

РЕШЕНИЕ

№ 3702

гр. София, 08.06.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIII КАСАЦИОНЕН
СЪСТАВ**, в публично заседание на 14.05.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Доброслав Руков

**ЧЛЕНОВЕ: Красимира Желева
Адриан Янев**

при участието на секретаря Станислава Данаилова и при участието на прокурора Михаела Николаева, като разглежда дело номер **3506** по описа за **2021** година докладвано от съдия Адриан Янев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.70-73 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по искане на прокурор В. Л. от Окръжна прокуратура- [населено място] /ОП - Р./ за възобновяване на административнонаказателно производство, приключило с издаване на Наказателно постановление (НП) № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник - министъра на културата.

В искането е направено предложение за отмяна на НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на културата и за прекратяване на административнонаказателното производство срещу Т. П. М.. Посочено е, че деянието за което Т. П. М. е бил санкциониран с наказателното постановление представлява престъпление по чл. 278, ал. 6 от НК. Направен е извод, че в случая е налице приключило с влязло в сила наказателно постановление, първо по ред административнонаказателно производство, с наказателен характер и образувано за същото деяние досъдебно производство.

Ответникът – Министерство на културата, не се явява и не се представлява. С писмено становище от 13.05.2021г. излага подробни аргументи за основателност на искането за възобновяване на административнонаказателното производство.

Заинтересованата страна Т. П. М., не се явява и не изразява становище по предложението.

Прокуратурата на Р. България, представлявана от прокурор Н. от Софийска градска прокуратура, дава мотивирано заключение за основателност на искането за възобновяване на административнонаказателното производство.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност, от фактическа страна прие следното:

Предложението за възобновяване е процесуално допустимо. Същото е изготвено и внесено от наблюдаващия прокурор при Окръжна прокуратура Р. – орган, притежаващ активна легитимация да поиска възобновяване на административнонаказателното производство в съответствие с нормата на чл. 72, ал. 1, пр. 2 ЗАНН.

Разгледано по същество, предложението е основателно.

Окръжна прокуратура – Р. е образувала досъдебно производство №3098/2018 г. по описа на ОД МВР Р., пр. пр. № 4280/2018 г. по описа на ОП - Р., за престъпление по чл. 278а, ал. 6 от Наказателния кодекс /НК/, за това, че на 23.10.2018 г. в дома на И. П. М., Т. П. М. и В. И. С. в [населено място], обл. Р., се съхраняват предмети, представляващи „културно-исторически ценности“.

При посещението в дома на лицата е разговаряно с Т. М., който обяснил, че брат му държал кутия със старинни предмети, която е дадена от баща им. Дървена кутията с размери 10 см./15 см/5 см, съдържаща 155 броя метални предмети, с различна форма и размери, които по своя вид и характеристики са културно- исторически ценности. Кутията била предадена доброволно. Предметите били обект на комплексна културно-историческа експертиза. Датировката на изследваните предмети попада в широките хронологични рамки от V век пр. ХР. до началото на XXI век.

Предоставените за изследване обекти не са премили изискуемите процедури по реда и условията за извършване на идентификация - Глава VI, раздел II, чл. 96-98 от ЗКН и раздел II, чл. 8-19 и раздел III, чл. 20-23 от Наредба № Х-3 на Министерство на културата, за тях не е съобщено в най-близките по територия регионални исторически музеи и същите не фигурират и в регистъра на движимите културни ценности на Министерство на културата, т. е. не са регистрирани – престъпление по чл. 278а, ал. 6 от НК.

По делото приложено на НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на културата, с което на лицето Т. П. М. е наложено наказание „глоба“ в размер на 1500 лева за нарушение на чл. 228в, вр. с чл. 146, ал. 1 и ал. 3 и чл. 2а, ал.1 от ЗКН. Видно от мотивите, изложени в НП, се касае за същото нарушение, за което е образувано и досъдебното производство, ръководено от ОП - Р.. Издаденото за това нарушение наказателно постановление е влязло в сила на 14.10.2020г.

Така установената фактическа обстановка е отразена в предложението за възобновяване, отправено до АССГ от Окръжния прокурор при Окръжна прокуратура- [населено място] и се подкрепя от приетите по делото доказателства.

При тази фактическа обстановка, от правна страна съдът прие:

Съгласно чл. 70 от ЗАНН административнонаказателните производства, по които наказателните постановления са влезли в сила, както и решенията и прекратените от съда дела, образувани във връзка с обжалване на наказателни постановления, подлежат на възобновяване, когато: а) с влязла в сила присъда се установи, че някои от доказателствата, въз основа на които е издадено наказателното постановление, решението или определението на съда, са неистински; б) с влязла в сила присъда се установи, че административнонаказващ орган, съдия или съдебен заседател е

извършил престъпление във връзка с издаване на наказателното постановление, решението или определението на съда; в) се открият обстоятелства или доказателства от съществено значение за разкриване на обективната истина, които не са били известни при издаване на постановлението, решението или определението на съда; г) ако с влязла в сила присъда се установи, че деянието, за което е наложено административното наказание, съставлява престъпление; д) когато деянието, за което е приключило административнонаказателното производство, съставлява престъпление.

В случая от доказателствата по делото се установява, че е налице образувано наказателно производство срещу лице, по отношение на което за същото деяние е било проведено и приключило с влязъл в сила акт административнонаказателно производство с характер на наказателно.

Общото събрание на Наказателната колегия (ОСНК) на Върховния касационен съд (ВКС) постанови тълкувателно решение по тълкувателно дело № 3/2015 г. по повод на констатирана противоречива практика на съдилищата по прилагане на чл. 24, ал. 1, т. 6 от Наказателно-процесуалния кодекс („Не се образува наказателно производство, а образуваното се прекратява, когато спрямо същото лице за същото престъпление има незавършено наказателно производство, влязла в сила присъда, постановление или влязло в сила определение или разпореждане за прекратяване на делото”) при конкуренция между наказателна отговорност и административнонаказателна отговорност спрямо едно и също лице за едно и също деяние. Наказателно производство, образувано срещу лице, по отношение на което за същото деяние е било проведено приключило с влязъл в сила акт административнонаказателно производство с характер на наказателно производство по смисъла на ЕКПЧ, подлежи на прекратяване на основание чл. 4, § 1 от Протокол № 7 по реда на чл. 24, ал. 1, т. 6 от Наказателно-процесуалния кодекс (НПК). Последниците от повторното наказателно преследване на едно и също лице за същото деяние, за което спрямо него е било проведено приключило с влязъл в сила акт административнонаказателно производство с наказателен характер по смисъла на Конвенцията, се преодоляват чрез: прекратяване на второто по ред наказателно производство, образувано и/или проведено срещу дееца за същото деяние след окончателното приключване на административнонаказателното производство с наказателен характер, съответно с отмяна на постановените по него съдебни актове и прекратяването му на основание чл. 4, § 1 от Протокол № 7, вр. чл. 24, ал. 1, т. 6 от НПК; възобновяване на окончателно приключилото административнонаказателно производство с наказателен характер по смисъла на чл. 4 от Протокол № 7 към ЕКПЧ, при наличие на предпоставките на чл. 70, б. „в” от ЗАНН, отмяна на постановените по него актове и прекратяването му; възобновяване на прекратеното наказателно производство на основание чл. 422, ал. 1, т. 3 от НПК или отмяна на постановлението на прокурора за прекратяване на наказателното производство по реда на чл. 243, ал. 9 от НПК и провеждане на наказателното производство след отпадане на процесуалната пречка по чл. 4, § 1 от Протокол № 7.

След постановяване на посоченото ТР са последвали изменения в НПК и ЗАНН, с които в законодателството са регламентирани система от мерки за разрешаване на конкуренцията между административнонаказателна и наказателна отговорност. С разпоредба на чл. 70, б. "д" от ЗАНН / §106, т.3 от ПЗР на ЗИД на НПК, обн. в ДВ, бр.63/ 2017 г., в сила от 05.11.2017 г./, е въведено ново основание за възобновяване на

административнонаказателните производства. С посочената норма е предвидено, че административнонаказателните производства, по които наказателните постановления са влезли в сила, както и решенията и прекратените от съда дела, образувани във връзка с обжалване на наказателни постановления, подлежат на възобновяване, когато деянието, за което е приключило административнонаказателното производство, съставлява престъпление.

Съгласно мотивите към проекта на ЗИД на НПК, изменението е част от комплекс от норми в НПК, целящи адекватно прилагане на принципа "ne bis in idem" при конкуренция между административнонаказателна и наказателна отговорност в смисъла, вложен в ТР № 3/ 22.12.2015 г. на ВКС по тълк. дело № 3/2015 г., ОСНК и в практиката на ЕСПЧ по прилагане на Протокол № 7 от ЕКПЧ. Новото основание по чл. 70, б. "д" от ЗАНН не позволява да се избегне налагане на съответното на степента на обществена опасност на деянието наказание, предвидено в закон или указ. Така се постига превеса на наказателната пред административнонаказателната отговорност, заложен в нормите на чл. 33, ал.2 и чл. 36, ал.2 от ЗАНН и същевременно се спазва принципът на чл. 4, § 1 от Протокол № 7 към ЕКПЧ за забрана за повторно осъждане или наказание за едно и също деяние във връзка с възприетия автономен характер на понятието "наказателно обвинение" в практиката на ЕСПЧ. Нормата на чл. 70, б. "д" от ЗАНН е процесуална, поради което се прилага и за заварените правоотношения, поради липса на изрично уредено друго в изменителния закон на НПК.

В случая, е налице приключило първо по ред административнонаказателно производство с наказателен характер с влязло в сила НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на културата, с което на лицето Т. П. М. е наложено наказание „глоба“ в размер на 1500 лева за нарушение на чл. 228в, вр. чл.146, ал.1 и ал.3 и чл.2а, ал.1 ЗКН и образувано за същото деяние и срещу същото лице досъдебно наказателно производство. Доколкото съществува идентичност на фактите, въз основа на които е ангажирана административнонаказателната отговорност на нарушителя и същевременно е образувано посоченото по-горе наказателно производство, съдът приема, че са налице нормативно регламентирани материалноправни предпоставки и основание по чл. 70, б. "д" от ЗАНН за възобновяване на административнонаказателното производство.

С оглед на гореизложеното предложението на прокурора за възобновяване на административнонаказателното производство по влязло в сила НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на културата, се явява основателно и следва да бъде уважено. Наказателното постановление следва да бъде отменено и съответно да се прекрати административнонаказателното производство, тъй като е недопустимо двойното санкциониране от наказателноправно естество, респ. двойното използване на репресия по отношение на едно и също лице при еднородност на фактите и обстоятелствата, относно деянието за което е издадено НП и съответно е започнало наказателно преследване.

Мотивиран така и на основание чл. 73 от ЗАНН Административен съд – София град, XXIII касационен състав

Р Е Ш И:

ВЪЗОБНОВЯВА административнонаказателното производство, по което е издадено Наказателно постановление НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на

културата, с което на лицето Т. П. М. е наложено наказание „глоба“ в размер на 1500 лева за нарушение на чл.228в, вр. чл.146, ал.1 и ал.3 и чл.2а, ал.1 от ЗКН.

ОТМЕНЯ влязло в сила НП № 11-00-67/01.10.2020г. на заместник-министъра на културата, с което на лицето Т. П. М. е наложено наказание „глоба“ в размер на 1500 лева за нарушение на чл.228в,вр. с чл.146, ал.1 и ал.3 и чл.2а, ал.1 от ЗКН..

ПРЕКРАТЯВА административнонаказателното производство по преписка №11-00-67/2020г. по описа на Министерство на културата.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

Председател:

Членове: 1.

2.