

РЕШЕНИЕ № 203
В ИМЕТО НА НАРОДА

гр. Перник, 22.12.2009 год.

Административен съд — Перник, касационен състав, в публично заседание на шестнадесети декември две хиляди и девета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ИГНАТ ГЕОРГИЕВ

СВЕТЛАНА ДИМИТРОВА

Членове:

ЕМИЛИЯ ИВАНОВА

при секретаря Т.М. и в присъствието на прокурора Румяна Стефанова, като разглежда докладваното от съдията ИВАНОВА к.н.а.х.д. № 194 по описа за 2009 година на **Административен съд — Перник**, за да се произнесе, взе предвид следното :

Производството е по чл. 63, ал. 1, предл. последно от ЗАНН във вр. с ч л. 208 и сл. от АПК.

Постъпила е касационна жалба от **"Агенцията за държавна финансова инспекция", гр. София**, против решение № 490/05.10.2009 г, по н.а.х.д № 645/2009 г. по описа на РС-Перник, с което е отменено НП № 11010552/28.05.2009 г. на Директора на "АДФИ". С отмененото наказателно постановление на основание чл.128б, предложение второ от ЗОП във връзка с чл.53, ал.2 от ЗАНН на Р.Й.Я., в качеството ѝ на Кмет на Община Перник е наложено наказание глоба в размер на 500 лв. за нарушение на чл.25, ал.5 от ЗОП.

В касационната жалба се навеждат доводи, че неправилно в решението на РС е прието, че не е налице основание и възможност за санкциониране на възложител физическо лице. Този извод е мотивиран с обстоятелството, че като санкция е предвидено само налагането на "имуществена санкция", която не касае евентуални нарушители физически лица.

Моли обжалваното решение да бъде отменено изцяло и вместо него се постанови друго по същество, с което да се потвърди процесното наказателно постановление.

Ответникът - Р.Й.Я. ***, чрез процесуалния си представител изразява становище за неоснователност на жалбата и моли съда да потвърди съдебното решение.

Представителят на Окръжна прокуратура, намира жалбата за неоснователна и предлага въззивното решение да бъде потвърдено.

Административен съд - Перник, като взе предвид доводите и становищата на страните, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена в срок от страна в административно наказателното производство.

Разгледана по същество е неоснователна.

С оспореното решение, РС-Перник е отменил като незаконосъобразно наказателно постановление № 11010552/28.05.2009 г. на Директора на Агенцията за държавна финансова инспекция гр. София, с което на основание чл.128б, предложение второ от ЗОП във вр. с чл.53, ар.2 от ЗАНН, на Р.Й.Я.,***, с ЕГН *****, е наложено административно наказание "глоба" в размер на 500 лв.

Санкцията е наложена за това, че на 02.09.2008 г. в гр.Перник, в качеството си на възложител по чл.7, т.1 от ЗОП, с решение №13/02.09.2008 г. е открила процедура за възлагане на обществена поръчка чрез открита процедура по реда на ЗОП, с предмет: "Инженеринг - изготвяне на работен проект и изпълнение на рехабилитация и реконструкция на път - 1У-80211 Дивотино -Люлин - Голямо Бучино", с което е одобрила обявлението и документацията за участие в процедурата за възлагане на обществената поръчка, при включени в тях изисквания необосновано ограничаващи участието на максимален брой лица в нея и давайки предимство на други - нарушение на чл.25, ал.5 от ЗОП.

За да отмени наказателното постановление, Районният съд е приел, че е налице нарушение на процесуалните правила. Това нарушение е от категорията на същественият, като АНО не е съобразил основни принципи в административно наказателното производство- за действието на нормите по време, за законоустановеност на нарушенията и санкциите за тях.

Постановеното решение е обосновано и мотивирано. Подробно са обсъдени приложените правни норми и въз основа на прецизен анализ е посочено защо те са неприложими при налагане санкция на физическо лице. Касационният състав изцяло споделя изложените съображения от въззивния съд и намира, че не е необходимо аргументите му да бъдат преповтаряни.

Не се споделят от настоящата инстанция изложените в касационната жалба твърдения, че волята на законодателя е да бъдат санкционирани всички възложители независимо дали те са физически или юридически лица.

Налагането на административно наказание е формален процес. В него са обособени различни фази, процедури по събиране на доказателства, задължения на АНО и нито едно от тези действия не подлежи на разширително тълкуване. Не може да бъде налагано наказание, ако то не е конкретно предвидено. Яснота трябва да има по отношение на субекта, на нарушението и съответно предвидената санкция. Санкционна разпоредба не може да бъде прилагана по аналогия или по силата на каквото и да било тълкуване на закона.

Предвид горното, касационната инстанция намира, че при постановяването на атакуваното решение не са допуснати нарушения на материалния закон и съществени нарушения на съдопроизводствените правила, които да водят до неговата отмяна.

В производството пред настоящата инстанция е направено искане за присъждане на разноски. Съобразявайки се с Тълкувателно решение № 2 от 03.06.2009 г. на ВАС, решаващият състав намира, че разноски в настоящето производство не се дължат и не следва да бъдат присъждани.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК, съдът

Р Е Ш Е Н И Е:

ОСТАВЯ В СИЛА решение №490/05.10.2009 г. на Районен съд - Перник, постановено по н.а.х.д № 645/2009 г.

Решението не подлежи на обжалване и протест.

Председател: /п/

Членове: /п/