

РЕШЕНИЕ

№ 157

гр. Варна, 01.02.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

РАЙОНЕН СЪД – ВАРНА, 15 СЪСТАВ, в публично заседание на втори декември през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: Валя Цуцакова

при участието на секретаря Радостина Ив. Иванова
като разгледа докладваното от Валя Цуцакова Административно наказателно дело № 20213110202546 по описа за 2021 година

за да се произнесе, взе предвид следното:

Настоящото производство е образувано на основание чл. 59 и сл. от ЗАНН въз основа на жалба от Р. Н. В. срещу Наказателно постановление № 11-01-714/2020/29.04.2021 г. на зам. директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, с което на въз.В. било наложено административно наказание глоба в размер на 1769,59 лева, на основание чл. 53 от ЗАНН и чл. 256, ал. 1, вр. чл. 261, ал. 2 от Закона за обществените поръчки.

Жалбата е подадена от надлежна страна– санкционираното физическо лице, в преклузивния 7-дневен срок по чл. 59, ал. 2 от ЗАНН, срещу акт, подлежащ на съдебен контрол и пред надлежния съд – по местоизвършване на претендираното нарушение, поради което е процесуално допустима и е приета от съда за разглеждане.

С жалбата се изразява становище, че НП е неправилно и незаконосъобразно, визира се наличие на сключен договор за наем, въз основа на който търговец ползва имот или части от него, за да упражнява своята търговска дейност, който факт изключва необходимост от възлагане на обществена поръчка, визира се липса на реализирана продажба на храна от страна на Университета, липса на касов апарат и в този смисъл Университетът не съхранява и не продава храна, респективно липсва покупка и доставка на храна, излагат се аргументи в подкрепа на становището, че ТУ –Варна не покрива изискванията на ЗОП за организиране на обществена поръчка с предмет приготвяне и доставяне на храна, като предоставените субсидии не представляват плащане или доплащане на доставка, а представлява отстъпка, която студентите ползват и в този смисъл не е осъществен състав на нарушение, аргументира се в условията на евентуалност приложимост на

нормата на чл.28 от ЗАНН и в заключение се иска НП да бъде отменено.

В съдебно заседание жалбоподателят, редовно уведомен, не се явява лично. Представява се от адв. Олга Томова- Куцарова, която поддържа жалбата, а в хода на делото по същество моли НП да бъде отменено и депозира писмена защита с аргументи, сходни с изложените в жалбата, като се визират и процесуални нарушения, които се приема, че са допуснати в хода на АНП.

Представителят на въззиваемата страна изразява становище за неоснователност на жалбата, а в хода на делото по същество моли НП да бъде потвърдено, като аргументира доказаност и съставомерност на извършеното нарушение и претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Въз основа всички събрани по делото доказателства, съдът установи от фактическа страна следното:

Със Заповед ФК-10-597 от 29.04.2020г. на Директора на АДФИ, на св.Г.- финансов инспектор била възложена финансова инспекция на ТУ-Варна.В хода на проверката св. Г. установила, че Технически университет - Варна е публичноправна организация по смисъла на § 2, т. 43, б."а" и „б" от ДР на Закона за обществените поръчки, а ректорът като лице, представляващо университета, има качеството на възложител по смисъла на чл. 5, ал. 2, т. 14 от същия закон.

За периода от 01.01.2018 г. до 14.11.2018 г. ректор на ТУ гр.Варна бил въз.Р. Н. В. - Решение на общото събрание - прот.№1/29.06.2015 г., назначен със Заповед № ЛС-727/30.06.2015 г., считано от 30.06.2015 г., освободен със Заповед № ЛС-413/14.11.2018 г., считано от 15.11.2018 г.

За периода от 15.11.2018 г. до 31.12.2018 временно изпълняваща длъжността ректор на ТУ гр.Варна била Р-С.Д. - назначена със заповед № РД-09-3271/13.11.2018 г. на Министъра на образованието и науката, считано от 14.11.2018 г.

Със Заповед № 440/24.06.2016 г. на основание чл. 7, ал. 1 от ЗОП ректорът на ТУ гр.Варна Р.В. упълномощил И.Р.Р. - заемащ длъжността Помощник ректор на ТУ гр.Варна за следното :

да ръководи и организира провеждането на процедури и да възлага обществени поръчки по ЗОП, включително и поръчки по чл.20, ал.4 от ЗОП, в съответствие с принципите заложи в чл.2 от ЗОП, да сключва договорите за тях, съобразно разпоредбите на Глава XIII, Раздел II и Глава XXV, Раздел IV от ЗОП;

да подписва всички необходими документи, свързани със законосъобразното провеждане на процедурите за възлагане на обществени поръчки, включително договори и платежни документи;

да ръководи и организира събирането и съхраняването на пълната документация за проведените процедури за възлагане на обществени поръчки.

Със Заповед № 506/16.11.2018 г. на основание чл. 7, ал. 1, предл.1 от

ЗОП и в качеството си на ректор и възложител по смисъла на чл.5, ал.2, т.14 от ЗОП ректорът на ТУ гр.Варна Р.Д. упълномощила И.Р.Р. - заемащ длъжността Помощник ректор на ТУ гр.Варна за следното :

да ръководи само организирането и провеждането на процедури и да възлага обществени поръчки по ЗОП, включително и поръчки по чл.20, ал.4 от ЗОП, в съответствие с принципите заложиени в чл.2 от ЗОП, както и да подписва от името и за сметка на възложителя договорите за тях, съобразно разпоредбите на Глава XIII, Раздел II и Глава XXV, Раздел IV от ЗОП.

-да подписва от името на ректора всички необходими документи, свързани със законосъобразното провеждане на процедурите за възлагане на обществени поръчки, включително договори и платежни документи;

-да ръководи организирането, събирането и съхраняването на пълната документация за проведените процедури за възлагане на обществени поръчки, както и сключените договори за тях, като в тази връзка осъществява контрол върху отдел „Обществени поръчки и инвестиционно планиране". Контрол върху дейността на пом. Ректора се упражнява пряко от ректора.

С отделни заповеди се определяли лицата, отговарящи за контрола и изпълнението на сключените договори за възлагане на обществени поръчки.

Въпреки горното св.Г. приела, че упълномощаването по чл.7, ал.1 от ЗОП не означава, че възложителят не може да организира и провежда процедури за възлагане на обществени поръчки и да сключва договори за възлагане. Освен горното приела, че Ректорът на ТУ-Варна, в качеството си на публичен възложител по смисъла на Закона за обществените поръчки е отговорен за правилното прогнозиране, планиране, провеждане, приключване и отчитане за резултатите от обществените поръчки /чл. 5, ал. 1 от ЗОП/.

Св.Г. взела предвид чл.8, ал.1 т.3 от Закона за висшето образование, съгласно който държавата създава условия за свободно развитие на висшето образование, както и условия за достъп до висше образование като субсидира обучението на студентите в държавните висши училища; при определени условия им осигурява стипендия, общежития и столове и че условията и редът за ползване на студентските общежития и столове от студентите, докторантите и специализантите в редовна форма на обучение са уредени в Наредба за ползване на студентските общежития и столове/Наредбата/, приета на основание чл. 9, ал. 3, т. 8 от ЗВО. Отчетено било, че съгласно чл.30 от Наредбата студентските столове са специализирани обекти, които осъществяват столово хранене на студенти, докторанти и специализанти. Ежегодно се определя държавна субсидия за студентско столово хранене и че чл.31 от Наредбата регламентира, че държавната субсидия за студентско столово хранене се ползва от студентите, докторантите и специализантите, като с размера ѝ се намалява цената на ползваната храна, изчислена по себестойност. Държавната субсидия се ползва само при представяне на документ, удостоверяващ студентското положение на хранещия се. Размерът на държавната субсидия за отделните хранения и базовата стойност за едно

хранене се определя от ректора на висшето училище, съответно от изпълнителния директор на ССО-ЕАД. Базовата стойност за едно хранене се определя така, че студентите, докторантите и специализантите да заплащат не по-малко от 40 и не повече от 60 на сто на сто от стойността на храната. Ректорите на висшите училища, съответно изпълнителният директор на ССО-ЕАД, приемат правила за контрол на целевото изразходване на държавната субсидия в студентските столове, разработени съвместно със студентските съвети.

В чл. 32 е предвидена възможност, при наличие на свободен капацитет в студентските столове, да се хранят и лица, които не са студенти, докторанти или специализанти, като заплащат за храната цена, която не може да бъде по-ниска от себестойността ѝ.

Тези текстове били записани и в Глава трета от Правилника за ползване на студентските общежития и столове на ТУ - Варна, който е приет на основание чл.3 от Наредбата за ползване на студентските столове и общежития от 2016 г./.

От Ректора на ТУ гр.Варна били утвърдени Правила за условията и реда за ползване и контрол на студентските столове на Технически университет град Варна, в сила от 01.09.2018 г., разработени на основание чл.31, ал.5 от Наредбата за ползване на студентските общежития и столове

Съгласно чл. 16, ал. 4 от Закона за държавния бюджет на Република България за 2018 г. бил определен трансфер от бюджета на Министерството на образованието и науката /МОН/ за ТУ -Варна за 2018 г. в размер на 9 881 300 лева .

Съгласно Приложение № 4 към чл. 8 от Постановление № 332 от 22.12.2017 г. за изпълнението на държавния бюджет на РБ за 2018 г. от одобрения трансфер от бюджета на МОН за ТУ гр.Варна /съгласно чл. 91 от Закона за висшето образование/ за 2018 г. с предназначение за студентски столове и общежития били 412 000 лв. при средно приравнен брой учащи - 4 234 броя.

В чл. 12, ал. 1, т. 1 от същото ПМС били определени средства от държавния бюджет за един храноден в студентските столове - до 3,20 лв.

Планираните за 2018 г. разходи по бюджета на ТУ гр.Варна по §§ 10-11 „Храна“ били общо в размер на 203 000 лева.

Съгласно предоставените от ТУ гр.Варна първични счетоводни документи, договори и справки, отчетените през 2018 г. разходи за храна - за субсидирано студентско хранене били в размер на 147 465.81 лв. без ДДС.

Разходите били отчетени по 18 бр. фактури, съставени в периода от 16.01.2018 г. до 21.12.2018 г. от „Залива 47-СП“ АД за „Разходи за субсидирано студентско хранене“ по договор за наем № 101/02.10.2015 г., сключен между И.Р.Р. - пом. ректор на държавното висше училище, съгласно заповед № 293/07.07.2015 г. на ректора - Р.В. и Х.М., главен счетоводител

/наемодател/ и „Залива 47-СП" АД гр. Варна, представлявано от П. С.И., изпълнителен директор /наемател/. Договорът бил сключен след проведен търг за тайно наддаване по чл.19, ал.1, във връзка с чл.16, ал.2 от ЗДС и заповед № 387/16.09.2015 г. за определяне на спечелилия търга. Предметът съгласно чл.1, ал.1 на договора бил: предоставя се за временно и възмездно ползване: Кухненски блок с включено кухненско оборудване, с обща площ от 50 кв.м., представляващ част от пристройка /кухненски блок/, разположен на първия етаж в сграда с идентификатор 10135.2554.43.4 по кадастралната карта и кадастралните регистри на гр. Варна, с адрес гр. Варна, район Приморски, ул. „Дубровник", блок 18 с предназначение - общежитие. Съгласно договора, наемателят приема да ползва недвижимия имот съгласно предназначението му - за кухненски блок към служебната столова, където се приготвят и продават храни и напитки за столово хранене на студентите, преподавателите, служителите и гостите на ТУ-Варна, както и външни лица и се осигурява кетъринг.

В раздел I.Предмет на договора било договорено наемателят да ползва недвижимия имот, съгласно предназначението му - за кухненски блок към служебната столова, където се приготвят и продават храни и напитки за столово хранене на студентите, преподавателите, служителите и гостите на ТУ гр.Варна, както и външни лица и се осигурява кетъринг.

В раздел VII.Специфични условия в договора се съдържали клаузи, съгласно които: при отпускане на субсидия на наемодателя за поевтиняване на храната на студентите, наемателят е длъжен да въведе картова система за отчитане на продажбата на субсидираното столово хранене; един път месечно наемателят да издава фактура на основание двустранно подписан приемо-предавателен протокол за отчитане на субсидираното студентско хранене; заплащането на фактурата да се извършва по банковата сметка на наемателя в срок до 10 дни от издаването ѝ. Наемателят се задължава да подсигурава с кетъринг официалните прояви на ТУ гр.Варна в имота и извън него по предварителна заявка.

Срокът на сключения договор бил 10 години.

За 2018 г. определената със заповед на ректора на ТУ гр.Варна базова стойност на едно хранене била както следва:

1/ Със Заповед № 36-ПФ/12.01.2017 г. (анулирана със Заповед № 394/11.09.2018 г., считано от 17.09.2018 г.) била определена базовата стойност за едно хранене в рамките на 4.00 лв. с ДДС за студенти, докторанти и специализанти при държавна субсидия за едно хранене 1.60 лв., а за един храноден в размер на 3.20 лв., като при консумация над базовата стойност /4.00 лв. с ДДС/ - намалението е в размер на 1.60 лв., а при консумация под базовата стойност /4.00 лв. с ДДС/ - намалението е 60% от консумираното, но не повече от 1.60 лева.

2/ Със Заповед № 402/14.09.2018 г. била определена базовата стойност за едно хранене в рамките на 3.90 лв. за студенти, докторанти и

специализанти при държавна субсидия за едно хранене 1.60 лв., а за един храноден в размер на 3.20 лв., като при консумация над базовата стойност /3.90 лв./ - намалението е в размер на 1.60 лв., а при консумация под базовата стойност /3.90 лв./ - намалението е 60% от консумираното, но не повече от 1.60 лв. за едно хранене.

Съставените през 2018 г. фактури за „Разходи за субсидирано студентско хранене за периода с получател: Технически университет гр.Варна и доставчик: „Залива 47 - СП" АД" съдържат данни за:

-„Вид на стоката/услугата: Разходи за субсидирано студентско хранене за периода

период;

-обща стойност; данъчна основа: „0,00"; ДДС %: „0,00"; сума за плащане;

-основание за неначисляване на ДДС и посочена нулева ставка: „Намаление на данъчната основа по чл. 26, ал. 3, т. 2 във връзка с § 1, т. 15, изр. 2 от ДР на ЗДДС"

и били подписани за получател от директор „Студентски столове и общежития" при ТУ гр.Варна - П.Д.П..

Фактурите били придружени от приемо-предавателни протоколи, съдържащи данни за: дата; количество по дати; сума субсидия; обща стойност по дати; обща сума. Приемо-предавателните протоколи са изготвени между страните ТУ гр.Варна и „Залива 47 - СП" АД, подписани за приемаща страна от директор „Студентски столове и общежития" при ТУ гр.Варна- П.Д.П. /до 31.05.2018 г./, а след тази дата от Стефка Николаева Авджиева - счетоводител при ТУ гр.Варна.

За удостоверяване на количествата и стойностите по протоколи и на стойностите по фактури били приложени ежедневни и периодични разпечатки/Транзакции по клиентски карти за период/, съдържащи данни за: номер на карта; наименование; факултетен номер; брой хранения; платена сума; намаление/субсидия/; обща сума.

С бюджетни платежни нареждания с наредител Технически университет гр.Варна по банкова сметка на „Залива 47-СП" АД по съставените фактури били наредени плащания общо в размер 147 465.81 лева, от които 144 268.35 лв. били разплатени през 2018 г., а 3 197.46 лв. били разплатени през 2019 година. Платежните нареждания били подписвани от ректора на ТУ гр.Варна и Гл.счетоводител на ТУ гр.Варна.

Разходите били осчетоводени по счетоводна сметка 6012 „Разходи за храна" и отчетени по §§10-11 „Храна".

В хода на инспекцията св.Г. приела, че директното възлагане на обществени поръчки, без да е необходимо сключването на писмен договор, при което разходите се доказват само с първични платежни документи, попада в прага по чл. 20, ал. 4 от ЗОП - до 70 000 лв. без ДДС за услуги по

Приложение № 2 и че субсидираното студентско хранене има характер на услуга по смисъла на чл.3, ал.1, т.3 от ЗОП и е с код 55511000-5 Услуги на столове от CPV /Общия терминологичен речник на обществените поръчки/. В този смисъл горепосочената свидетелка счела, че същото има характер на периодично повтаряща се услуга, тъй като се извършва ежегодно и е обект на обществена поръчка. Съгласно чл. 21, ал. 8 от ЗОП, при обществени поръчки за доставки или услуги, които са регулярни или подлежат на подновяване в рамките на определен период, прогнозната стойност се определя на базата на: /. действителната обща стойност на поръчките от същия вид, които са възложени през предходните 12 месеца, коригирана с евентуалните промени в количеството или стойността, които биха могли да настъпят за период от 12 месеца след възлагането на поръчката, или 2. общата прогнозна стойност на поръчките, възложени през 12-те месеца след първата доставка или услуга.

Съгласно справка изх. № РД 3143/06.08.2020 г. на ТУ гр.Варна, стойността на разходите през периода 15.01.2017 г. до 15.01.2018 г. средства за субсидирано студентско хранене били в общ размер на 191 237.49 лв. без ДДС и попадали в стойностния праг по чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП, при който възложителите са длъжни да приложат процедурите по чл.18, ал.1, т.12 или 13 от ЗОП - публично състезание или пряко договаряне.

Планираните по бюджета за 2018 г. разходи за храна по §§ 10-11 „Храна“ били общо в размер на 203 000 лева и също попадат в прага по чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП.

Предвид текста на чл. 21, ал. 8, т. 1 от ЗОП и с оглед стойността на извършените разходи за услуги за субсидирано студентско хранене за предходните 12 месеца, които били в размер на 191 237.49 лева без ДДС и попадали в стойностния праг по чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП, св.Г. приела, че възложителят е бил длъжен към 16.01.2018г. да приложи предвидения в закона ред за възлагане на обществена поръчка чрез публично състезание или пряко договаряне.

В този смисъл заключението на св.Г. било, че Ректорът на ТУ - Варна има качеството на възложител по силата на чл. 5, ал. 2, т. 14 от Закона за обществените поръчки, че субсидираното студентско хранене има характер на услуга по смисъла на чл.3, ал.1, т.3 от ЗОП и е с код 55511000-5 Услуги на столове от CPV /Общия терминологичен речник на обществените поръчки/, а стойността на извършените разходи за субсидирано студентско хранене на студентите в университета за предходните 12 месеца е в размер на 191 237.49 лева без ДДС и попадала в стойностния праг по чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП, ректорът на ТУ - Варна, в качеството му на възложител е бил длъжен да приложи предвидения в закона ред, а именно процедурите по чл. 18, ал. 1, т. 12 или т. 13 от ЗОП - публично състезание или пряко договаряне, което той не е сторил. Вместо това услугата за субсидирано студентско хранене на студентите в университета била възложена по по-облекчен ред от предвидения - чрез директно възлагане.

Въз основа на всичко гореизложено финансовият инспектор приела, че като не е приложил към 16.01.2018г. процедурите по чл. 18, ал. 1, т. 12 или т. 13 от ЗОП за възлагане на субсидирано студентско хранене на студентите в университета, при наличие на всички законови основания за това, Р. Н. В., в качеството си на ректор на ТУ гр.Варна и възложител на обществени поръчки по смисъла на чл. 5, ал. 2, т. 14 от същия закон, е възложил поръчката при по-облекчен ред от предвидения в Закона за обществените поръчки, съобразно нейната стойност, с което е нарушил чл. 17, ал. 1, във връзка с чл. 20, ал. 2, т. 2, във връзка с чл.3, ал.1, т.3, във връзка с чл. 5, ал. 2, т. 14 от Закона за обществените поръчки, поради което на 16.11.2020г. съставила АУАН срещу жалбоподателя, който бил връчен лично на въз.В. на 08.12.2020г. и подписан от него без възражения. На 29.04.21г., въз основа на съставения АУАН и материалите по преписката АНО издал НП, предмет на настоящата въззивна проверка в което възпроизвел констатациите на актосъставителя и наложил административно наказание на въз.В. в размер, визиран в нормата на чл.256 ал.1 от ЗОП в най-благоприятната за нарушителя редакция.

Изложената фактическа обстановка, която по начало не се оспорва от санкционираното лице, съдът прие за установена въз основа на събраните по делото доказателства- от разпита на свидетелката Г., както и приобщените по реда на чл. 283 от НПК писмени доказателства-справки, заповеди, договор за наем, фактури, приемо-предавателни протоколи, счетоводни документи и др.. Показанията на разпитания свидетел следва да бъдат кредитирани като последователни, конкретни и напълно кореспондиращи с приобщените по делото писмени доказателства, които са непротиворечиви и взаимно допълващи се , поради което също са кредитирани от съда изцяло.

При така установената фактическа обстановка съдът приема от правна страна следното:

В настоящото производство съдът следва да извърши проверка на законността на оспореното пред него наказателно постановление, като следва да прецени правилно ли са приложени процесуалният и материалният закон, с оглед описаните в НП факти и обстоятелства, както и съответстват ли те на приложената от административнонаказващия орган санкционна норма.

Разпоредбата на чл. 17, ал. 1 от ЗОП задължава възложителите да приложат предвидения в закона ред за възлагане на обществена поръчка, когато са налице основанията за това. От своя страна нормата на чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП установява задължение за възложителите да прилагат процедурите по чл. 18, ал. 1, т. 12 или 13, когато обществените поръчки имат следната прогнозна стойност: при доставки и услуги, включително и услугите по приложение № 2 – от 70 000 лв. до съответния праг по ал. 1 в зависимост от вида на възложителя и предмета на поръчката. Според чл. 21, ал. 1 от ЗОП прогнозната стойност на обществената поръчка включва всички плащания без данък върху добавената стойност.

Според разпоредбата на чл. 5, ал. 1 от ЗОП възложителите отговарят

за правилното прогнозиране, планиране, провеждане, приключване и отчитане за резултатите от обществените поръчки. Възложителите са публични и секторни. По силата на чл. 5, ал. 2, т. 14 от ЗОП представляващите публичноправните организации, са публични възложители.

Понятието "публичноправна организация" е дефинирано в § 2, т. 43 от ДР на ЗОП като юридическо лице, за което са изпълнени следните условия:

а) създадено е с конкретната цел да задоволява нужди от общ интерес, които нямат промишлен или търговски характер;

б) финансирано е с повече от 50 на сто от държавни, териториални или местни органи или от други публичноправни организации, или е обект на управленски контрол от страна на тези органи; или има управителен или надзорен орган, повечето от половината от членовете на който са назначени от публичен възложител по чл. 5, ал. 2, т. 1 – 14.

ТУ –Варна е бюджетна организация, второстепенен разпоредител с бюджет по бюджета на МОН и по силата на чл. 32, ал. 1, т. 1 от ЗВО ректорът представлява висшето училище и следователно заемайки тази длъжност жалбоподателят е имал качеството публичен възложител на обществени поръчки, като е бил натоварен със задължението по чл. 17, ал. 1 от ЗОП. Същевременно процесната сума заплатена на "Залива 47-СП" АД през 2018 г., попада в праговете по чл. 20, ал. 2, т. 2 от ЗОП, като в случай, че се касае за доставка на услуги е следвало да бъде приложена процедурата по чл. 18, ал. 1, т. 12 от ЗОП (публично състезание) или т. 13 (пряко договаряне).

В конкретният случай, обаче, съдът намира, че в хода на АНП са допуснати съществени процесуални нарушения.

