Р Е Ш Е Н И Е
№ 2888

гр. София, 30.04.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, **VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,** в публично заседание на 31.01.2014 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Катя Аспарухова
ЧЛЕНОВЕ: Росица Драганова
Ралица Романова

при участието на секретаря Камелия Миладинова и при участието на прокурора Ст.Димитров, като разгледа дело номер **6086** по описа за **2013** година докладвано от съдия Росица Драганова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба на В. академия, представлявана от началника Ген. м-р проф. С. Т., срещу решение от 23.03.2013 г., постановено по н.а.х.д. № 15880 по описа за 2012 г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 121 състав, с което е потвърдено наказателно постановление (НП) № НП-ЗОП-97/11.07.2012 г., издадено от председателя на Сметната палата, с което на касатора, на основание чл. 131, ал. 1 във вр. с чл. 127в, ал. 2 от Закона за обществените поръчки (ЗОП), е наложено административно наказание „имуществена санкция" в размер на 2 000,00 лв. (две хиляди лева) за нарушение на чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП.

Касаторът сочи, че решението е незаконосъобразно и неправилно, постановено в нарушение на материалния закон - отменително основание по чл. 348, ал. 1, т. 1 от Наказателно-процесуалния кодекс (НПК). СРС неправилно е приел, че в тогава действалия чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП – ред. ДВ, бр. 94 от 2008 г., се е съдържало изискване за кумулативна връзка между всички предпоставки за прекратяване на процедурата. Следователно, липсата на финансово осигуряване и бюджет за целия срок на договора, каквито са изложените мотиви в решението за прекратяване на процедурата за възлагане на обществена поръчка, е достатъчно условие според чл. 39,

ал. 1, т. 5 от ЗОП, за прекратяване на процедурата за възлагане на обществена поръчка. Алтернативно се излагат аргументи за приложимост на чл. 28 от ЗАНН. Моли решението да бъде отменено и да бъде постановено друго, с което да бъде отменено процесното наказателно постановление.
Ответникът – председателя на Сметната палата, чрез процесуалния си представител – оспорва жалбата. Подробни съображения излага в депозиран по делото писмен отговор.
Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за неоснователност на жалбата.
Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:
Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е процесуално допустима. Разгледана по същество жалбата е основателна.
Решението на районния съд е допустимо, постановено по подадена в срок жалба срещу наказателното постановление.
В обжалваното решение съдът е приел, че на 21.05.2010 г., в [населено място], с решение № 383/21.05.2010 г. на началника на ВМА е прекратена процедура по ЗОП с предмет „Изпиране, сушене и гладене на постелъчно бельо за нуждите на МБАЛ – С. и МБАЛ - В.“ /открита с решение № 61/22.01.2010 г./ без да са налице основания за това. В решението за прекратяване на процедурата е посочено, че процедурата се прекратява на основание чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП с мотив „липса на финансово осигуряване и бюджет за целия срок на договора“. Преди вземане на решението за откриване на процедурата с посочения предмет, началникът на „Финансов отдел“ на ВМА и финансовия контрольор към ВМА са изразили становище, че не са осигурени средства за финансиране на обществената поръчка. Невъзможността да се осигури финансиране на изпълнението на поръчката е била предварително известна и не е настъпила по причини, които възложителят не е могъл да предвиди, както изисква чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП.
С решение № 424/08.06.2010 г. е открита нова процедура със същия предмет, която въпреки липсата на осигурени средства за финансирането й, е приключила със сключване на договор.
За така установеното нарушение на чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП е съставен АУАН № ЗОП-2-12-068-11/30.01.2012 г. Въз основа на него е издадено и процесното НП № НП-ЗОП-97 от 11.07.2012 г., с което на В. академия, възложител на обществени поръчки по чл. 7, т. 3 от ЗОП, е наложено административно наказание „имуществена санкция” в размер на 2 000 лв. на основание чл. 131, ал. 1, във вр. с чл. 127в, ал. 2 от ЗОП, за извършено нарушение на чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП.
Съгласно посочения като нарушен текст на чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП /ред. ДВ, бр. 94/2008 г./, възложителят прекратява процедурата за възлагане на обществена поръчка с мотивирано решение, когато отпадне необходимостта от провеждане на процедурата в резултат на съществена промяна в обстоятелствата, включително при невъзможност да се осигури финансиране на изпълнението на поръчката по причини, които възложителят не е могъл да предвиди. За да стигне до извода за осъществяване на състава на посоченото административно нарушение от наказаното лице, наказващият орган и въззивния съд са се позовали на обстоятелството, че на възложителят му е било известно, че не са осигурени средства.

Настоящият състав на съда, счита че не е налице извършено нарушение на чл. 39, ал. 1, т. 5 от ЗОП или дори и формално да са налице признаци от състава на такова, то същото е малозначително по смисъла на чл. 28 от ЗАНН, тъй като процесната обществена поръчка е с предмет „Изпиране, сушене и гладене на постелъчно бельо за нуждите на МБАЛ – С. и МБАЛ - В.“, а без тези дейности е немислимо функционирането на болнично заведение, поради което дори към даден момент да не са били налице средства, то такива е следвало да бъдат осигурени от бюджета за осигуряване на нормалното функциониране на болничното заведение.

На основание изложеното, обжалваното решение като незаконосъобразно и неправилно следва да бъде отменено, като бъде отменено и НП № НП-ЗОП-97/11.07.2012 г., издадено от председателя на Сметната палата.

Водим от горното и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК, във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. второ от ЗАНН, Административен съд София - град, VII-ми касационен състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение от 23.03.2013 г., постановено по НАХД № 15880/2012 г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 121 състав.

ОТМЕНЯ наказателно постановление № НП-ЗОП-97/11.07.2012 г., издадено от председателя на Сметната палата.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.