

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 1211

гр. София, 01.02.2024 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 60 състав,
в закрито заседание на 01.02.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Георги Терзиев

като разгледа дело номер **623** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.166 от Административно – процесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на Висш съдебен съвет, чрез Д. Н. - директор на дирекция „Правна“ при АВСС и процесуален представител на ВСС срещу Решение за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г., издадено от И. П. - директор на дирекция „Добро управление“ и ръководител на УО на ОП „Добро управление“, [населено място].

С молба от 31.01.2024 е направено искане за спиране изпълнението на предварителното изпълнение на Решението за определяне на финансова корекция, поради това, че предварителното му изпълнение би предизвикало на ВСС значителна и трудно поправима вреда. в тази връзка излага подробни съображения.

В искането се сочи, че предварителното изпълнение би довело до значителна и труднопоправима вреда.

Ответникът не изразява становище по искането за спиране на предварителното изпълнение.

Съдът, след като се запозна с представените по делото доказателства и взе предвид становищата на страните, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Искането е направено от надлежна страна по чл. 166, ал. 2 от АПК, поради което е процесуално допустимо.

Разгледано по същество, същото е основателно.

Разпоредбата на чл. 73, ал. 4 от ЗУСЕФСУ, предвижда, че решението за определяне на финансова корекция може да се оспорва пред съд по реда на Административнопроцесуалния кодекс, като при съдебното оспорване се прилагат съответно разпоредбите на чл. 27, ал. 2 и 3 и ал. 5 и 6. В чл. 27, ал. 2, изречение първо

от ЗУСЕФСУ изрично е указано, че оспорването на индивидуалните административни актове и на административните договори не спира тяхното изпълнение. С оглед така цитираната правна регламентация, депозираната пред съда жалба срещу решението за финансова корекция няма суспензивен ефект.

Съгласно чл. 166, ал. 4 от АПК, допуснатото предварително изпълнение на административен акт по силата на отделен закон /каквото е случая – чл. 27, ал. 2 от Закон за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление (ЗУСЕФСУ), когато не се предвижда изрична забрана за съдебен контрол, може по искане на оспорващия да бъде спряно от съда при условията на чл. 166, ал. 2 от АПК. Съгласно последната разпоредба, Съдът може да спре предварителното изпълнение, ако то би могло да причини на оспорващия значителна или трудно поправима вреда, като изпълнението може да се спре само въз основа на нови обстоятелства. С оглед цитираната по-горе разпоредба на чл. 166, ал. 4, вр. ал. 2 от АПК, в този вид производства, в тежест на оспорващия е да докаже наличието на опасност от настъпване на вредоносни за него последици в резултат на предварителното изпълнение на административния акт. Това означава, че тежестта за доказване се носи от оспорващия, защото доказването е насрещно и адресатът следва да представи доказателства, че то би могло да причини значителна или трудно поправима вреда. Във всеки конкретен случай Съдът, разглеждащ искането за спиране по чл. 166, ал. 2 АПК, преценява дали незабавното му изпълнение може да причини такава вреда на адресата, която да бъде противопоставима на предпоставките по чл. 60, ал. 1 АПК. В този смисъл за да бъде спряно предварителното изпълнение, жалбоподателят следва да заяви и докаже вида и вероятността за настъпване на твърдените от него вреди от изпълнението, за да се прецени дали са значителни или трудно поправими, съставляващи основание за спирането на оспорения административен акт.

Безспорно е, че изпълнението на невлязъл в сила индивидуален административен акт - допуснато независимо дали по силата на закона, или по разпореждане на компетентния административен орган, винаги изключително сериозно въздейства върху правната сфера на адресата, тъй като придава изпълнителна сила на един невлязъл в сила индивидуален административен акт.

Предпоставката, при която Съдът може да спре допуснатото по закон предварително изпълнение, каквото е настоящият случай, с оглед на разпоредбата на чл. 73, ал. 4 във вр. с чл. 27, ал. 2 ЗУСЕСИФ във вр. с чл. 166, ал. 4 във вр. с ал. 2 АПК, е възможността предварителното изпълнение да причини на оспорващия значителна или трудно поправима вреда, като тя може да бъде причинена само от нови обстоятелства – такива, които са се осъществили след издаването на акта, каквито в случая тези нови обстоятелства са налице.

Безспорно ново обстоятелство, каквото е твърдението на жалбоподателя е фактът, че в процеса на налагане на финансова корекция (започнал на 11.12.2023 г. с искане за изразяване на становище по направените от ОПДУ констатация и последствие издадено решение за финансова корекция № ФК-2024-360/03.01.2024 г.) е решението на Народното събрание, с което е приет Закона за държавния бюджет на РБ за 2024 г., респ. е приет бюджета на съдебната власт за 2024 г. Към датата на постановяване на процесното решение за определяне на финансова корекция все още не е налице решение на Министерския съвет за изпълнение на бюджет 2024 г.

Съобразно бюджетната процедура и съгласно дадените от Министерство на

финансите указания за бюджетна процедура 2024-2026 г. с решение по т.1 от протокол 23/12.09.2023 г. на Пленума на Висшия съдебен съвет е приет проект на бюджет на съдебната власт за 2024 г., актуализирани бюджетни прогнози за 2025 г. и 2026 г., придружени с доклад и приложенията към него.

Министерският съвет внася в Народното събрание проекта на закон за държавния бюджет на Република България за съответната година в два варианта - със становището на МС по проекта на годишен бюджет на съдебната власт и предложения такъв от пленума на Висшия съдебен съвет, с подробна обосновка, /чл. 364. (1) от ЗСВ/. Приетият от Народното събрание с чл. 2 от ЗДБРБ за 2024 г. бюджет на съдебната власт е със 132 161 600 лв. по-малко от утвърдения от ПВСС проект на бюджет на съдебната власт.

Съгласно разпоредбата на чл. 2, ал. 7 от Закона за държавния бюджет на РБ 2024 г. в едномесечен срок от обнародването на постановлението за изпълнението на държавния бюджет на Република България за 2024 г. Висшият съдебен съвет представя в Министерския съвет, в Сметната палата и в Министерството на финансите утвърдените бюджети на органите на съдебната власт.

Към датата на постановяване на процесното решение за определяне на финансова корекция с № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г. и към настоящия момент, независимо, че е приет Закона за държавния бюджет за 2024 г., няма постановено постановление на Министерския съвет за изпълнението му, съответно не е налице възможност за изпълнение на бюджета на съдебната власт за 2024 г., което е служебно известно на Съда.

Изложеното по-горе и в частност наличието на стартирала, но незавършена процедура по отношение на държавния бюджет се явява ново обстоятелство по смисъла на чл. 166, ал. 2 изр. последно от АПК.

Ноторно известен факт е, че при разпределението на бюджета на съдебната власт, Висшият съдебен съвет следва приоритетно да обезпечи разходите за персонал, които осигуряват изплащането на възнаграждения на магистрати и съдебни служители, задължителното обществено осигуряване, обезщетенията по КТ и ЗСВ и др., както всички разходи, свързани с издръжката на органите на съдебната власт, които осигуряват нормалното функциониране на съдебната система.

Освен това се установява, че ново обстоятелство се явяват и предстоящите за обявяване процедури за възлагане обществени поръчки на стойност на 5 000 000 лв. без ДДС, които са посочени в искането.

През бюджетната 2024 г. освен всички основни разходи - за заплати, поддръжка на сгради на органите на съдебната власт, комунални разходи и т.н., е посочено в искането, че предстоят и плащания по редица договори, като част от тях са следните:

1. Договор № ВСС-15855/28.12.2023 г. с предмет „Застраховка „Злополука” на общо 15 486,5 (петнадесет хиляди четиристотин осемдесет и шест и половина) действащи и предстоящи за назначаване застраховани лица: съдии, прокурори (включително европейски делегирани прокурори) и следователи, младши съдии, младши прокурори и младши следователи, кандидати за младши съдии, младши прокурори и младши следователи, съдебни помощници и прокурорски помощници, членове на ВСС, инспектори в инспектората на ВСС, служители на националния институт на правосъдието, държавни съдебни изпълнители, съдии по вписванията и съдебни служители“, на стойност в размер на 9 059 895 лв. без ДЗП. През месец януари 2024г. е платена сумата в размер на 1 509 982,50 лв. без ДЗП, същата сума в

размер на 1 509 982,50 лв. без ДЗП следва да бъде платена през месец юли 2024 г.

2. С Решение № F4611532/21.12.2023 г. е обявена обществена поръчка с предмет „Извънгаранционна поддръжка на ИТ инфраструктура, в която работи Единната информационна система на съдилищата (ЕИСС) и Специализирана информационна система за мониторинг и анализ (СИСМА), както и други информационни системи на Висшия съдебен съвет“, с прогнозна стойност в размер на 2 231 500,00 без ДДС. Предстои избор на изпълнител и сключване на договор.

3. С Решение № F454820/29.11.2023г. е обявена обществена поръчка с предмет „Абонаментна поддръжка за антивирусни дефиниции за антивирусен софтуер ESET Protect Essential On-Prem (ESET Endpoint Protection Standard), използван във ВСС, съдилищата, НИП и ИВСС“, с прогнозна стойност в размер на 195 958,00 лв. без вкл. ДДС. Избран е изпълнител на поръчката и предстои сключване на договор.

4. Договор № ВСС-1220/23.01.2024г. с предмет „Доставка на компютърни конфигурации за нуждите на ВСС“, на стойност в размер на 160 420,00 лв. без ДДС.

5. С решение № F442419/03.11.2023 г. е обявена обществена поръчка с предмет „Колокация на компютърно техническо оборудване, предназначено за осигуряване на дейностите на Единната информационна система на съдилищата (ЕИСС), Единния портал за електронно правосъдие (ЕПЕП) и софтуер за ускорено създаване и възпроизвеждане на съдебни актове и други документи чрез диктовка и автоматично конвертиране на гласов запис в текст (voice-to-text) и функционалност за допълнителна автоматизация (V2T)“ с две обособени позиции: Обособена позиция № 1: Основен център за обработка на данни; Обособена позиция № 2: Резервен център за обработка на данни, с прогнозна стойност в размер на 975 540,00 лв. без ДДС. Предстои избор на изпълнител и сключване на договор.

6. Договор № ВСС-7858/19.05.2022г. с предмет „Проектиране, основен ремонт и преустройство на част от имот публична държавна собственост, находящ се в [населено място], [улица], за нуждите на специализираните органи на съдебната власт - съд и прокуратура“, на стойност в размер на 16 377 777,77лв. без ДДС.

7. Договор № ВСС-593/20.01.2022 г. с предмет „Основен ремонт и преустройство на сграда, находяща се в [населено място], [улица], за нуждите на органите на съдебната власт“, на стойност в размер на 5 526 596,49 лв. без ДДС.

8. Договор № ВСС-7335/09.05.2022 г. с предмет “Проектиране и изграждане на нова съдебна сграда за нуждите на Административен съд [населено място], Окръжна прокуратура [населено място] и Районна прокуратура [населено място]“, на стойност в размер на 5 441 570,00 лв. без ДДС.

Установява се, че предстои започване на редица процедури за възлагане на обществени поръчки от критично значение за функционирането на съдебната власт, като част от тях са:

1. Подмяна на сървърно оборудване на ВСС, с прогнозна стойност 700 000 лв. без

ДДС.

2. Осигуряване на виртуална IP свързаност за нуждите на ВСС и съдилищата, за което има подадена индикативна оферта за определяне на прогнозната стойност в размер на 2 340 000 лв без ДДС, като все още няма подадена индикативна оферта за осигуряване и доставка на лицензи и удължена гаранция от производителя за наличното оборудване на ВСС, но по пазарни проучвания се очаква стойността да бъде в размер на 1 500 000 лв. без ДДС.

От горното се налага извода, че е налице ново обстоятелство, поради факта, че към момента на стартиране на процедурата по налагане на финансова корекция 11.12.2023 г. и към постановяване на РОФК ВСС е в невъзможност да заложи и предвиди в бюджета за 2024 г. сумата в размер на 1 093 382,40 лв. - представляваща финансова корекция по РОФК с № ФК- 2024-360/03/01/2024 г., или 25 % от стойността на договора 4 373 529,60 лв., която ще даде отражение и на предстоящите плащания по описаните договори, а и по друг изпълнявани от ВСС.

Налага се извода, че общия размер на наложените финансови корекции ще се отрази на разполагаемия финансов ресурс на ВСС, което безспорно ще доведе до невъзможност да бъдат изпълнявани ангажименти, свързани с текущите дейности.

Безспорно от доказателствата по делото, съобразно публична информация установена по приложения списък с линкове се установяват и цитираните и сключени, вкл. и предстоящи договори между ВСС и изпълнители, по които предстои плащане.

Безспорно предварителното изпълнение на Решение за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г. ще доведе до значителен и прекомерен разход в бюджета на ВСС, който не е бил предвиден, и който съществено ще затрудни не само осъществяването на дейността на ВСС през настоящата бюджетна година, респективно ще оцети бюджета на съдебната система в цялост.

В тази връзка следва да се имат предвид мотивите на Тълкувателно решение № 5/08.09.2009 г., постановено по Тълкувателно дело № 1/2009 г. на ОСК на ВАС, а именно: законът, предвидил предварително изпълнение, цели да защити съответни важни държавни или обществени интереси, или да предотврати други последици в смисъла на обхвата и приложното поле на изброените в общата норма на чл. 60 от АПК критерии, но ако от това предварително изпълнение за всеки конкретен случай могат да настъпят сериозни вреди, в общия смисъл на чл. 120 от Конституцията на Република България, Съдът може да упражни контрол и да разгледа жалбата срещу предварителното изпълнение. Противното разбиране би противоречало на смисъла на възприетия общ принцип на правото на Европейската общност, уреден в чл. 6 от АПК – принцип на съразмерността, изразяващ се в това, че административният акт и неговото изпълнение да не засягат права и законни интереси в по-голяма степен от най-необходимото за целта, за която актът се издава.

Безспорно целта на допуснатото по силата на специалния закон предварително изпълнение се състои в защита на важни държавни или обществени интереси, при което следва да бъде налице съразмерност между тях и интересите на адресата на административния акт. В тази връзка и на основание чл. 6, ал. 2 от АПК, следва освен значителната или труднопоправима вреда, чиито размер и вид са установено с горесцитираното решение, следва да се има предвид и обществения интерес към проекта, по който е проведена обществената поръчка.

Друг съществен аргумент в тази насока е, че предварителното изпълнение на Решение

за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г. ще нанесе значителни и труднопоправими вреди на съдебната власт и в частност на ВСС, а именно: невъзможността за заплащане на определената с решението за налагане на финансова корекция сума, съгласно отправената покана за доброволно изпълнение в указания срок ще доведе до генериране на законна лихва върху същата. Законната лихва, определена с Постановление № 100/29.05.2012 г. на Министерски съвет на Република България за задължения в левове е основният лихвен процент на Българска народна банка, в сила от 1 Януари, съответно 1 Ю., на текущата година плюс 10 % /в сила от 01.07.2012 г./. Наложената с оспореното решение финансова корекция е в размер на 1 093 382.40 лв. – 25 % от стойността на договора, а именно 4 373 529.60 лв. Изчисленият размер на дължимата законна лихва върху наложената финансова корекция при така изложеното е: за един ден – в размерна 837.65 лв.; за един месец – в размер на 13 321.04 лв.; за шест месеца – в размер на 74 288.04 лв. и за една година – в размер на 138 461.08 лв., до реалната възможност за заплащане на средствата, които ще бъдат предвидени за бюджетната 2025 г. Следователно, Съдът счита, че кумулирането на лихви в горепосочените размери безспорно ще причини значителни вреди на съдебната власт.

Предвид установеното, Съдът, счита за безспорно установено, че ВСС обективно не разполага със средства, с които да заплати сумата на финансовата корекция преди влизане в законна сила на акта, с който тя е наложена /оспорен от жалбоподателя ВСС/, предвид че такива разходи не са предвидени при формиране на бюджета на съдебната власт. Евентуалното разходване на въпросните средства от бюджета за предварително заплащане на определената финансова корекция ще предизвика и нанесе вреда в бюджета на съдебната власт, респективно ще доведе до затруднение функционирането на ВСС, като дестабилизира бюджетните предвиждания за годината и ще породи невъзможност за ВСС да изпълнява нормативно установените му задължения, както и задълженията му по сключени договори за изпълнение на заложените дейности, като няма да е възможно пълноценно изпълнение на текущите задължения, за които също биха се кумулирали лихви, в случай на осъществяване на предварителното изпълнение на Решение за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г., преди влизането му в законна сила.

Действително с оглед установеното, настоящият съдебен състав, намира, че е налице реална опасност за осуетяване изпълнението на сключени договори, чиито предмет е насочен към въвеждане на електронно правосъдие, подобряване сградния фонд на съдебната система, функционирането на съдебната власт в цялост и изплащането на възнаграждения на магистрати и съдебни служители. Бюджетният дисбаланс и евентуално предизвиканите от предварителното изпълнение на акта затруднения за ВСС, Съдът счита, че биха оказали съществено негативно влияние върху цялата съдебна система /в този смисъл е и константната съдебна практика на ВАС по сходни случаи – Определение № 802/25.01.2023 г., постановено по административно дело № 11399/2022 г. по описа на ВАС; Решение № 4612/02.05.2023 г., постановено по административно дело № 1934/2023 г. по описа на ВАС; Определение № 44/04.01.2024 г., постановено по административно дело № 12016/2023 г. по описа на ВАС и Определение № 524/17.01.2024 г., постановено по

административно дело № 71/2024 г. по описа на ВАС/.

По тези съображения и с оглед установено, искането за спиране на допуснатото от закона предварително изпълнение на Решение за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г., издадено от И. П. - директор на дирекция „Добро управление“ и Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма „Добро управление“, следва да бъде уважено.

Водим от горното и на основание чл. 166, ал. 3 във връзка с ал. 2 и ал. 4 от АПК, Съдът

О П Р Е Д Е Л И:

СПИРА предварителното изпълнение на Решение за определяне на финансова корекция № ФК-2024-360 от 03.01.2024 г., издадено от И. П. - Директор на дирекция „Добро управление“ и Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма „Добро управление“.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО подлежи на обжалване с частна жалба пред Върховен административен съд на Република България в 7-дневен срок от съобщението му до страните.

СЪДИЯ: