

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 5873

гр. София, 05.08.2020 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 33 състав,
в закрито заседание на 05.08.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Галин Несторов

като разгледа дело номер **13482** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на В. К. П., чрез адв. З. О., срещу решение на Общото събрание на Техническия университет – [населено място] от 24.10.2019 г. и 30.10.2019 г. за избор на ректор на Техническия университет.

Наведените и аргументирани подробно в жалбата основания за нищожност на коментираните решение. По същество се сочи, че процедурата по избор противоречи на основното правило за равен глас на всеки участник в изборната колегия при произвеждане на който и да е едноличен орган. Соци се, че при избора на 24.10.2019г. от гласувалите 501 члена на Общото събрание има общо 809 гласа „ДА“, 1209 гласа „НЕ“ и 487 „БЕЛИ“ бюлетини, от което прави извод, че членовете на Общото събрание са гласували за повече от един от кандидатите. Твърди се още, че чл. 182, ал. 4 от Правилника за устройството и дейността на Техническия университет противоречи на правилото за равен глас на всеки участник в изборната колегия, поради което се иска да се вземе предвид инцидентно нищожността на разпоредбата при произнасянето на съда. Доколкото решението на ОС от 30.10.2019г. за избор на ректор на ТУ е взето въз основа на нищожно решение от 24.10.2019г. на ОС, то се иска прогласяване нищожността и на второто решение.

С разпореджане от 09.12.2019 г., постановено по адм. дело № 13482/2019 г. по описа на Административен съд София-град, Второ отделение, 33-ти състав е разделено производството, като производството по това дело е продължило по отношение на жалбата на В. К. П. против решение на Общото събрание на Техническия университет - С. от 30.10.2019 г. за избор на ректор на Техническия университет, а жалбата на В. К. П. против решение на Общото събрание на Техническия университет - С. от 24.10.2019 г. за избор на ректор на Техническия университет е изпратена за образуване на ново производство.

По делото е постъпило становище от председателя на Общото събрание /ОС/ на Техническия университет /ТУ/ в което е застъпено недопустимост на жалбата. Съображенията за това са следните: реалният избор е направен на 30.10.2019г., като жалбоподателят е бил класиран пети под ред и няма правен интерес да обжалва избора; жалбоподателят не оспорва процедурата по избор на ректор на университета, поради което не може да оспорва избора; липсва правило, което да нарушава прилагането на чл. 182, ал. 4 от Правилника; изборът на ректор от Общото събрание по същество представлява избор по см. Раздел III от Кодекса на труда, поради което не е налице административно правоотношение, не е налице упражняване на властническо правомощие и липсва административен акт, годен за оспорване по административен ред.

В съдебно заседание пред Административен съд София - град, жалбоподателят се представлява от адв. О., който поддържа жалбата и моли за уважаването ѝ по съображенията изложени в нея. Представя писмени бележки в подкрепа на защитната си теза. Претендира разноси по делото.

Ответникът, Общо събрание на Технически университет се представлява от проф. Г. Т. и адв. Г., поддържа искането за прекратяване на производството поради недопустимост. Моли присъждане на направените разноси по делото.

Заинтересованата страна – проф. И. М. К., за съдебно заседание редовно рпизован, не се явява и не изпраща представител.

Административен съд – София - град, след като обсъди доводите на страните и прецени по реда на чл.168 ал.1 АПК събраните и приети по делото писмени доказателства и законосъобразността на оспорвания административен акт като цяло, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

От доказателствата по делото се установява /л. 78-84/, че на 24.10.2019г. в ТУ – С. са били проведени избори за Ректор, членове на Академичен съвет, Контролен съвет, председател и заместник-председател на ОС на ТУ С.. Общото събрание е свикано на основание чл. 10, ал. 1, и ал. 2, т. 1 от ПУДТУС /Правилника/ и решение на АС на ТУ-С. по протокол № 6/03.07.2019г. Видно от приложените доклади присъствали са 507/501 при списъчен състав 554, редуциран състав 536, кворум 358, присъстващи 380 редовни членове на ОС на ТУ. За „ректор“ на ТУ – С. са се явили петима кандидати, сред които е и настоящият жалбоподател. Получените гласове са както следва – проф. Л. В. Д. – 224 „да“, 193 „не“ 84 „бели“, проф. В. Г. К. – 88 „да“, 297 „не“, 116 „бели“, проф. И. М. К. – 223 „да“, 199 „не“, 69 „бели“, проф. О. Н. Н. 124 „да“, 273 „не“, 104 „бели“, проф. В. К. П. 140 „да“, 247 „не“, 114 „бели“.

Съобразно разпоредбите на чл. 147 и сл. от Правилника за устройството и дейността на Техническия университет - С., гласуването от членовете на Общото събрание в изборната процедура за ректор може да протече на няколко тура, съобразно получените от кандидатите гласове. По силата на чл. 147 от Правилника за избран за ректор при първия тур на гласуване се счита кандидатът получил най-много гласове, но не по-малко от обикновено мнозинство от присъстващите. Ако при първото гласуване не е избран ректор, в срок от една седмица се провежда второ изборно Общо събрание. Провежда се избор между двамата кандидати за ректор, получили най-много гласове на първото гласуване (чл. 148 от Правилника).

В настоящият случай, решение от 24.10.2019г. е взето на първия тур на избор на ректор на Техническия университет-С.. Видно от отразените в доклад изх. № 04-12-574 от 13.11.2019г. резултати от гласуването на този тур няма избран, съобразно

заложените в чл. 147 от Правилника критерии, а има двама кандидати класирани за балотаж. Окончателното приключване на избора на ректор на Техническия университет - С. се е осъществило на проведения на 30.10.2019 г. втори тур на изборите.

На 30.10.2019г. са присъствали 383 редовни членове на ОС на ТУ като за проф. И. М. К. са гласували 247 „да“, 133 „не“, 107 „бели“, а за проф. Л. В. Д. 184 „да“, 189 „не“, 114 „бели“. За мандата 01.12.2019г. 30.11.2023г. е избран проф. И. М. К. с 247 гласа.

При горните тези фактически установявания, съдът формира следните правни изводи: По направените възражения за недопустимост на жалбата.

Оспорва се избора на ректор на Техническия университет С. от Общото събрание на ТУ.

Настоящият състав във връзка с тези оспорвания намира следното: Видно от разпоредбите на ЗВО длъжността "ректор" е изборна, с четиригодишен мандат, като процедурата за провеждане на избора е нормативно уредена, както в ЗВО, така и в Правилника за дейността на съответното висше училище. Необходим елемент от тази процедура е решение на общото събрание на висшето училище, израз на принципа за академична автономия на висшите училища и по-конкретно за академично самоуправление /чл. 19, ал. 3 и чл. 21, ал. 1, т.1 ЗВО/.

Според чл. 24 от ЗВО, общото събрание, академичният съвет и ректорът са органи за управление на висшето училище. Разпоредбата на чл. 38 ЗВО сочи, че приетите от тях актове могат да се обжалват пред съда по реда на АПК. Това означава да са налице предпоставките за допустимост на производството, предвидени в АПК, в т. ч. обжалваният акт, издаден от съответния орган на управление на висшето училище, да притежава белезите на административен акт. В този смисъл е решението по адм. д. № 6180/2017 г. на ВАС, което сочи, че чл. 38 от ЗВО не следва да се приема буквално, а да се тълкува във връзка с предмета на регулиране на АПК.

Според доктрината и съдебната практика, административният акт е властническо волеизявление на овластен от закона орган, което непосредствено поражда правни последици за адресатите си - като пряко засяга интереси, създава права и задължения или отказва такива. Вътрешно присъщ белег на административния акт е отношението на власт и подчинение между страните, а не на равнопоставеност, при която има съгласуване на насрещните им волеизявления. Ректорът на съответния университет се избира с мандат от четири години и заема длъжността по допълнително споразумение към основен трудов договор с висшето училище - чл. 31, ал. 1 от ЗВО, във вр. с чл. 29, ал. 2 от ЗВО.

В чл. 83 - 88 от Кодекса на труда е дадена общата правна уредба на избора като основание за възникване на трудово правоотношение. С ал. 1 на чл. 83 КТ е въведено правилото, че изборът е едно изключително основание за пораждаване на трудово правоотношение, т. е. намира приложение само когато е изрично установено в закон, в акт на Министерския съвет или в устав. Правнозначими факти за осъществяване на фактическия състав по трудово правоотношение от избор са: произведен избор от съответното избирателно тяло, финализиран с положителен резултат за един от кандидатите и сключване на трудов договор с него. Съществен признак на изборното трудово правоотношение е, че то е винаги срочно.

Според установената практика на ВАС/ напр. Решение по АД № 5844/2004 г. на ВАС/, при изпълнение на предоставеното му по силата на ЗВО и Правилника на

университета правомощие да избере ректор на висшето училище, Общото събрание на Университета не действа като административен орган, а има качеството на избиращо тяло по см. на чл. 85 от КТ. Проведеният избор, приключил с обжалваното решение, с което е обявен избраният кандидат, е юридическо действие, осъществено по реда и условията на Кодекса на труда. Следователно, оспореното решение не е издадено при упражняване на властническа дейност от страна на ОС, с което се възлага на избрания кандидат публичноправен мандат, т. е. то не притежава белезите на административен акт.

Следва да се посочи, че употребеното в нормативната уредба понятие мандат означава времето, през което продължава изборното правоотношение, като с това законово разрешение се гарантира стабилност на избрания орган и се цели осигуряване на ефективно упражняване на правомощията му за визирания период. След като ректорът на университета ще изпълнява произтичащите от длъжността му функции по силата на трудов договор, то обжалваният акт по своята правна природа съставлява решение на избиращото тяло, с което се определя избрания кандидат по реда, регламентиран в ЗВО, Правилника за дейността на висшето училище и общите правила на трудовото законодателство, по арг. от чл. 29-31 ЗВО и чл. 59 ЗВО. Изборът е правополагащият юридически факт, въз основа на който се реализира правоотношение между равнопоставени страни. Според чл. 87, ал. 1 КТ спорът за законосъобразността на избора е подсъден на Районен съд. В този смисъл решение № 3977/13.04.2006г. по адм. д. № 5844/2004г. на Во. н а ВАС, определение № 11456 от 26.07.2019 г. по адм. д. № 8366/2019 г., VII о. на ВАС, Определение № 532 от 14.01.2020 г. на ВАС по адм. д. № 11746/2019 г., VII о

По изложените съображения следва да бъде отменен дадения ход на делото по същество с определение от о.с.з. 21.05.2020г., а производството по адм. д. № 13482/2019г. по описа на АССГ да бъде прекратено на основание чл. 159, т. 1 от АПК. При този изход на спора основателна е претенцията на ответника за присъждане направените по делото разноски в размер на 1200 лева, съобразно представено на л. 238 бюджетно платежно нареждане.

Мотивиран така и на основание чл. 159, т. 1 от АПК Административен съд София – град, II о., 33-ти състав

ОПРЕДЕЛИ:

ОТМЕНЯ определението от 21.05.2020 г., с което е даден ход на делото по същество.

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалба на В. К. П., чрез адв. Зл. О., срещу решение на Общото събрание на Техническият университет – [населено място] от 24.10.2019г. и 30.10.2019г. за избор на ректор на Техническият университет.

ОСЪЖДА В. К. П. от [населено място] да заплати на Техническият университет – [населено място] сумата от 1200 (хиляда и двеста) лева, представляваща направени и доказани разноски по делото.

ПРЕКРАТЯВА производството по адм. д. № 13482 по описа за 2019 г. на Административен съд София град.

ИЗПРАЩА жалбата, в посочената част, ведно с делото, по компетентност на Софийски районен съд.

Определението подлежи на обжалване чрез Административен съд София-град пред

Върховен административен съд на РБ в 7-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: