

РЕШЕНИЕ

№ 4123

гр. София, 10.12.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 35 състав, в публично заседание на 10.12.2010 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Миглена Недева

при участието на секретаря Даниела Иванова, като разгледа дело номер **7272** по описа за **2010** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.294 – чл.298, във връзка с чл.290, ал.4 от Административно – процесуалния кодекс/АПК/ и се разглежда в закрито съдебно заседание на основание чл.297, ал.1, във връзка с чл.234, ал.1 и чл.274 от кодекса.

Образувано е по жалба от И. директор на Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури /И./ срещу Постановление изх. № 10397 / 20.09.2010 г. на частен С. И. А. Б. по изпълнително дело № 0325 / 2010 г. за налагане на глоба в размер на 800 лв. на Я Н Н, в качеството му на Изпълнителен директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури.

Жалбоподателят моли постановлението да бъде отменено като незаконосъобразно, като излага подробни съображения за това.

Ответникът, частен С. И. А. Б. е изпратил по делото становището си с приложени към него мотиви, съобразно указанията на съда, с които навежда основания за законосъобразност на извършените от него действия.

Заинтересованата страна, възискател по изпълнителното дело, „. И. Х. Г. О. е представила писмено становище, с което оспорва жалбата и поддържа мотивите на частния С. И..

Административен съд С – град, в настоящия му състав, като разгледа доказателствата по делото приема за установено от ФАКТИЧЕСКА и ПРАВНА страна следното:

Жалбата е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА.

Насочена е срещу подлежащ на оспорване акт на орган по изпълнението, съгласно

чл.290, ал.4 от АПК, подадена от активно легитимирано лице, адресат на акта, и в седемдневния срок по чл.296, ал.1 от АПК.

Разгледана по същество, жалбата е ОСНОВАТЕЛНА.

С атакувания акт на Явор Николаев Недев, в качеството му на Изпълнителен директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури, се налага глоба в размер на 800 лв., в хода на образувано изпълнително производство по изпълнително дело № 0325 / 2010г. за неизпълнение на влязъл в сила индивидуален административен акт – Решение № 3700-12/3 от 29.12.2008 г. на И. директор на И., като неизпълнението се изразява в несклучването на договор за обществена поръчка по обявен и спечелен от него конкурс за „Доставка и пускане в експлоатация на поне два катера за нуждите на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури”.

С цитираното решение 3700-12/3/ от 29.12.2008 г. взыскателят по изпълнителното дело „И. Х. Г. О. е класиран на първо място и е определен за И. по обществена поръчка с предмет „Доставка и пускане в експлоатация на поне два катера за нуждите на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури”. С Решение № 049/23.01.2009 г. на И. директор на И. процедурата за възлагане на обществена поръчка е прекратена на основание чл. 39, ал.1, т.5 от ЗОП, Решението е обжалвано в от „Инжинеринг Х. Г. О.. С Решение № 357/09.04.2009 г., постановено по преписка № КЗК-109/06.02.2009 г. КЗК отменя като незаконосъобразно Решение № 049/23.01.2009 г. за прекратяване на процедурата и връща преписката на етап последното законосъобразно действие, съгласно мотивите на решението, а именно сключване на договор с определения за И. участник - „И. Х. Г. О.. Решението е обжалвано от И.. С Решение № 15430/15.12.2009 г. по административно дело № 7684/2009 г. ВАС от хвърля жалбата на И..

С жалба вх. № ВХР-115/22.01.2010 г. от „Инжинеринг Х. Г. О. е поискано КЗК да упражни правомощията си по чл. 127а, ал.1 и ал.2 от ЗОП, във връзка с чл. 120, ал.1 от ЗОП като установи неизпълнение от страна И. на влязло в сила решение 357/09.04.2009 г. на КЗК, постановено по преписка № КЗК - 109/06.02.2009 г. С Решение № 332/25.03.2010 г. на КЗК по преписка № КЗК - 40/25.01.2010 г. е оставена без уважение жалбата на „Инжинеринг Х. Г. О.. Мотивите за това решение са свързани с йерархичната подчиненост на И. към първостепенния разпоредител с бюджетни кредити - Министерство на земеделието и храните и липсата на правомощия на второстепенния разпоредител с бюджетни кредити сам да извършва или да инициира извършване на корекции на бюджета си. В производството е установено, че в утвърдените поименни списъци за капиталови разходи на И. за 2007 г., 2008 г. и 2009 г. не са предвидени средства за закупуването на катери, които са предмет на обществената поръчка, а лимитът за 2010 г. е с 10 пъти по-малък от прогнозната стойност на обществената поръчка за закупуването на катерите. С Решение № 332/25.03.2010 г. КЗК е счела, че в конкретния случай не може да се търси отговорност на възложителя И. за неизпълнение на решение 357/09.04.2009 г. на КЗК за сключване на договор за обществена поръчка с „Инжинеринг Х. Г. О., поради наличието на обективна невъзможност за сключване на договора — липсата на финансови средства за това.

Постановлението е издадено от компетентен орган по чл.271, ал.1, т.2 от АПК.

Налице е и изпълнително основание по смисъла на 268 от АПК за започване на производството.

Решение № 3700-12/3 от 29.12.2008 г. на И. директор на И. е влязло в сила, потвърдено с Решение № 357 / 09.04.2009 г. на Комисията за защита на конкуренцията по преписка

№ КЗК-109 / 06.02.2009 г. и Решение № 15430 / 15.12.2009 г. на ВАС, IV отделение по а.д. № 7684 / 2009 г.

Доколкото И. е второстепенен разпоредител с бюджетни средства към министъра на земеделието, предвиждането на средствата не зависи пряко от И. директор на агенцията, като изпълнението на задължението се изразява в това последният да поиска по съответния ред предвиждането на необходимите суми в бюджета на агенцията, за да може да се подпише договора.

Тъй като индивидуалния административен акт е влязъл в сила на 15.12.2009 г., то задължението да се предвидят средствата се отнася за следващия бюджет, т. е. този за 2010 г.

С докладна записка изх. № Z-6956 / 30.12.2009 г. Изпълнителният директор на И. уведомява министерство на земеделието и храните за задължението на Агенцията, в качеството ѝ на възложител за сключи договор за обществена поръчка с предмет „Доставка и пускане в експлоатация на поне два катера за нуждите на И.“, за което е необходимо предвиждането на средства в размер на 2 225 000 лв., без вкл. ДДС. Моли министъра на земеделието и храните за предвиждане на горните средства в бюджета на агенцията за 2010 г. , съответно за корекция на основание чл.34, ал.3 и ал.4 от Закона за устройство на държавния бюджет, § 44 от ПЗР на ЗДБ на РБ за 2010 г.

С повторна докладна записка изх. № 0420-602 от 27.01.2010 г. отново е обоснована необходимостта от промяна на бюджета на второстепенния разпоредител – И. за 2010 г. Поисканите средства не са предвидени, въпреки направените искания.

Предвид горното, и с оглед компетенциите на И. директор на И., следва да се приеме, че по този начин последният е изпълнил задължението си за извършване на необходимите и възможни му действия по изпълнение на влезлия в сила индивидуален административен акт.

Следва да се отбележи, че за органа съществува законова забрана за сключване на договори при липса на финансово обезпечение на обществената поръчка, на основание §79 от Закона за държавния бюджет на Република България за 2009 г., като за нарушението би могло да носи както административно-наказателна отговорност, така и имуществена и дори наказателна такава. Разпоредбите на чл.254а, ал.1 и ал.2 от Наказателния кодекс, предвиждат наказателна отговорност именно за „длъжностно лице, което в нарушение на бюджетен закон или подзаконов акт по прилагането му се разпореди с бюджетни средства или със средства с целево предназначение не по предназначението им“.

Предвид изложеното, настоящият състав приема, че Изпълнителният директор на И. е предприел необходимите действия за изпълнение на влезлия в сила административен акт, поради което и не е налице виновно поведение от негова страна.

Така мотивиран, Административен съд С-град, II-ро отделение, 35 състав, на основание чл. 298, ал. 1 от АПК

Р Е Ш И :

Отменя Постановление изх. № 10397 / 20.09.2010 г. на частен С. И. А. Б. по изпълнително дело № 0325 / 2010 г. за налагане на глоба в размер на 800 лв. на Я Н Н, в качеството му на Изпълнителен директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури.

Решението не подлежи на обжалване.

На основание чл. 138 АПК препис от решението да се изпрати на страните.
АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: