иванов.

Двамата поддържат жалбата съобразно изложените в нея доводи като излагат и допълнителни съображения за основателността ѝ. Не представят по делото писмена защита в определения срок, въпреки дадената им от съда възможност.

Ответната страна – Заместник кмет по „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас се представлява от адвокат Златан Христов, който оспорва жалбата като неоснователна, като излага съображения в тази насока.

Съдът, като взе предвид разпоредбата на чл.168 от АПК и прецени събраните по делото доказателства, ведно с доводите и изразените становища прие за установено следното:

Оспорващите Асен Недялков Йорданов и Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – „СОПА” подали заявление за достъп до обществена информация рег.№ ЕД-4802/02.08.2018г. до кмета на община Бургас, с искане да им бъде предоставен достъп до: Изчерпателна информация за цялата преписка и документацията за действията на общинската администрация по повод във връзка с проекта „Стара карта на Бургас”, реализиран на улица „Алеко Богориди” в град Бургас, а именно: Данни за инициращия документ по смисъла на чл.24 и датата по смисъла на чл.25 от АПК за започване на производството по възлагането на проекта и неговото одобряване, данни за всички документи до неговото приключване, включително данни за самия проект и неговата цена, за възложителя, проектанта, изпълнителя, протоколите от общественото обсъждане и от други срещи, за относимата входяща и изходяща кореспонденция в Община Бургас преди и след финансирането му – предложения, мнения, писма, заявления, инициативи, както и за писмата, с които им е отговорено от общинската администрация.

Поискано е информацията да е актуална и бъде предоставена по електронен път под формата на копие от относимите документи.

С писмо рег.№ ЕД-4802/1/16.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас, на жалбоподателите било отговорено, че мозайката „Стара карта на Бургас” е част от реализацията на дейностите по проект за реконструкция на ул.”Алеко Богориди” и че в проекта са включени дейностите по елементи на градско обзавеждане, както и елементи на монументална украса, в това число и мозайка „Стара карта на Бургас”. В писмото е посочено още, че проектът за реконструкция на ул.”Алеко Богориди” е съгласуван с Министерството на културата и всички елементи на градското обзавеждане са съгласувани с Дружеството на художниците – Бургас.

В цитирания отговор липсва произнасяне по същество на заявление за достъп до обществена информация рег.№ ЕД-4802/02.08.2018г. подадено от Асен Недялков Йорданов и Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – „СОПА”.

Оспорващите подали допълнително заявление с вх.№ ЕД-4802/2/20.08.2018г. до кмета на Община Бургас, с което поискали тълкуване на съдържанието на писмо рег.№ ЕД-4802/1/16.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска и произнасяне по същество на заявлението им за достъп до обществена информация.

С писмо рег.№ ЕД-4802/3/31.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас, на жалбоподателите било отказано им бъде

предоставена исканата от тях информация със заявление № ЕД-4802/02.08.2018г.

Административният орган е обосновал отказа си с аргумента, че исканата информация и всички отнасящи се за нея документи относно проект за реконструкция на пешеходната зона ул."Алеко Богориди" от ул."Лермонтов" до ул."Демокрация", гр.Бургас, съгласно разпоредбите на Закона за обществените поръчки са публични и налични, както на сайта на Община Бургас, така и на сайта на Агенцията за обществени поръчки. Същевременно административният орган е посочил, че не разполага с искана информация и няма информация за нейното местонахождение, поради което съгласно разпоредбата на чл.33 от ЗДОИ, в 14-дневен срок уведомява за това заявителя.

Недоволни от постановения отказ Асен Недялков Йорданов и Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – „СОПА” го обжалвали пред Административен съд – Бургас, чрез административния орган с жалба рег.№ ЕД-4802/4/14.09.2018г. по описа на община Бургас.

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

Жалбите са процесуално допустими по отношение на постановения отказ за предоставяне на обществена информация, обективизиран в писмо рег.№ ЕД-4802/3/ от 31.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас, като подадени в срока по чл.149, ал.1 от АПК, от надлежни страни – адресати на постановения отказ, имащи право и интерес от обжалването.

Същевременно съдът намира жалбите за недопустими, в частта им против Мълчалив отказ по част от заявление за достъп до обществена информация /ДОИ/, с рег. № ЕД-4802 от 02.08.2018г., тъй като административният орган е постановил изричен отказ, обективизиран в посоченото по-горе писмо.

Разгледани по същество жалбите се преценят като основателни поради следните съображения:

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган – инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас, в рамките на правомощията му, съгласно чл.28, ал.2, вр. с чл.3, ал.1 от ЗДОИ и на основание заповед № 249/28.01.2016г. на кмета на община Бургас.

При издаване на оспореното решение административният орган не е допуснал нарушение на административно-производствените правила, които да обосноват отмяната му на това основание. Същото е издадено в предвидената от закона форма, съдържащо необходимите реквизити и фактическите, и правни основания за издаването му.

Съгласно легалната дефиниция по чл.2, ал.1 от ЗДОИ обществена информация е всяка информация, свързана с обществения живот в Република България и даваща възможност на гражданите да си съставят собствено

мнение относено дейността на задължените по закона субекти. Задължените субекти са регламентирани в чл.3, като в ал.1 е предвидено, че този закон се прилага за достъп до обществената информация, която се създава или се съхранява от държавните органи, техните териториални звена и органите на местното самоуправление в Република България, а в ал.2 е предвидено, че законът се прилага и за достъп до обществена информация, която се създава и съхранява от: 1. публичноправни субекти, различни от тези по ал.1, включително публичноправните организации; 2. физически и юридически лица само относно извършвана от тях дейност, финансирана със средства от консолидирания държавен бюджет и средства от фондове на Европейския съюз или предоставени от Европейския съюз по проекти и програми.

Основна характеристика на обществената информацията е възможността чрез нея да може да бъде създадено собствено мнение /на лицата, които искат предоставяне на тази информация/ относно дейността на задължените субекти. Последните са лицата, които са задължени да осигурят достъпа до обществена информация, а информацията, чието предоставяне се иска, следва да е свързана с дейността именно на задължените лица. Предвид това, за да се приеме, че информацията, до която е поискан достъп, е обществена информация по смисъла на ЗДОИ, тя трябва да е свързана с дейността на органа, от когото е поискана - да се съдържа в издаден от него акт /официална обществена информация/ или да е събрана, създадена или съхранявана във връзка с официалната информация/служебна обществена информация.

В конкретния случай решаващият административен орган се е позовал от една страна на разпоредбата на чл.33 от ЗДОИ, като е заявил, че не разполага с поисканата от жалбоподателите обществена информация, а от друга страна е посочил, че същата е публично достъпна, включително и на сайта на Община Бургас, чрез изписаният в процесното писмо линк.

Съдът намира, че изложените от административния орган аргументи за издаване на оспорения отказ са неоснователни и незаконосъобразни предвид следното:

Кметът на община Бургас, респективно ответникът по делото заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас, упълномощен от кмета с нарочна заповед, е задължено лице по смисъла на чл.3, ал.1 от ЗДОИ.

От събраните по делото доказателства се установява по безспорен начин, че исканата от оспорващите Асен Недялков Йорданов и Сдружение за оптимизиране на правосъдието и администрацията – „СОПА” информация е обществена по смисъла на по чл.2, ал.1 от ЗДОИ, което обстоятелство не се оспорва и от ответника.

Позоваването от административния орган на разпоредбата на чл.33 от ЗДОИ е неправилно и незаконосъобразно, тъй като същата се отнася до случаите, в които органът не е нормативно задължен да създава и съхранява исканата информация, какъвто очевидно не е в настоящият казус. Освен това

по делото се установи, вкл. и от съдържанието на оспореното писмо, че административният орган разполага с исканата от жалбоподателите обществена информация, предмет на подаденото от тях заявление рег. № ЕД-4802 от 02.08.2018г.

С оглед изложеното съдът намира, че постановеният отказ да бъде предоставена исканата от жалбоподателя информация, обективиран в Уведомително писмо рег.№ ЕД-4802/3/ от 31.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас е незаконосъобразен, като издаден при неправилно приложение на закона и в несъответствие с неговата цел, поради което следва да бъде отменен, а преписката да бъде върната на административния орган за ново произнасяне.

При този изход на делото и на основание чл.143, ал.1 от АПК съдът намира за основателно искането на жалбоподателите за присъждане на направените от тях разноски за внесена държавна такса и изплатено възнаграждение на адвокат в размер съответно на 300.00 лв. и 180.00 лв.

Водим от горното и на основание чл.159, т.1, чл.172, ал.2 и чл.174 от АПК във вр. с чл.41, ал.1 от ЗДОИ, Бургаският административен съд, двадесети състав

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалбите на Асен Недялков Йорданов, директор на сайта „Бивол“ с адрес за кореспонденция: гр.Бургас, площад „Баба Ганка“ № 4, ет.4 и СДРУЖЕНИЕ ЗА ОПТИМИЗИРАНЕ НА ПРАВОСЪДИЕТО И АДМИНИСТРАЦИЯТА – „СОПА”, ЕИК 176143308, със седалище гр.Варна, представлявано от председателя Юлиан Атанасов Чолаков с адрес: гр.Варна, бул.“Владислав Варненчик“ № 133, чл.40, вх.А, ап.43, против Мълчалив отказ по част от заявление за достъп до обществена информация /ДОИ/ с рег. № ЕД-4802 от 02.08.2018г.

ПРЕКРАТЯВА производството по делото в тази му част.

ОТМЕНЯ Отказ за предоставяне на обществена информация, обективиран в писмо рег.№ ЕД-4802/3/ от 31.08.2018г. подписано от инж. Чанка Коралска – заместник-кмет „Строителство, инвестиции и регионално развитие“ при Община Бургас.

ВРЪЩА преписката на административния орган за ново произнасяне като го задължава в 14 – дневен срок от съобщението за влязло в сила решение да предостави достъп до исканата обществена информация, съобразно дадените в мотивите на решението указания за приложение на закона.

ОСЪЖДА ОБЩИНА БУРГАС да заплати на Асен Недялков Йорданов, директор на сайта „Бивол“ с адрес за кореспонденция: гр.Бургас, площад „Баба Ганка“ № 4, ет.4 разноски по делото за внесена държавна такса и изплатено възнаграждение на адвокат общо в размер на 310.00 /триста и десет/ лева.

ОСЪЖДА ОБЩИНА БУРГАС да заплати на СДРУЖЕНИЕ ЗА ОПТИМИЗИРАНЕ НА ПРАВОСЪДИЕТО И АДМИНИСТРАЦИЯТА – „СОПА”, ЕИК 176143308, със седалище гр.Варна, представлявано от председателя Юлиан Атанасов Чолаков с адрес: гр.Варна, бул.“Владислав Варненчик“ № 133, чл.40, вх.А, ап.43 разноски по делото за внесена държавна такса и изплатено възнаграждение за адвокат общо в размер на 190.00 /сто и деветдесет/ лева.

Решението подлежи на обжалване пред ВАС на РБ с частна жалба в 7-дневен срок от съобщаването му на страните в частта му, която има характер на определение и на касационно обжалване в останалата му част, в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: