Р Е Ш Е Н И Е
№ 3744

гр. София, 05.06.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, **IV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**
в публично заседание на 09.05.2014 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Аглика Адамова
ЧЛЕНОВЕ: Наталия Ангелова
Боряна Бороджиева

при участието на секретаря Цветанка Митакева и при участието на прокурора Ютеров, като разгледа дело номер **1697** по описа за **2014** година докладвано от съдия Аглика Адамова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 АПК вр. чл. 63, ал.1 ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Сдружение „Българска Федерация по баскетбол“, чрез процесуалния му представител, срещу решение от 23.12.2013г. на СРС,НО, 116- ти състав постановено по нахд 4475/2013г. С решението е потвърдено наказателно постановление №11010189/20.02.2013г. издадено от Директора на АДФИ- [населено място], с което на основание чл. 129, ал.1 вр. чл. 127, ал. 2 от Закона за обществените поръчки е наложено административно наказание „имуществена санкция“ на Сдружение „Българска федерация по баскетбол“ в размер на 7500 /седем хиляди и петстотин/ лв. за нарушение на чл. 16 ал.8 вр с чл.14,ал.1,т.2 ЗОП.

В касационната жалба са развити съображения за неправилност на първоинстанционния съдебен акт. Като касационно основание се сочи нарушение на закона - при издаване на наказателното постановление и АУАН са допуснати нарушения на чл.42, ал.1, т.3 и чл.57, ал.1 т.5 ЗАНН – не е посочена дата на извършеното нарушение. Поради това се моли отмяна на обжалваното решение като незаконосъобразно, неправилно и необосновано.

Прокурорът счита жалбата за основателна.

Съдът, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди наведените касационни основания, намира за установено от фактическа и правна страна

следното:

Касационната жалба е допустима, като подадена в срок и от легитимирано за това лице.

Разгледана по същество, същата е основателна.

Предвид разпоредбата на чл. 218, ал. 1 АПК съдът е обвързан с посочените в жалбата пороци на решението, но за валидността, допустимостта и съответствието му с материалния закон следи служебно.

С обжалваното решение СРС, НО 116 състав по нахд 4475 /2013г., е потвърдил наказателно постановление № 11010189/20.02.2013г. издадено от Директора на АДФИ- [населено място], с което на основание чл. 129, ал.1 вр. чл. 127, ал. 2 от Закона за обществените поръчки е наложено административно наказание „имуществена санкция“ на Сдружение „Българска федерация по баскетбол“ в размер на 7500 /седем хиляди и петстотин/ лв. за нарушение на чл. 16 ал.8 вр с чл.14,ал.1,т.2 ЗОП.

Решението е допустимо, като поставено по подадена в срок жалба срещу наказателно постановление, не са изтекли сроковете по чл. 34 ЗАНН, нито абсолютната погасителна давност за административно- наказателно преследване.

След обсъждане на събраните по делото доказателства въззивният съд е възприел за установена фактическата обстановка, описана в АУАН и спорното НП. Формирал е извод,че сдружението е извършило нарушението посочено в НП в периода 07.02.2012г.-18.09.2012г. , което следва да се разглежда като едно цялостно деяние.

Касаторът е привлечен към административно- наказателна отговорност, в качеството му на субект на обществени поръчки по смисъла на чл.7 т.3 ЗОП за нарушение на чл.16, ал. 8 вр с чл. 14, ал.1 т. 2 ЗПОП, като в периода 07.02.2012г.-18.09.2012г.

са извършени разходи за услуги за пансионат, хотел и храна, на обща стойност 352 155,20 без ДДС, при възлагането на които не е проведена открита процедура за възлагане на обществена поръчка, въпреки наличието на основанията за провеждане на такъв вид процедура.

Касационната инстанция не споделя изводите на СРС за законосъобразност на НП. Безспорно е, че деянието се осъществява чрез бездействие. Бездействието по чл. 129, ал. 1 ЗОП е съставомерно след настъпване на законоустановената предпоставка за това. Съгласно чл. 42 т. 3 и чл. 57, ал.1 т. 5 ЗАНН, част от задължителното съдържание на АУАН и НП е датата на извършване на нарушението. В настоящия случай, както в АУАН, така и в НП незаконосъобразно е посочен период на извършване на нарушението 07.02.2012г.-18.09.2012г. Съгласно посочения като нарушен текст на чл. 14, ал. 1, т. 2 ЗОП възложителите могат да не провеждат процедурите по закона, но са длъжни да прилагат условията и реда на Глава 8 „а“ при обществени поръчки с обект по чл. 3, ал.1на стойност без ДДС: за доставки, услуги и конкурс за проект - по-високи от 66 000 лв., а когато поръчката е с място на изпълнение извън страната - по-високи от 132 000 лв. Несъмнено посочената от цитираната норма стойност на извършените разходи за ресторантьорски и хотелиерски услуги не е достигната на 07.02.2012г., като наказващият орган не е изследвал и посочил конкретната дата на достигане на този праг, която реално е датата на извършеното нарушение. Неспазването на чл. 42, т.3 и чл. 57, ал.1, т. 5 ЗАНН е винаги съществено процесуално нарушение в административно-наказателното производство, защото води до ограничаване правото на защита на административно-наказаното лице, а също така прави

невъзможно упражняването на съдебен контрол за законосъобразност на обжалваното наказателно постановление. Съдът в производството по обжалване на наказателните постановления, по реда на чл. 59-63 ЗАНН, следва да установява съществуването или несъществуването на описаното в наказателното постановление административно нарушение и съответно съпоставянето на фактически установеното действие или бездействие на жалбоподателя със законовата норма, регламентираща същото като административно нарушение. Установяването в хода на съдебното производство на съществуването или несъществуването на описаното в наказателното постановление административно нарушение предпоставя индивидуализацията на последното в АУАН и НП съобразно всички изисквания на чл. 57 ЗАНН.

Нещо повече, липсата на точна дата на нарушението пречи да се определи началният момент, от който започват да текат сроковете по чл. 34 ЗАНН и абсолютната погасителна давност за административно-наказателното преследване.

Водим от горното Административен съд София- град

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение от 23.12.2013г. на СРС, НО, 116 състав, по нахд № 4475/2013г.

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 11010189/20.02.2013г. издадено от Директора на АДФИ - [населено място], с което на Сдружение „Българска федерация по баскетбол“ на основание чл. 129, ал. 1 вр. чл. 127, ал. 2 от Закона за обществените поръчки е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 7500 /седем хиляди и петстотин/ лв. за нарушение на чл. чл. 16, ал. 8 вр с чл. 14, ал. 1 т. 2 ЗОП.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЧЛЕНОВЕ:

1.

2.