

РЕШЕНИЕ

№ 2911

гр. София, 29.04.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 08.04.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Катя Аспарухова

ЧЛЕНОВЕ: Елка Атанасова

Анастасия Хитова

при участието на секретаря Евгения Стоичкова и при участието на прокурора Кирил Димитров, като разгледа дело номер **1858** по описа за **2022** година докладвано от съдия Катя Аспарухова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 72, ал. 4, изр. второ, вр. чл. 72, ал. 1 т. 1. от Закона за министерство на вътрешните работи (ЗМВР).

Образувано е по касационна жалба на С. К. Г. от [населено място], чрез адв. К., СРЕЩУ ПРОТОКОЛНО РЕШЕНИЕ от 12.05.2021г., постановено по НАХД № 4942/2021г. на СРС, 17-ти състав, с което жалбата срещу ЗАПОВЕД за задържане с рег.№228зз-281 от 07.03.2021г., издадена от младши експерт В. М. на длъжност командир на отделение при 04-то РУ-СДВР е оставена без уважение и съответно е потвърдена заповедта. Със заповедта на основание чл. 72, ал. 1, т. 1 от Закона за Министерството на вътрешните работи (ЗМВР) жалбоподателят е задържан за 24 часа в помещение за временно задържане в 04-то РУ-СДВР.

В касационната жалба се излагат съображения за неправилност на решението поради нарушение на материалния закон, съществено нарушение на съдопроизводствените правила и необоснованост. На първо място, се твърди, че решението е постановено от некомпетентен съдебен състав, доколкото съдебното заседание е проведено при условията на отсъствие на представител на жалбоподателя. Не била извършена и проверка за компетентността на органа, издал обжалваната заповед. На следващо място се излагат твърдения, че в оспорената заповед не се съдържат нито данни за престъпление, нито фактически основания за задържане на лицето Г.. Визира се, че задържането следва да бъде подчинено на легитимна цел, която да не е абстрактно

понятие като „обосновано подозрение“. От съда се иска обжалваното протоколно решение да бъде отменено, като делото бъде върнато за ново разглеждане от друг състав на СРС, да се отмени Заповед за задържане рег.№228зз-281 от 07.03.2021г. Претендират се разноски.

В съдебно заседание касаторът, редовно призован не се явява и не се представлява. Ответникът – 04 РУ-СДВР, редовно призован не се представлява. В представени писмени бележки изразява становище за неоснователност и недоказаност на касационната жалба. Моли съда да потвърди издаденото съдебно решение, респ. да потвърди издадената заповед за задържане.

Представителят на СГП изразява становище за неоснователност на касационната жалба, предлага да бъде оставено в сила решението на СРС като правилно и законосъобразно.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. ГРАД XIX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ като съобрази становищата на страните намери за установено следното:

Касационната жалба е подадена в 14-дневен срок по чл. 211, ал. 1, от легитимирана страна по чл. 210, ал. 1 АПК, поради което се явява процесуално допустима и следва да се разгледа по съществото ѝ.

Разгледана по същество е **ОСНОВАТЕЛНА**.

Предмет на спора пред СРС е Заповед за задържане на С. Г. с рег.№228зз-281 от 07.03.2021г., издадена от младши експерт В. М. на длъжност командир на отделение при 04-то РУ-СДВР на основание чл. 72, ал. 1, т. 1 ЗМВР.

За да потвърди заповедта, СРС е приел от правна страна, че заповедта е издадена от компетентен орган – полицейски орган съгласно правомощията му, в предвидената писмена форма и има изискуемото се съдържание, вкл. правното основание за издаването ѝ – чл. 72 ал.1, т.1 ЗМВР, като е посочена и надлежно индивидуализирана и преписката /ЗМ 181 /21г./, във връзка с която се задържа лицето и което препращане позволява детайлно запознаване, като описанието според съдебния състав „носи признаците на достатъчност. Сочи се, че е обезпечена и възможността за ангажиране на защита от избран от жалбоподателя адвокат.

Пред настоящата инстанция не са ангажирани нови писмени доказателства по см. на чл.219 ал.1 АПК.

В хипотезата на чл.220 АПК и предвид забраната за фактически установявания в касационното производство, настоящият състав приема, че фактическата обстановка не е установена от въззивния съд обективно, всестранно и пълно, поради което намира, че въззивният съд при условията на неяснота е направил извода за приложението на относимите материално-правни норми.