Съобразно чл.42 т.4 от ЗАНН и чл. 57 ал.1 т.5 от ЗАНН, в АУАН и НП задължително следва да бъдат посочени датата и мястото на извършване на нарушението, обстоятелствата при които е извършено, като следва да се съдържа и пълно, точно и ясно описание на нарушението и да са посочени доказателствата, които го подкрепят

Пълното, точно и ясно описание на нарушението, обстоятелствата, при които същото е извършено и доказателствата, които го подкрепят, освен, че са задължителни реквизити на АУАН и НП, същите индивидуализират пряко нарушението като такова, като непосочването им по ясен и категоричен начин винаги съставлява съществено нарушение на процесуалните правила, тъй като пряко рефлектира върху правото на защита на нарушителя. Освен, че ограничават възможността нарушителят да разбере в извършването на точно какво нарушение е обвинен, горните процесуални нарушения лишават и съда от възможността да прецени в съответствие с материалния закон има ли извършено нарушение, правилно ли са квалифицирано същото и правилно ли е приложена санкционната норма.

В конкретния случай от обжалваното наказателно постановление/ а и

от АУАН/ не може еднозначно да се установи датата, на която административнонаказващият орган приема, че е извършено нарушението. В наказателното постановление се посочва както че нарушението е извършено на 16.01.2018 г., когато е датата на първата издадена за 2018 г. фактура за разходи за субсидирано студентско хранене, така и че разходите са извършени за периода от 16.01.2018 г. до 31.12.2018 г. въз основа на договор за наем от 02.10.2015г..

Неясни са и твърденията с кое действие или бездействие е осъществен съставът на вмененото на въз.В. нарушение на чл. 17, ал. 1 от ЗОП. Фактурата от 16.01.2018 г., която е посочена като основание за определяне на датата на нарушението, е издадена не от Техническия университет, а от "Залива 47-СП" АД. Няма как издаването на първата фактура от трето лице да е деянието, с което жалбоподателят е извършил вмененото му нарушение. В същото време се визират 18бр. факти, съставени в периода 16.01.2018г.- 21.12.2018г., липсва конкретно посочване на действията, с които е възложено извършването на услугите по приготвяне и доставяне на храна, които са счетени от административнонаказващия орган за обект на обществена поръчка – дали се касае за договора за наем, с които е регламентирана организацията на столовото хранене и отчитането на субсидираното хранене, който е от дата, различна от 16.01.2018 г., или се касае за датите на приемо-предавателните протоколи, датите на бюджетните платежни нареждания или др.

Всички тези факти и обстоятелства, и най-вече датата на извършването на нарушението, както и действието или бездействието, с което е осъществен съставът на нарушението, са от особена важност за индивидуализиране на нарушението и за преценката на сроковете по чл. 34 от ЗАНН. Въз основа на тези факти и обстоятелства се организира защитата на привлеченото към отговорност лице и се извършва преценката на въззивния и касационния съд за обоснованост и доказаност на обжалваното постановление. Изцяло в горния смисъл по идентичен казус е Решение на Адм. съд-Варна по касационно административно дело № 2153 по описа на съда за 2021 година.

Предвид констатираното съществено процесуално нарушение, което е самостоятелно основание за отмяна на НП, съдът намира, че не следва да се произнася по отношение на останалите възражения и относно приложимостта на чл.28 от ЗАНН, като отново предвид констатираните основания за отмяна на НП, искането за присъждане на юрисконсултско възнаграждение се явява неоснователно.

РЕШИ:

ОТМЕНЯ

Наказателно

постановление

№

11-01-

714/2020/29.04.2021г. на Зам. директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, с което на Р. Н. В. било наложено административно наказание глоба в размер на 1769,59 лева, на основание [чл. 53 от ЗАНН](#) и [чл. 256, ал. 1, вр. чл. 261, ал. 2 от Закона за обществените поръчки](#).

Решението подлежи на касационно обжалване в 14-дневен срок от получаване на съобщението за изготвянето му пред Административен съд – Варна.

След влизане в сила на съдебното решение, АНП да се върне на наказващия орган по компетентност.

Съдия при Районен съд – Варна: _____