

РЕШЕНИЕ

№ 3525

гр. София, 26.05.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 59 състав,
в публично заседание на 28.04.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Зорница Дойчинова

при участието на секретаря Светла Гечева, като разгледа дело номер **9616** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е образувано по подадени от С. М. Г. и Г. И. А. и двамата от [населено място] и представлявани от адв. К. жалби срещу акт на министъра на здравеопазването от 06.07.2021 г., с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролор на [фирма] по проведен конкурс за избор на контролор по реда на чл. 144, ал.3 ТЗ, вр. чр. 21, ал.1 ЗПП и чл. 37, ал.1 и ал.2 от ППЗПП в [фирма], открит с акт на министъра на здравеопазването от 16.06.2021 г., с който е утвърден доклад изх. № МЗ-02-201/16.06.2021 г. на зам. министъра на здравеопазването.

Първоначално, по жалба от Г. И. А. срещу същия административен акт на министъра на здравеопазването, в АССГ е образувано адм.д. № 9668/2021 г. С определение № 1976/10.03.2022 г. делото е прекратено, а с определение от 18.03.2022 г. е присъединено към настоящето дело.

В двете жалби и уточненията към тях са изложени съображения за незаконосъобразност на проведения конкурс. Изложените са съображения за незаконосъобразност на конкурса още от самото му обявяване, като считат, че неправилно това е направено директно с покана за участие в процедурата, а не със заповед на министъра. Считат, че съдържанието на поканата не съответства на изискванията на ЗПП и Правилника за прилагане на ЗПП, въз основа на които е издадена. Посочват, че даденият срок за подаване на документите за участие в конкурса не може да е по-кратък от 15 дни, считано от датата на оповестяване на конкурса. В случая това е сторено на 17.06.2021 г., а срокът за подаване е до

28.06.2021 г. Липсват критерии и правила за провеждането на самия конкурс, а са заложили единствено условия за допустимост до конкурсната процедура. С обявата не е представена информация за срока за договора и начина на определяне на месечното възнаграждение, нито темите, предмет на събеседване. Всичко изложеното представлява нарушение на материалния закон, кандидатите са лишени от възможността да подготвят документите си за участие, нарушение са и изискванията за равнопоставеност, състезателност и прозрачност, поради липса на правила и критерии за избор. Допълнително се посочва, че са нарушени и вътрешните правила, утвърдени със заповед на министъра за провеждане на конкурси за членове на органи на органи за управление на публични предприятия. Молят да бъде обявена нищожността на акта на министъра на здравеопазването, с който открит конкурса, както и този, с който той е приключил. Претендират разноски.

В проведеното съдебно заседание жалбоподателите се представляват от адв. К., която поддържа жалбите. Счита, че при провеждане на конкурса са допуснати съществени нарушения на процесуалните закони. Твърди, че конкурса е самостоятелно административно производство, което е независимо от правните последици, които поражда. Двете правоотношения, по провеждане на конкурса и сключването на договора, не следва да бъдат смесени.

Ответният орган - министърът на здравеопазването се представлява от юрк. П., която в съдебно заседание и в представено писмено становище оспорва жалбите като счита, че същите са недопустими. Посочва, че дружеството, за което е проведен конкурс е публично предприятие по смисъла на чл. 2, ал.1, т.1 ЗПП и правата на едноличния собственик на капитала се упражняват от министъра на здравеопазването. Счита, че актовете, които се издават в това правоотношение не са административни, а граждански. Поради това не подлежат на обжалване. Алтернативно счита жалбите за неоснователни. Моли за оставяне на жалбата без разглеждане и прекратяване на делото. Допълнителни съображения излага в представени писмени бележки. Претендира разноски.

Заинтересованата страна – П. Л. П., чрез адв. И. оспорва подадените жалби, като счита същите за недопустими, за което излага подробни съображения в представено становище по жалбите. Счита, че предметът на спора е поканата, а в определение на ВАС е записано, че се обжалва конкурса. Едва в частна жалба на жалбоподателите се уточнявал някакъв допълнителен предмет, което било недопустимо. По този начин, според заинтересованата страна се измества предмета на спора, което е недопустимо. Алтернативно моли съда да отхвърли жалбите като неоснователни. Счита, че процедурата по избор на контролор е спазена, както и са спазени изискванията, разписани във вътрешните правила за провеждането на конкурса, поради което акта е законосъобразен. При издаване на акта министърът бил длъжен да съобрази единствено решението на комисията, която е установила с протокол и е определила лицето, на което да бъде възложена тази функция. Според защитата решението на комисията не подлежи на съдебен контрол и не може да бъде променено и да бъде издаден друг акт, тъй като министърът действа при обвързана компетентност. Счита, че в жалбата не се сочат конкретни нарушения на административния акт. Моли за отхвърляне на жалбите. Допълнителни съображения по съществото на спора излага в представени писмени бележки. Претендира разноски по представен списък.

Софийска градска прокуратура, редовно призована, не изпраща представител и не изразява становище по така подадените жалби.

Административен съд София-град, в настоящия съдебен състав, след като обсъди доводите на страните и прецени по реда на чл. 235, ал. 2 от ГПК, във вр. с чл. 144 от АПК приетите по делото писмени доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

Със Заповед № РД-01-161/07.06.2019 г. на министъра на здравеопазването са утвърдени Вътрешни правила за дейностите, свързани с управлението на търговските дружества – лечебни заведения и други дружества с държавно участие от системата на Министерството на здравеопазването. Процедурата за възлагане на контрола в едноличните търговски дружества, в които правата на държавата се упражняват от министъра на здравеопазването е разписана в глава дванадесета на Вътрешните правила. Предвидено е в т. 5 от вътрешните правила, че процедурата за избор на контролор се извършва чрез подбор по документи, а в т. 9 от глава дванадесета на Вътрешните правила е разписано, че подборът се провежда чрез проверка на съответствието на представените документи с предварително обявените изисквания, като комисията предлага на министъра на здравеопазването да сключи договор за възлагане на контрола с кандидата, който в най-пълна степен отговаря на предварително обявените изисквания.

По делото са налични и вътрешни правила за провеждане на конкурс за членове на органите на управление на публичните предприятия към МЗ по ЗПП, утвърдени със Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г. на министъра на здравеопазването. Тези правила за утвърдени във връзка с чл. 13 ЗПП и чл. 37 ППЗПП.

До министъра на здравеопазването е отправен доклад, изх. № МЗ-02-201/16.06.2021 г., с който е предложено да бъде открита процедура за избор на контролор на [фирма]. Към доклада са приложени и съответните документи – покана за избор на контролор, заявление за участие, декларации и проект на договор.

С резолюция от същата дата 16.06.2021 г., министърът на здравеопазването е утвърдил доклада и приложените към него документи. С това е поставено началото на административното производство по откриване на процедурата.

Въз основа на изготвения доклад и резолюцията на министъра, Министерство на здравеопазването е отправило покана, за избор на контролор по реда на чл. 144, ал. 3 от Търговския закон, чл. 21, ал. 1 от ЗПП, чл. 37, ал. 1 и ал. 2 от Правилника за прилагане на Закона за публичните предприятия (ППЗПП) в [фирма], със седалище и управление: [населено място], [улица], ЕИК[ЕИК]. В поканата е посочено, че процедурата за избор на контролор ще се извърши, чрез подбор по документи, изброени и приложени към поканата по образец. Подборът се провежда, чрез проверка на съответствието на представените документи с предварително обявените изисквания. Сроктът за подаване на заявленията е до 28.06.2021 г., като същите ще бъдат разгледани на 29.06.2021 г. от 14:00 часа.

Поканата е публикувана на интернет страницата на Министерството на здравеопазването на 17.06.2021 г.