Видно от докладна записка с рег.№ 228р-5852/08.03.2021 г. на В. М. (на л.20 по делото на СРС), на 07.03.2021г. около 12:15 часа на [улица], полицейският служител извършил проверка на 3 лица, един от които е касатора, като от направена справка било установено, че лицата имат множество регистрации за грабежи, кражби и др.. Посочено е, че проверката била извършена във връзка с множество извършени престъпления в района, но лицата били задържани и отведени в РУ за „изясняване съпричастността им към извършено престъпление по чл.195 от НК, във връзка със ЗМ 181/21 г. по описа на 04 РУ-СДВР“. Спрямо жалбоподателя е издадена заповед за задържане с рег.№228зз-281 от 07.03.2021г., от младши експерт В. М. на длъжност командир на отделение при 04-то РУ-СДВР, с правно основание чл. 72, ал. 1, т. 1 ЗМВР, като жалбоподателят бил запознат с правата си.

В административната преписка по издаването на акта се съдържат следните писмени доказателства: протокол за обиск на лице от 07.03.2021 г., докладна записка от 08.03.2021 г. относно задържани лица КК по ЗМ 181/2021 на 04 РУ-СДВР, Докладна записка от 08.03.2021 г. относно извършена работа по преписка № 228р/21 г. по описа на 4 РУ-СДВР – профилактика на задържани лица, обяснения на задържаното лице от 07.03.2021 г. Не са приложени материалите по ЗМ 181/2021 г. за извършено престъпление по чл.195, ал.1, т.3, вр.194, ал.1 от НК.

По делото не са приложени материалите по ЗМ 181/2021 г.. Видно от цитираната записка от 08.03.2021г. №228р-5852- Г. е задържан на 07.03.21г. в 12,15ч. за съпричастност към ЗМ 181/21г., като видно от писмо от Началник група "Р.", сектор "Разследване" при 04 РУ-МВР -вх.№16.04.2021г.- ДП №181/21г. е образувано на 16.02.2021г. за престъпление по чл.195, ал.1 вр. с чл.194, ал.1 от НК. Писмото е във връзка със запитване от СРС на коя дата е образувана преписката и какви данни е имало за евентуална съпричастност на Г.. С това писмо не са били изискани материалите от ДП №181/21г. по описа ан 04 РУ, а единствено е била дадена възможност на ответника да заяви има или не съпричастност, което е неправилно.

С оглед служебното начало, което следва да се съблюдава от въззивната инстанция е било необходимо, районният съдия да събере всички доказателства, с които ответника аргументира задържането на касатора на 07.03.2021г., да ги обсъди във тяхната взаимовръзка и обусловеност, и да прецени законосъобразността на задържането. В този аспект -не да се опира на извода на ответника, а сам да направи преценката от данните по делото вкл. и защото деянието е извършено на 16.02.2021г., а задължането е станало на 07.03.2021г.. Не е ясно къде е извършено деянието, доколкото лицето не е задържано в района непосредствено след същото. Не е ясно какви други данни има в ДП, които са мотивирали ответника да направи към момента на задържане извода за съпричастност. Впоследствие направена констатация за липса на съпричастност се гради на допълнителни обстоятелства, след като вече лицето е било задържано и разпитано и съответно освободено. За задържането следва да има данни /а не доказателства за съпричастност/, които данни могат да се потвърдят или да се опровергаят след задължането. С оглед изложеното от СРС е необходимо било да се изиска преписката по ДП 181/21г. на 04 РУ.

Предвид гореустановеното касационната инстанция намира, че районният съдия е допуснал съдопроизводствени нарушения, изразяващи се в неактивност с оглед попълване на делото с доказателства и изясняване на обективната истина, каквото е задължението му по чл. 13, ал. 1 НПК. Това е довело до необоснованост на постановеното съдебно решение.

По изложените съображения настоящият касационен състав намира, че обжалваното решение на СРС е неправилно като постановено в нарушение на материалния закон и при допуснати съществени съдопроизводствени нарушения, поради което следва да бъде отменено, като делото се върне на друг състав на СРС за ново разглеждане при спазване на указанията на съда дадени в мотивите на настоящето решение.

По изложените съображения и на основание чл.222 ал.2 от АПК, Административен съд София-град, XIX касационен състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ ПРОТОКОЛНО РЕШЕНИЕ от 12.05.2021г., постановено по НАХД №

4942/2021г. на СРС, НО, 17-ти състав.

Вместо него постановява:

ВРЪЩА делото на друг състав от същия съд за ново разглеждане при спазване на указанията на съда дадени в мотивите на настоящето решение.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на оспорване и протест.

Председател:

Членове:1.

2.