

РЕШЕНИЕ

№ 5873

гр. София, 20.12.2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 18.11.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Красимира Милачкова

ЧЛЕНОВЕ: Любка Стоянова

Весела Андонова

при участието на секретаря Ванюша Стоилова и при участието на прокурора Павлов, като разгледа дело номер **7296** по описа за **2011** година докладвано от съдия Любка Стоянова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 от Административно процесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

С решение от 04.05.2011 г. по НАХД № 3009/2011 год., Софийски районен съд, НК, 18 състав, е потвърдил наказателно постановление /НП/ № 11011648/2010/24.01.2011 г., издадено от Директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, с което на Е. Р. М. е наложено административно наказание глоба в размер на 3000 лева, за нарушение на чл. 25, ал. 5 от Закона за обществените поръчки /ЗОП/.

Срещу така постановеното решение, е постъпила в срок касационна жалба от санкционираното лице, с която се иска неговата отмяна като неправилно. В съдебно заседание не се явява и представлява.

Ответникът – АДФИ, в съдебно заседание не се представлява и не взема становище по жалбата.

Представителят на Софийска градска прокуратура намира подадената жалба за неоснователна и като такава следва да се отхвърли.

Административен съд София - град, VII-ми касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение, съобрази доводите и становищата на страните, и обсъди както наведените касационни основания, така и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира за установено следното от фактическа и правна страна:

Касационната жалба е допустима, предвид обстоятелствата, че е подадена от активно легитимирано лице в законоустановения 14-дневен срок от съобщаването му на обжалваното съдебно решение, като е произвела със завеждането си целеният с нея деволутивен и суспензивен ефект.

Разгледана по същество същата се явява частично неоснователна.

За да постанови атакуваното съдебно решение, СРС в цялост и правилно е установил фактическата обстановка за това, че като министър и възложител на обществена поръчка по смисъла на ЗОП /НВМОП/ Е. М. е включила в условията и в документацията на обществена поръчка по решение № ЗОП-04/50 от 30.12.2008 г. такива условия, които необосновано ограничават възможните изпълнители на обществената поръчка.

Въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, Седми касационен състав на Административен съд София – град намира, че обжалваното решение е валидно, допустимо и в съответствие с материалния закон. В тази връзка решаващият състав на съда съобрази и това, че решението е постановено по отношение на акт, който подлежи на съдебен контрол, като произнасянето е извършено от компетентен съд в рамките на правомощията му.

Обжалваното в настоящото производство решение на СРС е частично законосъобразно. Районният съд правилно е възприел и изтъквал гласните доказателства в светлината на останалите събрани по делото писмени доказателства. Мотивите относно преодоляната липса на редовно удължаване на срока на проверката, наличието на компетентност на административно наказващия орган и изложените по същество мотиви за подвеждане на деянието под правилната хипотеза на нормата за необосновано ограничение на участието на определен кръг лица в провеждането на обществената поръчка изцяло се споделят от настоящата инстанция.

Административен съд София – град, VII касационен състав, намира касационните оплаквания, възведени в жалбата на касатора, по повод на която е образувано настоящото производство, за неоснователни, с изключение на аргументите относно размера на наложеното наказание. Именно в тази насока е необходимо да се отбележи, че при липсата на пълни мотиви в НП по отношение на по-високия размер на санкцията и като не е отбелязана поредността на нарушението и неговата тежест следва да се наложи минималния размер на наказанието, посоченото в закона.

СРС е изпълнил служебното си задължение да събере доказателства за проверка на изложените в акта и НП факти, като е приобщиц към делото по надлежния процесуален ред относимите писмени и гласни доказателства. Въпреки това по изложените по-горе мотиви решението следва да бъде отменено и вместо това съдът да измени наложеното административно наказание до размера на предвидения в закона минимум /по чл. 128б от ЗОП в редакцията му от ДВ, бр. 37 от 2006 г., действала към момента на извършване на нарушението / – 500 лв., което е следвало да направи и СРС.

Мотивиран така и на основание чл. 222, ал. 1 от АПК, Административен съд София-град, VII-ми касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 04.05.2011 г. по НАХД № 3009/2011 год., Софийски районен съд, НК, 18 състав И ВМЕСТО ТОВА ПОСТАНОВЯВА:

ИЗМЕНЯ наказателно постановление № 11011648/2010/24.01.2011 г., издадено от

Директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, като определя на Е. Р. М. административно наказание "глоба" в размер на 500 /петстотин/ лева.
РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване или протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.