Жалбоподателят С. М. Г. е подал заявление за участие в конкурс за избор на контролор на [фирма], [населено място], рег. с вх. № ЛЗ-275/22.06.2021 г., към което е приложил Европейски формат на автобиография, Диплома за завършено висше образование по специалност счетоводна отчетност, 2 бр. трудови книжки, Служебна книжка, Удостоверение УП-3, Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 20, ал. 1, т. 3-8 и т. 13 от ЗПП, Декларация относно липсата

или наличието на обстоятелствата по чл. 21, ал. 2 от ЗПП, Декларация, с която декларира, че не е управител, заместник и наето лице в дружеството [фирма], не е съпруг, роднина по права или съребрена линия до трета степен на управителя, негов заместник или наетите лица в дружеството по т. 1, не е лишен с присъда или с административно наказание от правото да заема материално-отчетническа длъжност и не е управител или член на изпълнителен или контролен орган на друго търговско дружество с държавно участие.

Жалбоподателят Г. И. А. е подал заявление за участие в конкурс за избор на контролор на [фирма], [населено място], с рег. с вх. № ЛЗ-276/24.06.2021 г., към което е приложил Автобиография, Диплома за завършено висше образование специалност право, Свидетелство за професионална квалификация, Трудова книжка, Удостоверение образец УП-3, 3 бр. Удостоверения образец УП-2, Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 20, ал. 1, т. 3-8 и т. 13 от ЗПП, Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 21, ал. 2 от ЗПП, Декларация, с която декларира, че не е управител, заместник и наето лице в дружеството [фирма], не е съпруг, роднина по права или съребрена линия до трета степен на управителя, негов заместник или наетите лица в дружеството по т. 1, не е лишен с присъда или с административно наказание от правото да заема материално-отчетническа длъжност и не е управител или член на изпълнителен или контролен орган на друго търговско дружество с държавно участие, Електронно свидетелство за съдимост, Удостоверение за професионална компетентност за международен автомобилен превоз на товари.

Заинтересованата страна П. Л. П. е подал заявление за участие в конкурс за избор на контролор на [фирма], [населено място] рег. с вх. № ЛЗ-278/28.06.2021 г., към което е приложил Автобиография, Диплома за завършено висше образование по медицина и за призната специалност – психиатрия, Диплома от Е. М. Centre, Удостоверение за професионална квалификация, 7 бр. Удостоверения образец УП-3, 2 бр. Осигурителни книжки, Удостоверение образец УП-2, Декларация за регистрация на самоосигуряващо се лице, Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 20, ал. 1, т. 3-8 и т. 13 от ЗПП, Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 21, ал. 2 от ЗПП; Декларация, с която декларира, че не е управител, заместник и наето лице в дружеството [фирма], не е съпруг, роднина по права или съребрена линия до трета степен на управителя, негов заместник или наетите лица в дружеството по т. 1, не е лишен с присъда или с административно наказание от правото да заема материално-отчетническа длъжност и не е управител или член на изпълнителен или контролен орган на друго търговско дружество с държавно участие, Свидетелство за съдимост; Декларация относно липсата или наличието на обстоятелствата по чл. 20, ал. 1, т. 9-12 от ЗПП.

Със Заповед № РД-16-461/05.07.2021 г. на министъра на здравеопазването е назначена Комисията, която да проведе процедурата по избор на контролор на [фирма] чрез подбор на документи, съобразно Вътрешните правила.

Назначената комисия е разгледала подадените заявления и извършила преценка на представените от кандидатите документи и условията за избор на контролор на [фирма]. За работата на комисията е изготвен протокол от 06.07.2021 г.

В протокола е отразено, че заявления за участие в процедурата са подадени от пет лица. След анализ на представените към заявленията документи, комисията е преценила, че представените от жалбоподателят Г. И. А. не отговарят на

изискванията, тъй като от тях не се установява наличие на най-малко пет години професионален опит като юрист. Поради това кандидатът А. не е допуснат до участие в конкурса, на основание т.8.5 от глава XII от вътрешните правила. Кандидатите С. М. Г. и П. Л. П. са допуснати до участие, като е прието, че подадените документи отговарят на изискванията на конкурса.

Въз основа на направените проверки и анализи на документите, комисията е приела, че кандидатурата на П. Л. П. отговаря в най-пълна степен на предварително обявените изисквания, поради това, че същият е лекар с познания и опит в областта на управлението и контрола на търговски дружества, и дружества със сходен предмет на дейност на [фирма]. Поради това е предложила на министъра на здравеопазването да сключи договор за възлагане на контрола на дружеството с П. Л. П..

Протоколът от работата на комисията е утвърден с резолюция на министъра на здравеопазването от 06.07.2021 г.

На основание чл. 144, ал. 3 от ТЗ и чл. 52, ал. 1 и чл. 54, ал 1 от ППЗПП и във връзка с Протокол № РД-16-468/06.07.2021 г., едноличният собственик на капитала на [фирма] е назначил за контролор на дружеството П. Л. П. и с него е сключен Договор № РД-16-469/06.07.2021 г. за възлагане на контрола.

Протоколът е съобщен на участниците в конкурса, но не са представили доказателства за получаването му от жалбоподателите.

При така установените факти, настоящия съдебен състав на АССГ, като извърши цялостна проверка за законосъобразността на оспорения индивидуален административен акт на всички основания по чл. 146 от АПК, по реда на чл. 168, ал. 1 от АПК, достигна до следните правни изводи:

Предмет на оспорване е акт на министъра на здравеопазването от 06.07.2021 г., с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролор на [фирма] по проведен конкурс за избор на контролор по реда на чл. 144, ал.3 ТЗ, вр. чр. 21, ал.1 ЗПП и чл. 37, ал.1 и ал.2 от ППЗПП в [фирма], открит с акт на министъра на здравеопазването от 16.06.2021 г., с който е утвърден доклад изх. № МЗ-02-201/16.06.2021 г. на зам. министъра на здравеопазването.

По отношение допустимостта на жалбите се е произнесъл ВАС с определение № 1030/03.02.2022 г., постановено по адм.д. № 12250/2021 г. по описа на ВАС, VI отд., с което е отменено определение № 7747/15.10.2021 г., постановено по адм.д. № 9616/2021 г. по описа на АССГ и делото е върнато за продължаване на съдопроизводствените действия, съобразно дадените указания по тълкуване и прилагане на закона, изразяващи се в установяване и съобразяване действителната воля на жалбоподателя досежно акта /актовете, които обжалва. Към настоящето дело е присъединено и адм.д. № 9668/2021 г. По това дело също е постановено прекратително определение, което е отменено с определение № 1003/03.02.2022 г., постановено по адм.д. № 11702/2021 г. по описа на ВАС и делото е върнато за продължаване на съдопроизводствените действия съобразно указанията по тълкуване и прилагане на закона. ВАС е дал указания на настоящата съдебна инстанция относно предмета на делото, с които настоящият съдебен състав е обвързан, поради което следва да приеме, че подадените жалби са допустими и следва да се разгледат по същество.

Поради това, съдът намира, че е сезиран с жалби срещу годеи за оспорване административен акт. Компетентен да се произнесе по подадените жалби срещу акт на

министъра на здравеопазването, с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролър на ППЗПП в [фирма] по проведен конкурс за избор на контролър по реда на чл. 144, ал.3 ТЗ, вр. чр. 21, ал.1 ЗПП и чл. 37, ал.1 и ал.2 от ППЗПП в [фирма] е АССГ, поради което с жалбите е сезиран надлежния орган. Жалбите са подадени от лица, имащи правен интерес от оспорване, тъй като с акта се засягат техни права и законни интереси, тъй като и двамата жалбоподатели са подали заявления за участие в конкурса. Жалбите са подадени в срока за оспорване на административните актове, тъй като протоколът е утвърден на 07.06.2021 г., а жалбата от А. е подадена на 28.06.2021 г., а от Г. на 08.07.2021 г.

Разгледани по същество жалбите са основателни.

Първо следва да се направи уточнение, че предмет на проверка е акт на министъра на здравеопазването на 06.07.2021 г., с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролър на ППЗПП в Б.-БИО-НЦЗПБ“ Е., и на това основание следва да бъде проверен целия проведен конкурс за избор на контролър по реда на чл. 144, ал.3 ТЗ, вр. чр. 21, ал.1 ЗПП и чл. 37, ал.1 и ал.2 от ППЗПП в Б.-БИО-НЦЗПБ“ Е. от неговото откриване, до приключването му, тъй като откриването на конкурса не подлежи на самостоятелно оспорване.

По силата на чл. 63, ал. 3 от Закона за лечебните заведения, членовете на органите на управление и контрол на държавните и общинските лечебни заведения и на лечебните заведения с държавно и/или общинско участие в капитала, които са публични предприятия по смисъла на Закона за публичните предприятия, се избират и назначават след провеждане на конкурс по реда на Закона за публичните предприятия.

[фирма], за което е проведен конкурс за избор на контролър, е еднолично дружество с ограничена отговорност с държавно имущество, регистрирано в Търговския регистър и представляващо публично предприятие по смисъла на чл. 2, ал. 1, т. 1 от ЗПП, в което правата на едноличния собственик на капитала (държавата) се упражняват от министъра на здравеопазването.

Съгласно чл. 147, ал. 1 от Търговския закон едноличният собственик на капитала управлява и представлява дружеството лично или чрез определен от него управител.

Съгласно чл. 21, ал. 1 от ЗПП всички членове на органите за управление и контрол се избират и назначават след провеждане на конкурс, чиито условия и ред за провеждане на конкурса се уреждат в правилника за прилагане на закона. Според § 1, т. 13 от ДР по смисъла на този закон "членове на органи за управление и контрол" са членовете на надзорните съвети и управителните съвети в акционерните дружества с двустепенна структура, членовете на съветите на директорите в акционерните дружества с едностепенна структура, управителите и контролърите в дружествата с ограничена отговорност и членовете на управителните съвети и изпълнителните директори в държавните предприятия, образувани със закон.

По силата на чл. 37, ал. 1 и ал. 2 от ППЗПП конкурсна процедура за избор на представители на държавата в органите на управление и контрол в публичните предприятия се провежда от съответния орган, упражняващ правата на държавата, по ред определен от него. Предвид на това, в компетентността на министъра на здравеопазването, в качеството му на орган, упражняващ правата на държавата в [фирма], е провеждането на процедура за избор на контролър на дружеството по определен от него ред.

Следва да се направи уточнение, че ЗПП и ППЗПП са приети - първият обн. ДВ, бр.79

от 8.10.2019 г., изм. и доп. ДВ. бр.11 от 9.02.2021г., а вторият в сила от 05.05.2020 г., Приет с ПМС № 85 от 30.04.2020 г., изм. ДВ. бр.89 от 26.10.2021г. Процедурата, по която се е развил конкурса е разписана във Вътрешните правила за дейностите, свързани с управлението на търговските дружества – лечебни заведения и други дружества с държавно участие от системата на Министерството на здравеопазването, утвърдени със Заповед № РД-01-161/07.06.2019 г. на министъра на здравеопазването, т.е. преди приемането на ЗПП и ППЗПП. Това изначално опорочава обявеният конкурс, тъй като е проведен по правила, приети преди влизане в сила на ЗПП и ППЗПП. Действително, чл. 37, ал.1 ППЗПП е дал възможност на органа да определи ред, по който да проведе конкурса, но този ред следва да е съобразен с приетия ЗПП и ППЗПП. С последваща Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г., министърът на здравеопазването е утвърдил Вътрешни правила за провеждане на конкурси за членове на органи за управление на публичните предприятия към МЗ по ЗПП. Посочената заповед е издадена именно на основание чл. 37 от ППЗПП. Процедурата е следвало да бъде проведена именно по тези правила, а не по тези, които не са съобразени с новата законодателна уредба. Това прави конкурса за избор на контролор незаконосъобразен, тъй като е проведен по неактуални, недействащи правила за избор. Налични са други, които е следвало да бъдат съобразени.

Предвид изложените по-горе правни норми, съдът приема, че компетентен да открие, проведе и приключи със сключване на договор, процедурата по избор на контролор на лечебно заведение с едноличен собственик на капитала в лицето на министъра на здравеопазването, е именно министъра на здравеопазването, като за целта той може да създава помощни органи, каквато е комисията, извършила преглед и анализ на заявленията. Това произтича от цитираната по-горе разпоредба на чл. 37, ал. 1 и ал. 2 от ППЗПП, вр. чл. 21, ал. 1 от ЗПП.

В настоящия случай, административното производство по откриване на процедурата за избор на контролор на [фирма] е започнала с изготвяне на доклад, изх. № МЗ-02-201/16.06.2021 г., който доклад в същност представлява предложение до министъра за необходимостта от провеждането на конкурса. Съобразно вътрешните правила, утвърдени със Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г. на министъра на здравеопазването, процедурата следва да се открие със заповед на министъра на здравеопазването, която съдържа и определени реквизити. Вместо това, в проведената процедура заповед липсва, както и липсва какъвто и да било акт на министъра за откриване на процедурата. Не са налице данни този доклад да е одобрен от министъра на здравеопазването, съгласно изискването. Върху доклада, приложен по делото, се съдържа подпис, но същия не е ясно на кого е, тъй като не е налице посочване нито на името, нито на длъжността на лицето, на което принадлежи този подпис. Освен това, не е налице изрично посочване, че доклада се утвърждава, или одобрява, или каквото и да било друго действие, от което да се направи извод, че именно министъра като компетентен орган, е съгласен с изготвения доклад и направеното в него предложение. За сравнение, върху договора, приложени към доклада, е налице изрично посочване „Утвърждавам“, след което е положен подпис, под който е посочено, че е на министъра на здравеопазването С. К.. Доколкото не може да се установи с категоричност волята на едноличния собственик на капитала на дружеството, за което се провежда конкурса, а именно министъра на здравеопазването, за откриване на процедура по избор на контролор, то процедурата е опорочена още от самото ѝ откриване. Липсва акт на министъра за това.

Въз основа на доклада, е отправена покана за участие в конкурса, която е публикувана на сайта на министерство на здравеопазването на 17.06.2021 г. Към поканата са приложени съответните образци на документи, както и е посочен краен срок за подаване на заявленията. Указана е датата и часа, в които заявленията ще бъдат разгледани. В поканата обаче не са посочени конкретни правила, при които ще се провежда конкурса. Посочени са условията, на които следва да отговарят участниците, но не се съдържат правила как ще протече конкурса. Съгласно общо приетото разбиране за понятието „конкурс“ това е състезание, състезателен изпит, чрез който се определя най-подготвения за някакво място, работа. Т.е., за да бъде установен най-подготвения или най-подходящия за длъжността контролор, конкурса за заемане на длъжността би следвало да има някаква състезателна част, дали това ще бъде чрез събеседване, или чрез писмен изпит, или пък чрез представяне на предварително подготвена концепция за работата, или по друг състезателен начин, следва да реши едноличния собственик на капитала. Такива обаче условия не са зададени нито в поканата за участие, нито във вътрешните правила, въз основа на които се провежда конкурса. В поканата са възпроизведени изискванията към участниците, но това са условия за допустимост в конкурса, но не и документи, въз основа на които участниците ще се състезават за заемане на длъжността. По тази причина не е ясно как ще бъде определен най-подходящия кандидат за заемане на длъжността. Още повече, че ако не са представени всички посочени в поканата документи, кандидата няма да бъде допуснат до участие в конкурса. Т.е. всички допуснати кандидати ще означава, че отговарят на изискванията на поканата и вътрешните правила и кой ще бъде избран е предоставено единствено на субективната преценка на комисията. Вътрешните правила, по които е проведена процедурата са вътрешно ведомствен акт, но същите следва да съответстват на целите и принципите на закона, в случая на ЗПП и съответно ППЗПП, в които е посочено, че контролор се избира след провеждане на конкурс. Обявеният конкурс е формално наречен такъв, не съдържа белезите, които следва да съдържа един конкурс, с оглед изясненото по-горе. Не е налице състезателна част между участниците, въз основа на която да се избере най-подходящия.

Не случайно и с оглед принципа на прозрачност, във вътрешните правила, одобрени със Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г. на министъра на здравеопазването е разписано, че следва да се проведе писмена част от конкурса, след това събеседване, а изисканите документи са единствено във връзка с допустимостта на участника до конкурса.

В поканата за участие е посочено, че срокът за подаване на заявления е до 28.06.2021 г., а публичната покана е публикувана в сайта на министерството на 17.06.2021 г., т.е. 11 дни по-рано. Съобразно правилата, одобрени със Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г. на министъра на здравеопазването, чл. 5, ал.3 от същите, срокът за подаване на документи не може да бъде по-кратък от 15 дни, считано от датата на оповестяване на конкурса, което е станало на 17.06.2021 г. Това представлява съществено процесуално нарушение, нарушаващо правото на участие в конкурса на всички желаещи.

Събраните, в указания в поканата срок, заявления са разгледани от комисия, назначена със Заповед № РД-16-461/05.07.2021 г. на министъра на здравеопазването. Назначената комисия е разгледала подадените заявления и извършила преценка на представените от кандидатите документи и условията за избор на контролор на [фирма]. За работата на комисията е изготвен протокол от 06.07.2021 г. В протокола е отразено, че заявления за участие в процедурата са подадени от пет лица. След анализ

на представените към заявленията документи, комисията е преценила, че представените от жалбоподателят Г. И. А. не отговарят на изискванията, тъй като от тях не се установява наличие на най-малко пет години професионален опит като юрист. Поради това, кандидатът А. не е допуснат до участие в конкурса. Кандидатите С. М. Г. и П. Л. П. са допуснати до участие, като е прието, че подадените документи отговарят на изискванията на конкурса. Въз основа на направените проверки и анализи на документите, комисията е приела, че кандидатурата на П. Л. П. отговаря в най-пълна степен на предварително обявените изисквания, поради това, че същият е лекар с познания и опит в областта на управлението и контрола на търговски дружества, и дружества със сходен предмет на дейност на [фирма]. Поради това е предложила на министъра на здравеопазването да сключи договор за възлагане на контрола на дружеството с П. Л. П.. Министърът на здравеопазването е утвърдил протокола от работата на комисията, с резолюция от 06.07.2021 г. На основание чл. 144, ал. 3 от ТЗ и чл. 52, ал. 1 и чл. 54, ал. 1 от ППЗПП, във връзка с Протокол № РД-16-468/06.07.2021 г., едноличният собственик на капитала на [фирма] е назначил за контролор на дружеството П. Л. П. и с него е сключен Договор № РД-16-469/06.07.2021 г. за възлагане на контрола.

Тъй като актът на министъра, с който приключва административната част от конкурса е именно утвърждаването на протокола, и с оглед на това, че всеки един административен акт следва да съдържа мотиви, то следва да се приеме, че мотивите към резолюцията, с която е утвърден протокола на комисията следва да се съдържат именно в протокола от работата на комисията. Доколкото това решение на комисията е станало основание за издаване на административен акт на административен орган и в него са изложени мотивите, въз основа на които органа е издал акта, то същото следва да е мотивирано. В случая обаче в протокола на комисията от 06.07.2021 г. липсват мотиви, въз основа на които да се направи извод, че именно кандидата П. е най-подходящ за заемане на длъжността контролор. Тази липса на мотиви е особено осезаема предвид факта, че липсва състезателна част на конкурса, и доколкото и тримата допуснати кандидати отговарят на изискванията, следва да се посочи точно, ясно и конкретно какви са причините кандидата П. да е най-подходящ. Комисията се е ограничила единствено до посочването, че П. отговаря в най-пълна степен на предварително обявените изисквания, поради това, че същият е лекар с познания и опит в областта на управлението и контрола на търговски дружества, и дружества със сходен предмет на дейност на [фирма]. Но един от останалите кандидати жалбоподателят Г. също има опит в областта на здравеопазването, а пък другият кандидат Н. има опит като член на управителни органи на търговски дружества. Поради изложеното, липсата на мотиви защо П. отговаря в най-пълна степен на обявените изисквания, прави акта на министъра на здравеопазването, с който се утвърждава протокола от работата на комисията, немотивиран. За останалите участници не става ясно защо един кандидат е предпочетен пред друг. Липсата на мотивите в акта винаги е основание за отмяна на акта, тъй като това е един от основаните негови реквизити, предвиден за да бъде спазван принципа на прозрачност, заложен в АПК. Комисията е работила изцяло на субективни критерии и по правила, които противоречат на основните принципи, заложен в АПК.

С оглед изложеното по-горе се установи, че целият конкурс е проведен по неактуални и несъобразени с действащите ЗПП и ППЗПП правила, както и противоречи на общото разбиране на конкурс и липсва състезателност. Също така се установи, че

липсва заповед на министъра на здравеопазването за откриване на конкурса, не е спазен предвидения във вътрешните правила, ободрени със Заповед № РД-01-1/04.01.2021 г. на министъра на здравеопазването 15 дневен срок за подаване на документи за участие, както и крайният акт на министъра - акт на министъра на здравеопазването на 06.07.2021 г., с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролър на ППЗПП в Б.-БИО-НЦЗПБ“ Е., е немотивиран, поради което оспореният акт следва да бъде отменен. Тъй като процедурата е опорочена още от нейното откриване, а единствено органа може да прецени необходимостта от провеждане на нова, същата не следва да се връща на етапа на откриването на конкурса.

По разноските:

Предвид изхода на спора, на жалбоподателите се дължат разноски. Двата жалбоподатели доказват разноски единствено за държавна такса и то платена в по-висок от дължимия размер. Двата жалбоподатели са представлявани от адвокат, но не представят доказателства за платено адвокатско възнаграждение. На възстановяване подлежат единствено реално направените разноски. Поради това, на двата жалбоподатели се дължат разноски за държавна такса в размер на по 10,00 лв. за всеки.

На ответника не следва да се присъждат разноски.

На заинтересованата страна също не се дължат разноски.

Така мотивиран и на основание чл.172, ал.2 и чл. 173, ал.2 АПК, Административен съд София-град, Второ отделение, 59 - ти състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ акт на министъра на здравеопазването от 06.07.2021 г., с който е утвърден протокол от 06.07.2021 г., с който е избран контролър на [фирма] по проведен конкурс за избор на контролър по реда на чл. 144, ал.3 ТЗ, вр. чр. 21, ал.1 ЗПП и чл. 37, ал.1 и ал.2 от ППЗПП в [фирма], открит с акт на министъра на здравеопазването от 16.06.2021 г., с който е утвърден доклад изх. № МЗ-02-201/16.06.2021 г. на зам. министъра на здравеопазването.

ОСЪЖДА Министъра на здравеопазването **ДА ЗАПЛАТЯТ** на С. М. Г., ЕГН [ЕГН] сумата от 10,00 лв., представляваща платена държавна такса.

ОСЪЖДА Министъра на здравеопазването **ДА ЗАПЛАТЯТ** на Г. И. А., ЕГН [ЕГН] сумата от 10,00 лева, представляваща платена държавна такса.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба, в 14-дневен срок, пред Върховния административен съд.

Препис от решението да се изпрати на страните по спора.

СЪДИЯ: