

РЕШЕНИЕ

№ 967

гр. София, 21.02.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 22 състав,
в публично заседание на 14.02.2014 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Десислава Корнезова

при участието на секретаря Илияна Тодорова, като разгледа дело номер **3160** по описа за **2013** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на с чл.145 - чл.178 от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр.чл.51 ал.3 от Закона за храните /ЗХ/.

Образувано е по жалба на „Л. Б. Е. ЕНД КО” КД, чрез адв.Р. Ч. срещу ПРЕДПИСАНИЕ № 1129 от 08.11.2012г. на инспектор в Областна дирекция по безопасност на храните /ОДБХ/- С. град.

Жалбоподателят излага доводи за незаконосъобразност и нищожност на оспорвания административен акт, поради постановяването му от некомпетентен административен орган и в нарушение на целта закона- основание за отмяна по см. на чл.146 т.1 и т.5 АПК. Моли съдът да постанови съдебно решение, с което оспорения акт да бъде прогласен за нищожен.

Ответникът – Инспектор в ОДБХ – С. град чрез процесуалния си представител юрк.Е. А. Р. оспорва жалбата. По същество на спора моли съдът да постанови съдебно решение, с което да потвърди законосъобразността на издадения административен акт. Съображения по неоснователността на жалбата са изложени и в писмено становище.

СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА не изпраща представител, който да даде заключение по основателността на жалбата.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, след като обсъди доводите на страните и

събраните и приети по делото доказателства по реда на чл.235 ал.2 ГПК във вр. чл.144 АПК, приема за установено от фактическа страна следното:

Административното производство е било образувано по подаден сигнал вх.№ 670/05.11.2012г. до ОДБХ –С. град от потребител, който е заявил, че е закупил от магазин на жалбоподателя опаковка от три броя шоколадови яйца, като при употребата им е констатирано, че същите са с лош вкус „смес от вкус на мухъл, нафта и т.н.”.

Изготвен е констативен протокол от 02.11.2012г. на инспектор в ОДБХ- С. град, че при извършена проверка на 01.11.2012г. в супермаркет „Л.” в [населено място],[жк],[улица]се предлагат шоколадови изделия-шоколадови яйца от бял и млечен шоколад по три яйца в обща картонена опаковка със съответните партиди и посочен срок на годност. При органолептичен анализ е констатиран неприятен и нехарактерен вкус на шоколадовото изделие. Представен е акт за вземане на проби № 000254/02.11.2012г. и протокол от изпитване № 43436/08.11.2012г. в който са посочени съответните показатели за външен вид, мирис и вкус.

С оспореното ПРЕДПИСАНИЕ № 1129 от 08.11.2012г. на инспектор в Областна дирекция по безопасност на храните /ОДБХ/- С. град е предписано шоколадови изделия- шоколадови яйца от бял и млечен шоколад в опаковка по три с партиден № L., годни до м.04.2014г. да бъдат изтеглени от търговската мрежа и да бъдат насочени за унищожаване.

Издателят на административния акт –В. Д., видно от Заповед № ОСПД-192/07.03.2012г. на Изпълнителния директор на БАБХ, считано от 01.03.2012г. е преназначена на длъжност „младши инспектор” в отдел „Специализиран” при ОДБХ- С. град с ранг IV младши.

Директор на ОДБХ- С. град, считано от 23.02.2011г., видно от Заповед № ОСПД-15/23.02.2011г. е лицето д-р А. С. Г..

При така установената фактическа обстановка, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град формира следните правни изводи:

Жалбата е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА, защото е насочена е срещу индивидуален административен акт, който подлежи на съдебен контрол и от активно процесуално-правно легитимирана страна, чийто права и законни интереси са накърнение от издаването му. Подадена е в преклузивния срок за оспорване по чл. 149 ал.5 АПК.

Разгледана по същество е ОСНОВАТЕЛНА.

С определение № 10723/15.07.2013г., постановено по адм.дело № 8874/2013г. ВАС на РБ, VII-мо отделение е приел, че ПРЕДПИСАНИЕ № 1129 от 08.11.2012г. на инспектор в Областна дирекция по безопасност на храните /ОДБХ/- С. град е принудителна административна мярка по чл.30 ал.1 т.8 Закона за храните /ЗХ/. Със задължителния за настоящата съдебна инстанция акт е посочено, че с наложената с административния акт мярка "да се изтеглят от търговската мрежа и да бъдат насочени за унищожаване" процесните шоколадови изделия съответства по съдържание на предписаната в закона ПАМ "спиране реализацията на храни".

Според правилото на чл. 51, ал. 2 мерките по чл. 30, ал. 1, т. 8 ЗХ се налагат със заповед от компетентния орган. С оглед въведеният стойностен критерий в разпоредбата на чл. 51, ал. 2 от ЗХ, по силата на който се определя кой е компетентният орган да наложи мярката по чл. 30, ал. 1, т. 8 от ЗХ, съдът намира, че

инспектор в ОДБХ не е оправомощен да издаде заповед по чл. 51, ал. 2 от ЗХ. Липсата на компетентност обуславя нищожността на административния акт, като съдът приема, че стойността на храните е под 10 000 лева, поради което актът е следвало да бъде издаден от Директора на ОДБХ С.- град.

По изложените съображения, съдът приема, че подадената жалба е основателна и доказана по своето правно основание и следва да бъде уважена, постановеното ПРЕДПИСАНИЕ № 1129 от 08.11.2012г. на инспектор в Областна дирекция по безопасност на храните /ОДБХ/- С. град е недействителен административен акт-обективизираното воляизявление е нищожно, защото не изхожда от компетентен орган съгласно чл.51 ал.2 т.1 ЗХ във вр. чл.146 т.1 АПК. Развитите в обстоятелствената част на жалбата твърдения и съображения на жалбоподателя се споделят от съда, който ги намира за основателни и извежда своите окончателни правни изводи при прилагане на правилата на разпределение на доказателствената тежест в процеса по см. на чл.170 ал.1 АПК, защото ответникът не доказва съществуването на фактическото и правно основание посочено в акта и изпълнението на законовите изисквания, които са го мотивирали при неговото постановяване, за да настъпят разпоредените с издаването му неблагоприятни за оспорващата страна правни последици.

Така мотивиран и на основание чл.172, ал.2 АПК, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, Второ отделение, 22 състав

Р Е Ш И:

ОБЯВЯВА НИЩОЖНОСТТА на ПРЕДПИСАНИЕ № 1129 от 08.11.2012г. на инспектор в Областна дирекция по безопасност на храните /ОДБХ/- С. град по жалбата на „Л. Б. Е. ЕНД КО” КД, подадена чрез адв.Р. Ч. със съдебен адрес: [населено място], [улица], ет.3.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба чрез Административен съд София-град пред Върховен административен съд на РБ в 14-дневен срок от получаване на съобщението до страните за неговото постановяване.

Административен съдия:

