

ЧРЕЗ ВЪРХОВЕН АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ПЕТО ОТДЕЛЕНИЕ
ДО ВЪРХОВЕН АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД
ПЕТЧЛЕНЕН СЪСТАВ
По а.х.д. № 6234/01г.

КАСАЦИОННА ЖАЛБА

от

адв. Александър Емилов Кашъмов
пълномощник на Кирил Димитров Караиванов,
жалбоподател по а.х.д. № 6234/01г.
адрес: София, ул. "Три уши" № 3 ет.4

СРЕЩУ

Решение № 1826/ 26.02.02г.
на ВАС- V отд.

НА ОСНОВАНИЕ:

чл.33 – 40 от ЗВАС

Уважаеми Господа /Госпожи/ Върховни Съдии,

На основание на чл.218б, ал.1, б."в" от ГПК, вр. с чл.11 от ЗВАС вр. с чл.33 – 40 от ЗВАС обжалвам Решение № № 1826/ 26.02.02г.. по а.х.д. № 6234/01г. по описа на ВАС – V отд. Решението е постановено в нарушение на материалния закон.

1. В решението си ВАС 3-членен състав се е задоволил с констатацията, че поисканата информация представлява защитена от закон тайна и следователно законосъобразно е бил отказан достъп до нея. Обсъждането само на този въпрос обаче не е достатъчно, за да бъде цялостно обсъдена законосъобразността на отказа.

2. Съдът не е обсъдил въпроса дали цялата информация, съдържаща се в поискания ревизионен акт, попада в обхвата на служебната тайна, уредена в чл.3, ал.4 и чл.12, ал.3 от ЗДВФК. Според текста на тези разпоредби органите на агенцията са длъжни да не разгласяват факти и обстоятелства, станали им известни при и по повод изпълнението на служебните им задължения. Във всеки един ревизионен акт се съдържа обаче както споменатата категория данни, така и информация, създадена от органите на АДВФК. Последната очевидно не попада в кръга на определената със закон тайна.

3. С оглед изясняването на въпроса за това дали цялата информация, съдържаща се в ревизионния акт, представлява служебна тайна, съдът следваше да поиска в съответствие с чл.41, ал.3 от ЗДОИ копие от ревизионния акт за преглед.

4. Според РКС № 7/96г. ограничаването на правото на достъп до информация е допустимо само с цел охраната на други, също конституционно гарантирани права и интереси. Ето защо е предмет на делото установяването на това преследвало ли е в случая ограничаването на правото на достъп до информация предвидена в Конституцията цел. За да се установи това, в случай, че такава цел действително е

била преследвана, следваше да се установи ясно кое или кои права или законни интереси за били застрашени от накърняване с евентуалното предоставяне на достъп до ревизионния акт.

5. В ревизионния акт очевидно се съдържа и информация, чието разкриване не би накърнило ничии права. Същевременно, ако би се установило, че действително ограничаването на правото на достъп до информация в случая е било насочено към защитата на дадено право на ревизираното юридическо лице, то следва да се изследва и въпросът дали това лице е било питано за съгласие да бъде предоставена поисканата информация в съответствие с чл.31, ал.2 от ЗДОИ. Същевременно следва да се прецени обстоятелството, дали това трето одитирано лице има право на изразяване на несъгласие, или е налице хипотезата на чл.31, ал.5 от ЗДОИ, в която законодателят е преценил, че общественият интерес от узнаването на обществената информация е по-значим от интереса на лицето да се запази информацията в тайна.

6. В хода на производството пред ВАС, 3-членен състав ответникът не представи доказателства за наличието на право или интерес, които се защитават с ограничението на правото на достъп до информация. Той е задължен да стори това обаче в качеството си на задължен по ЗДОИ субект, а осъществяващият контрол за законосъобразност съд е длъжен да изследва този въпрос, защото “ограниченията /изключенията/, на които тези права могат да бъдат подлагани, се прилагат ограничително и само за да осигурят защита на конкуриращ интерес,” съгласно РКС № 7/96г. на Конституционния съд.

Предвид и на основание горното моля Уважаемия съд да отмени обжалваното решение на ВАС 3-членен състав и да се произнесе по съществуващото на делото, като отмени отказа на министъра на финансите.

Особено искане: Моля да бъде изискан служебно ревизионният акт, до който е отказан достъп, като бъде съхраняван по начин, непозволяващ на жалбоподателя да узнае съдържанието му.

С уважение:

/пълномощник/