

РЕШЕНИЕ

№ 3014

гр. София, 20.06.2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 18 състав, в публично заседание на 23.03.2011 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Росица Драганова

при участието на секретаря Мая Миланова, като разгледа дело номер **9698** по описа за **2010** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 – 178 от Административно-процесуалния кодекс (АПК), във връзка с чл. 124, ал. 1 от Закона за държавния служител (ЗДСл).

Образувано е по жалба В. № 24701/27.12.2010 г. подадена от Л. М. Ф., Г. С., срещу Заповед № 65/26.10.2010 г. на изпълнителния Д. на А. за П. и С. К. (АПСК), с която на основание чл. 106, ал. 1, т. 2 от Закона за държавния служител, ПМС № 241/15.10.2010 г., Заповед № 109 от 26.10.2010 г. на изпълнителния Д. на АПСК и утвърдено поименно разписание, в сила от 01.11.2010 г., е прекратено служебното правоотношение на жалбоподателя.

Жалбоподателя твърди, че оспорената заповед е незаконосъобразна, тъй като не е налице посоченото в заповедта основание – заеманата от него длъжност продължава реално да съществува в АПСК като система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностна характеристика. От съда иска да отмени оспорената заповед и да го възстанови на заеманата длъжност. Претендира разноски.

В съдебно заседание по делото жалбоподателят се явява лично и поддържа жалбата.

Ответната страна – изпълнителния Д. на Агенцията за П. и С. К., чрез процесуалния си представител юрк. Менцел, изразява мотивирано становище за

неоснователност на жалбата и законосъобразност на обжалваната заповед. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд С. град, като обсъди доводите на страните и събраните по делото писмени доказателства по реда на чл. 235, ал. 2 и чл. 236, ал. 2 от ГПК във връзка с чл. 144 от АПК, приема за установена следната фактическа обстановка:

Към датата на прекратяване на служебното правоотношение жалбоподателят е заемал длъжността „главен експерт” в отдел „Правно-нормативно обслужване, връзки с обществеността, деловодство, архив и човешки ресурси” към Дирекция „Административно правно обслужване и финансово-стопански дейности”, с ранг IV младши, в А. за П. и С. К..

Съгласно §20 от ПЗР на ЗИД на Закона за П. и С. К. – ДВ, бр. 18/2010 г. в сила от 05.03.2010 г. Агенцията за П. и Агенцията за С. К. се преобразуват чрез сливане в А. за П. и С. К.. В ал. 3 на §20 е предвидено, че трудовите и служебните правоотношения на служителите на Агенцията за П. и на Агенцията за С. К. не се прекратяват и преминават към Агенцията за П. и С. К. съгласно чл. 123 от Кодекса на труда и чл. 87а от ЗДСл.

С Постановление № 241/15.10.2010 г. на Министерски съвет на основание чл. 22е от ЗПСК е приет нов Устройствен правилник на АПСК, в сила от 01.10.2010 г. В чл. 25, ал. 1 от Устройствения правилник е предвидено, че общата численост на персонала на АПСК е 105 щатни бройки. Съгласно чл. 31, ал. 3 от отменения Устройствен правилник на Агенцията за П. общата численост на персонала в агенцията е била 156 щатни бройки, а съгласно Приложение № 2 към чл. 26, ал. 3 от отменения Устройствен правилник на Агенцията за С. К. (ред. ДВ, бр. 98/2009 г. в сила от 11.12.2009 г.) общата численост на персонала в агенцията е била 59 щатни бройки.

Изпълнителният Д. на АПСК е издал Заповед № 109/26.10.2010 г., с която е създал считано от 01.11.2010 г. структурни звена обособени в 5 дирекции. Утвърдено е ново длъжностно разписание и поименно длъжностно разписание в сила от 01.11.2010 г., съгласно които числеността на персонала, без членовете на НС и ИС, е 95 щатни бройки. По представеното предходно щатно разписание в сила от 27.05.2010 г. числеността на персонала, без членовете на НС и ИС, е била 113 щатни бройки. Следователно са съкратени 18 щатни бройки. И по двете длъжностни разписания численият състав на общата администрация, в която е работил жалбоподателят е непроменен и е 27 щатни бройки.

По делото са приети като доказателства длъжностна характеристика за заеманата длъжност от жалбоподателя – „Главен експерт - Архив”; щатни и поименни разписания на длъжностите в АПСК в сила от 27.05.2010 г. и в сила от 01.11.2010 г. и др.

При така установената фактическа обстановка Административен съд С. град направи следните правни изводи:

Оспорената заповед е връчена на жалбоподателя на 28.10.2010 г., като жалбата до съда е подадена в съда на 27.12.2010 г. Предвид обстоятелството, че в

заповедта не е указано в какъв срок и пред кой орган подлежи на обжалване, то срокът за обжалването ѝ на основание чл. 140, ал. 1 от АПК се удължава на двумесечен. Следователно настоящата жалба е подадена в срок, срещу административен акт, който подлежи на оспорване по съдебен ред, подадена е от лице, което има право и интерес от оспорването и като такава е допустима.

По същество жалбата е основателна по следните съображения:

Съгласно чл. 168, ал. 1 АПК съдът преценява законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания по чл. 146 от АПК, а именно: дали актът е издаден от компетентен административен орган и в установената форма, спазени ли са административно-производствените правила и материално-правните разпоредби по издаването му, съобразен ли е актът с целта на закона.

Оспорената заповед е издадена от компетентен административен орган – Изпълнителния Д. на А. за П. и С. К., назначен с Решение № 339 от 27 май 2010 година на Министерски съвет. Съгласно чл. 108, ал. 1 от ЗДСл служебното правоотношение се прекратява от органа по назначаването с административен акт, който се издава в писмена форма и трябва да съдържа правното основание за прекратяване, дължимите обезщетения и придобития ранг на държавна служба. Жалбоподателят е назначен на длъжност по служебно правоотношение. Следователно, по силата на визираната правна норма, Изпълнителният Д. на АПСК в качеството му на орган по назначаването е компетентен да прекратява служебното правоотношение на държавните служители в ръководеното от него ведомство. Компетентността на Изпълнителния Д. на АПСК произтича пряко и от разпоредбата на чл. 23, т. 11 от Устройствения правилник на АПСК, където е посочено, че сключва и прекратява служебните правоотношения на служителите в агенцията.

При издаване на обжалвания административен акт не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила.

В Заповед № 109/26.10.2010 г. е посочено, че структурните и функционалните промени в администрацията на агенцията са предприети от Изпълнителния Д. на АПСК на основание чл. 22г, ал. 3 от ЗПСК и съгласно предоставените му правомощия по чл. 22, ал. 1 от Устройствения правилник. Съгласно цитираните разпоредби, Изпълнителният Д. представлява Агенцията за П. и С. К. и организира и ръководи дейността на изпълнителния съвет.

Съгласно предоставените му правомощия по чл. 2, ал. 3 от ЗДСл, органът по назначаването утвърждава длъжностното разписание на съответната администрация. Органът по назначаването разполага с възможността да внесе промяна в структурата на отделните звена и във вида и броя на длъжностите, заемани от държавни служители, при която да бъдат съкратени едни длъжности и да бъдат открити други длъжности. В тази връзка не съществува нормативна пречка да бъде извършена промяна от самия административен орган чрез утвърждаване на ново длъжностно разписание.

Действията на органа по назначаването относно разкриването и закриването на

сектори, които не представляват самостоятелни административни звена са действия по целесъобразност и не подлежат на съдебен К. за законосъобразност. Този извод се обосновава и от нормата на чл. 4, ал. 4 от Закона за администрацията, съгласно който създаването, респ. заличаването на сектори като организационно преустройство е възможно и допустимо и се извършва по необходимост от органа по назначаването при преценка и за оптимизиране на дейността на администрацията.

В случая със заповед № 109 от 26.10.2010 г. на Изпълнителния Д. на АПСК е извършена промяна в структурата на администрацията, след което е утвърдено ново длъжностно разписание в сила от 01.11.2010 г. Определената обща бройка на служителите в общата администрация на АПСК не е намалена. Броят на лицата по служебни правоотношения е увеличен в сравнение с представеното предходно длъжностно разписание то 27.05.2010 г. от 19 бр. на 21 бр.

Оспорената заповед е издадена при неправилно тълкуване и приложение на материалния закон.

Съгласно чл. 106, ал. 1, т. 2 от Закона за държавния служител, органът по назначаване може да прекрати служебното правоотношение с едномесечно предизвестие при съкращаване на длъжността. Дефиницията на понятието „длъжност в администрацията” се съдържа в разпоредбата на чл. 2, ал. 1 от Наредбата за прилагане на единния класификатор на длъжностите в администрацията (ДВ, бр. 18 от 5.03.2004 г.) и според тази дефиниция „длъжност в администрацията” е нормативно определена позиция, която се заема по служебно или по трудово правоотношение, включително и по правоотношение, възникнало на основание на Закона за Министерството на вътрешните работи, Закона за отбраната и въоръжените сили на Република Б или Закона за изпълнение на наказанията, въз основа на определени изисквания и критерии, свързана е с конкретен вид дейност на лицето, което я заема, и се изразява в система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностна характеристика. Следователно белезите на понятието „длъжност в администрацията” са два: 1. нормативно определена позиция, 2. изразяваща се в система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностната характеристика. Поради това, когато органът по назначаването твърди, че една длъжност е съкратена по смисъла на чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл, трябва да бъде установено, че тази длъжност вече не фигурира и като наименование (нормативно определена позиция) в длъжностното разписание на съответната администрация, и като система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностната характеристика или тези функции и задължения да са толкова значително изменени, че новата им съвкупност и изисквания за тяхното осъществяване да налагат извод за качествено нова длъжност. Двете изисквания следва да бъдат установени кумулативно. Съдебната практика приема, че основанието съкращаване на длъжността е налице и в случаите на съкращаване на щатни бройки за съответната длъжност.

По отношение на заеманата от жалбоподателя длъжност е установено, че

щатните бройки за длъжността "главен експерт" в отдел „Правно-нормативно обслужване, връзки с обществеността, деловодство, архив и човешки ресурси“ към Дирекция „Административно правно обслужване и финансово-стопански дейности“ са били 2, към 27.05.2010 г., като само едната от тях е била заета, видно от поименното длъжностно разписание от същата дата. Към посочената дата Общата администрация на АПСК е била обособена в две дирекции – „Административно обслужване, човешки ресурси и финансово-стопански дейности“ и „Административно правно обслужване и финансово-стопански дейности“. Съгласно Заповед № 109/26.10.2010 г. и утвърденото длъжностно разписание в сила от 01.11.2010 г. общата администрация е структурирана в една дирекция „Административна“ с три отдела.

Не е налице второто изискване за реално съкращаване на тази длъжност като щатни бройки, тъй като, както беше посочено по-горе, определената обща бройка на служителите в общата администрация на АПСК не е намалена, дори броят на лицата по служебни правоотношения е увеличен в сравнение с представеното предходно длъжностно разписание от 27.05.2010 г. от 19 бр. на 21 бр. Също така в длъжностното разписание в сила от 01.11.2010 г. са налице 3 щатни бройки за длъжността „главен експерт“ по служебно правоотношение в дирекция „Административна“, отдел „Човешки ресурси и архив“. Изискванията за заемане на тези длъжности са аналогични, като тези за заеманата от жалбоподателя длъжност – образователна степен бакалавър, ранг IV младши и професионален опит 3 години.

Следва също така да се отбележи, че при наличие на посоченото законово основание чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл основание за прекратяване на служебно правоотношение би следвало да е ново длъжностно разписание, а не ново поименно длъжностно разписание, както е в процесния случай. Поименното разписание показва поименно служителите, заемащи съответните длъжности към датата на съставянето му и такова би могло да бъде издадено към всеки един момент, независимо от наличието или липсата на структурни промени в администрацията, докато щатното разписание показва численият състав на съответната администрация и бройките за отделните длъжности в нея, поради което и промените в него могат да послужат като фактическо основание за прекратяване на служебното правоотношение на основание чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл.

Предвид изложеното, настоящият състав приема, че не е налице реално съкращаване на длъжността на жалбоподателя като система от функции, задачи и задължения, нито е налице реално намаляване на щатните бройки за съответната длъжност.

С оглед приетото от административния орган правно основание за издаване на заповедта, същата е постановена в несъответствие с материалноправните разпоредби. Релевантните за издаване на обжалвания административен акт юридически факти сочат, че не е налице съкращаване на длъжността и заповедта за прекратяване на служебното правоотношение на жалбоподателя, следва да

бъде отменена.

Искането за възстановяване на заеманата преди прекратяването на служебното правоотношение длъжност е недопустимо и следва да бъде оставено без разглеждане, а производството в тази част да бъде прекратено. Възстановяването на предишната длъжност е последица от отмяната на заповедта за прекратяване на служебното правоотношение, която следва да се осъществи по административен ред (чл. 122, ал. 1 от ЗДСл).

Съобразно изхода на спора пред настоящата инстанция и направеното искане за присъждане на разноси от жалбоподателя, то такива в настоящото производство не са извършени, поради което не се присъждат.

Воден от изложеното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд С. – град, Първо отделение, 18 –ти състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалба на Л. М. Ф. Заповед № 65/26.10.2010 г. на изпълнителния Д. на А. за П. и С. К., с която на основание чл. 106, ал. 1, т. 2 от Закона за държавния служител, ПМС № 241/15.10.2010 г., Заповед № 109 от 26.10.2010 г. на изпълнителния Д. на АПСК и утвърдено поименно разписание, в сила от 01.11.2010 г., е прекратено служебното правоотношение на жалбоподателя.

Оставя без разглеждане искането на Л. М. Ф. за възстановяването на заеманата преди освобождаването му от държавна служба длъжност, като прекратява производството по делото в тази му част.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд с касационна жалба в 14-дневен срок от получаване на съобщенията до страните, че е постановено.

СЪДИЯ: