

РЕШЕНИЕ

№ 6646

гр. София, 12.11.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 15.10.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Камелия Серафимова

**ЧЛЕНОВЕ: Георги Терзиев
Калин Куманов**

при участието на секретаря Дора Тинчева и при участието на прокурора Кирил Димитров, като разгледа дело номер **6930** по описа за **2021** година докладвано от съдия Георги Терзиев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), вр. чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

С решение № 20119491 от 19.05.2021 г., постановено по НАХД № 14549/2020г. на СРС, НО, 107 - ми състав е отменено наказателно постановление (НП) № НП-00145-02.10.20 от 02.10.2020 г., издадено от председателя на Комисията за противодействие на корупцията и за отнемане на незаконно придобитото имущество (КПКОНПИ), за което на основание чл. 173, ал. 1 от Закона за противодействие на корупцията и за отнемане на незаконно придобитото имущество (ЗПКОНПИ) на К. М. К. е наложена глоба в размер на 1 000 лева за нарушение на разпоредбата на чл. 38, ал. 1, т. 2 т. 2 във вр. чл. 35, ал. 1, т. 2 от ЗПКОНПИ.

В срока и по реда на чл. 211, ал. 1 от АПК, вр.чл. 63, ал. 1 от ЗАНН решението е обжалвано от КПКОНПИ. С касационната жалба се релевира основание по чл. 348, ал. 1, т. 1 от НПК - нарушение на материалния закон. Изложени са съображения, че извършеното административно нарушение е безспорно установено, същото е от категорията на формалните и настъпването на вредоносен резултат не е елемент от състава му, поради което не може да бъде квалифицирано като маловажен случай по смисъла на чл. 28 от ЗАНН.

В съдебно заседание касаторът, чрез юрк. А. поддържа касационната жалба.
Ответникът - К. М. К. оспорва касационната жалба. Моли решението на СРС да се остави в сила.

Прокурорът от СГП дава заключение, че касационната жалба е неоснователна и недоказана.

По допустимостта на касационната жалба:

Административен съд София – град намира, че касационната жалба е допустима, като подадена от надлежна страна по смисъла на чл. 210, ал. 1 АПК, във вр. чл. 63, ал. 1, изр. 2 ЗАНН, в преклузивния 14-дневен срок по чл. 211, ал. 1 АПК, във вр. чл. 63, ал. 1, изр. 2 ЗАНН и срещу съдебно решение, подлежащо на касационен контрол.

По съществуващото на касационната жалба:

Разгледана по същество - касационната жалба е неоснователна и не е налице наведеното касационно основание.

В производството пред СРС е установено, че на 15.05.2020г. в [община] е входирано писмо от председателя на КПКОНПИ до председателите на общинските съвети, с което се посочва, че във връзка с постъпващите в КПКОНПИ запитвания от общински съвети дали общинските съветници, избрани на местните избори 2019г. и подали встъпителни декларации за имущество и интереси следва да подават и ежегодни декларации за 2019г., становището на комисията е следното: За общинските съветници, които са изпълнили своето законово задължение да подадат пред КПКОНПИ встъпителна декларация за имущество и интереси не възниква задължение за подаване на ежегодна декларация за преходната 2019г. Изключение от това били случаите, когато след подаването на встъпителната декларация до 31.12.2019г. те са придобили имущество, което не е декларирано.

На 08.11.2019г. трудовото правоотношение на К. К. като заместник-кмет на [община] е прекратено, като на 11.11.2019г. жалбоподателят е положил клетва като общински съветник в Общински съвет-Г., избран на 27.10.2019г.

На 17.08.2020г. е направена проверка в дирекция „Публичен регистър“ на КПКОНПИ на получените и вписани в регистрационните дневници декларации за имущество и интереси на лицата, които са задължени да подават ежегодни декларации относно придобитото имущество, получени доходи, дадени обезпечения и направени разходи в страната и в чужбина по чл. 37, ал. 1, т. 1-11 от ЗПКОНПИ през предходната календарна година в срок до 15 май на текущата година. Свидетелката Р. П. установила, че К. К., председател на общинския съвет в [община] не е подал в срок ежегодна декларация по образец съгласно чл. 35, ал. 1, т. 2, вр. чл. 38, ал. 1, т. 2 ЗПКОНПИ.

Жалбоподателят К. К. е подал декларацията по чл. 35, ал. 1, т. 2, вр. чл. 38, ал. 1, т. 2 ЗПКОНПИ с вх. № Г3967/27.07.2020г., изпратена на 27.07.2020г. видно от датата на пощенското клеймо, т.е със закъснение 42 дни.

На 25.08.2020г. Р. П. съставила АУАН № ПР-315/25.08.20г. за нарушение на чл. 38, ал. 1, т. 2, вр. чл. 35, ал. 1, т. 2 ЗПКОНПИ, а въз основа на него е издадено и процесното НП.

От правна страна съдът е приел, че при издаването на АУАН и НП не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, но е счел, че нарушението представлява маловажен случай, по смисъла на чл. 28 ЗАНН, поради което е отменил НП.

Решението на СРС е правилно.

Правилно административнонаказващият орган е посочил, че К. е нарушил разпоредбата на чл. 38, ал. 1, т. 2, във вр. с чл. 35, ал. 1, т. 2 от ЗПКОНПИ. Разпоредбата на чл. 38, ал. 1, т. 2 вменява в задължение Декларация за имущество и интереси да се подава ежегодно до 15 май – за предходната календарна година, а разпоредбата на чл. 35, ал. 1, т. 2 от същия закон конкретизира вида на декларацията. В процесния случай безспорно се установява, че за К., като задължено лице по чл. 6, ал. 1, т. 32 от ЗПКОНПИ, е възникнало задължение до 15 май 2020 година да подаде декларацията. Съгласно § 49а от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците (загл.доп. ДВ, бр.44/2020г.) през 2020г. декларациите по чл. 38, ал. 1, т. 2 от ЗПКОНПИ се подават в срок до един месец след отмяната на извънредното положение (един месец след 13.05.2020г.). В този смисъл срокът за подаване на такава декларация е изтекъл на 15.06.2020г. - на първия присъствен ден, следващ 14.06.2020 г. Като е подал своята декларация на 27.07.2020 г., К. е извършил вмененото му административно нарушение.

Междувременно на 19.05.2020г. в деловодството на [община] постъпило писмо от председателя на КПКОНПИ. Предвид липсата на разграничаване на председателите на общинските съвети от общинските съветници в писмото и разпоредбите на ЗМСМА жалбоподателят счел, че писмото е приложимо към всички от състава на общинския съвет. Поради това и предвид обстоятелството, че от подаване на встъпителната декларация до 31.12.2019г. не бил придобил имущество, жалбоподателят стриктно изпълнил писмото, като изпратил информацията на всички от състава на общинския съвет, а самият той не подал ежегодна декларация, тъй като се въвел в заблуждение.

Настоящият съдебен състав приема, че независимо, че административното нарушение, за извършването на което е издадено наказателното постановление, е формално по своя характер и за съставомерността му не е необходимо настъпване на вредни последици, случаят е маловажен. Преценката дали извършеното административно нарушение е маловажен случай се прави с оглед на засегнатите от деянието обществени отношения, липсата или незначителността на причинените в резултат от деянието общественоопасни последици, всички обстоятелства, при които деянието е намерило проявление в обективната действителност: време, място, обстановка на извършването му, начин и средства за осъществяването му, причините и условията, мотивирали извършителя да пристъпи към осъществяване на деянието, наличието или липсата на данни за други извършени нарушения.

В настоящия случай следва да се има предвид, че кореспонденцията с КПКОНПИ, получено писмо на 19.05.2020г. в деловодството на [община] от председателя на КПКОНПИ и предвид липсата на разграничаване на председателите на общинските съвети от общинските съветници в писмото и разпоредбите на ЗМСМА К. К. счел, че писмото е приложимо към всички от състава на общинския съвет. СРС правилно е приел това обстоятелство, в съвкупност от събраните по делото доказателства и е приложил разпоредбата на чл.28 от ЗАНН.

Предвид характера на нарушението, извършването му по непредпазливост като форма на вина, без целенасочено укриване на обстоятелство, подлежащо на деклариране, предвид това, че К. е подал декларацията на 24.07.2020 г., степента на обществената му опасност е по-ниска от тази на обичайните случаи на нарушения по чл.38, ал.1, т.2

ЗПКОНПИ. В процесния случай налагането на административно наказание - „глоба“ по чл. 173, ал. 1 от ЗПКОНПИ, дори и в минималния размер от 1000 лева е прекомерно тежко за изпълнение на задължението и не би отговорило на целите, заложи в чл. 12 ЗАНН. Преценката за маловажност на случая подлежи на съдебен контрол. В случая предпоставките на чл. 28, б. „а“ ЗАНН са били налице, но наказващият орган не го е приложил и на това основание правилно е отменено наказателното постановление от въззивния съд. Съгласно ТР № 1/12.12.2007 г. по тълк. н. д. № 1/2005 г. ОСНК – ВКС, когато съдът констатира, че предпоставките на чл. 28, б. „а“ ЗАНН са налице, но административнонаказващият орган не ги е приложил, това е основание за отмяна на НП като в този случай преценката на съда е преценка за законосъобразност. Като е достигнал до извод, че нарушението представлява маловажен случай, по смисъла на чл. 28 ЗАНН, въззивният съд е постановил правилно решение, което следва да бъде потвърдено.

Доводите на касатора, че чл. 28 ЗАНН не следва да се прилага, поради значимостта на задълженията, предвидени в закона, съдът намира за несъстоятелни. Законодателят не е предвидил ограничение за приложението на института на маловажния случай и чл. 28 ЗАНН следва да се прилага всякога, когато са налице предпоставките за това, както е в процесния казус.

По изложените съображения, настоящият касационен състав намира, че оспореното решение е правилно и следва да бъде оставено в сила.

Воден от горното на основание чл. 221, ал. 2, АПК, във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. 2 ЗАНН, Административен съд София – град, VIII касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 20119491 от 19.05.2021 г., постановено по НАХД № 14549/2020г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 107 - ми състав.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

