

РЕШЕНИЕ

№ 20814

гр. София, 22.10.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 47 състав, в публично заседание на 15.10.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Катя Аспарухова

при участието на секретаря Евелина Пеева, като разгледа дело номер **6879** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е във връзка с чл.211 от Закона за министерство на вътрешните работи /ЗМВР/.

Образувано е по жалба на О. Д. Ж. ЕГН [ЕГН] от [населено място] [улица] срещу ЗАПОВЕД №484з-3078 от 21.06.2024г. на Директора на Главна дирекция „Жандармерия, специални операции о борба с тероризма“-МВР, с която на лицето е наложено дисциплинарно наказание „порицание“ за срок от шест месеца на основание чл.204, т.3 вр. с чл.194, ал.2 т.1 и чл.200, ал.1 т.11 от ЗМВР.

По изложените в жалбата съображения за незаконосъобразност – се моли да се уважи жалбата. Твърди се, че не е извършено нарушения на служебната дисциплина. Прави се довода, че в заповедта няма ясно посочени фактически и правни основания. Изтъква се съображението, че липсват елементи от фактическия състав, въпреки че има формулировки, които са неясни и общи. Подчертава се, че са описани две нарушения, но не е определено наказание за всяко от тях, а впоследствие едно общо такова. С оглед изложеното се моли да се уважи жалбата.

В съдебно заседание жалбата се поддържа лично и от адв.Й.. Допълва се, че чл.194, ал.2 от ЗМВР съдържа няколко хипотези без да е посочено коя от тях касае лицето, както и в нарушение на чл.210, ал.1 от ЗМВР няма ясно посочени фактически и правни основания. В нарушение на чл.206, ал.3 от ЗМВР и чл.207, ал.3 от ЗМВР дисциплинарно-наказващият орган не е разкрил обективната истина. Твърди се, че не е ясно дали се касае за неспазване на заповед или за несъобразяване с поставена върху същата резолюция. Допълва се, че не се посочени последиците от деянието, няма

длъжностни характеристики на лицата, за които се твърди, че са изготвили одобрените от жалбоподателя графици без да имат право за това. Претендират се разноси.

Ответната страна не се представлява от юрк.В. и оспорва жалбата по представени писмени бележки. Излага съображения, че оспорената заповед е издадена от компетентен орган по смисъла на чл.204, т.3 от ЗМВР като наложеното наказание е по чл.197, ал.1 т.3 от ЗМВР със заповед съобразена с чл.210, ал.1 от ЗМВР. Допълва се, че се касае за нарушение по чл.194, ал.2 пр.първо от ЗМВР „неизпълнение на нормите на закона и на издадените въз основа на него подзаконовни актове, на заповеди и разпореждания на министъра“ и по т.2 „за неизпълнение на служебни задължения“ във връзка с чл.200, ал.1, т.6 от ЗМВР- „неупражняване на контрол“ и т.11 „неизпълнение на служебни задължения“, както и т.15 „неизпълнение разпоредбите на закона“. Сочи се, че е изготвена обобщена справка, в която се съдържат също мотиви, поради което правото на защита на лицето не е накърнено, съответно със справката страната е запозната, поканена е да даде обяснения. Твърди се, че наложеното наказание е справедливо и в преследване на целта на закона. С оглед изложеното се моли да се отхвърли жалбата. Претендира се юрк.възнаграждение.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. ГРАД КАТО СЪОБРАЗИ СТАНОВИЩАТА НА СТРАНИТЕ НАМЕРИ ЗА УСТАНОВЕНО СЛЕДНОТО:

Жалбата е от адресат на акта, засегнат неблагоприятно от същия, подадена е в срок на 08.07.2024г. /при връчване на 01.07.2024г./, поради което следва да се разгледа по изложените в същата доводи.

Предмет на оспорване е заповед №484з-3078 от 21.06.2024г. на Директора на Главна дирекция „Жандармерия, специални операции по борба с тероризма“-МВР от компетентен орган по смисъла на чл.204, т.3 от ЗМВР.

Дисциплинарното производство е образувано по данни в справка рег. 484р-7281/219.04.2024г. по описа на ГДЖСОБТ от извършена проверка по заповед № 484з-70/08.01.2024г. {изм. със заповеди №№ 484з-322/28.01.2024 г. и 484з-1043/05.03.2024 г.}, в която са отразени и са налице двете кумулативно необходими предпоставки за образуване на дисциплинарно производство по чл.205, ал. 1 от ЗМВР - данни за дисциплинарното нарушение {относно времето, мястото, деянието, обстоятелствата, при които е извършено) и самоличността на неговия извършител.

В хода на извършвана проверка, разпоредена със заповед № 484з-70/08.01.2024 г. {изм. със заповеди №№ 484з-322/28.01.2024 г. и 484з-1043/05.03.2024), на разпределянето на работното време, полагането на труд извън редовното работно време, отчитането и документирането на работното време, времето на разположение, положен труд извън редовното работно време, труд между 22,00 и 6,00 ч. и на официални празници през четвъртото тримесечие на 2023 г. и месец януари 2024 г. {за периода от 01.10.2023 г. до 31.01.2024 г.) в ЗЖУ - С., съгласно Наредба № 81213-922 от 22 юли 2022г. за реда за организацията и разпределянето на работното време, за неговото отчитане, за компенсирането на работата извън редовното работно време, режима на дежурство, времето за отдих и почивките за държавните служители по чл. 142, ал. 1, т. 1 и ал. 3 от Закона за Министерството на вътрешните работи (Наредбата), проверяващата комисия е установила следното: в ЗЖУ - С. не се променят месечните графици за определяне на работните смени на служителите, съгласно чл.12, ал. 6 от Наредбата. Въведена е практика промяната на месечните графици да става с месечен

отчет, който се изготвя месечен отчет не е нормативно регламентиран документ. Неправилно се изготвят месечните графици, като сборът от работните часове на служителя за тримесечния период не достига нормата за продължителност на работното време или сборът от работните часове на служителя за тримесечния период надвишава нормата за продължителност на работното време. В тези случаи на служителите не може да бъде правилно отчетен положението труд извън установеното работно време. Установено е, че се нарушава се ал. 2, чл. 27 от Наредбата, като от нормата по чл. 12 не се вадят часовете по график на служителя за смените, в които служителят е нощна смяна. Също, че доколкото болничният лист се издава в календарни дни, то за смените, в които служителят е нощна смяна и болничния приключва на същия ден от нормата следва да се приспадат часовете до 24.00ч.. Констатирано е, че при проверка на месечните графици и изготвените докладни записки е установен служител на ЗЖУ - С., на който е определено работно време от 08.00 ч. до 12.00 ч. и от 20.00 ч. до 24.00 ч., с което се нарушава ал. 2, чл. 5 от Наредбата. Посочено е, че се изготвят се докладни записки - утвърдени от началника на ЗЖУ - С., с които се предлага промяна на месечния график, без действително същия да се променя. Със същите докладни записки тези работни часове се предлага да изплатят като извънреден труд. Визирано е, че на служители, на които са издадени болнични листове при определяне на нормата за продължителност на работното време, неправилно се изваждат работни дни вместо работни часове по график. Също неправилно се преизчислява нормата за продължителност на работното време (съгласно чл. 27, ал. 2 от Наредбата), когато служител, работещ на смени през целия или през част от отчетния период, е ползвал отпуск за временна неработоспособност. Установено е, че старши инспектор В. П., инспектор Е. В., инспектор Х. Т. и младши експерт С. Г. от група 02 в сектор ООДП на ЗЖУ - С.; инспектор С. О. от група 01 в сектор ООДП на ЗЖУ - С.; младши експерт Б. П. от група 03 в сектор ООДП на ЗЖУ - С. и старши инспектор К. Я. - началник на група ОЯНЕУБ-ПХРАО в сектор ОСО на ЗЖУ - С. са изготвяли Графици за организиране на работните смени и Протоколи за отчитане на положението труд от служителите през четвъртото тримесечие на 2023 г. в нарушение на чл. 12, ал. 1, чл. 23, ал. 2 и чл. 26, ал. 1 от Наредбата /т.8 от доклада/. Също така е посочено, че на обекти и дипломатически представителства“ са определени старши инспектор В. В., инспектор Р. Т., инспектор А. Д. и инспектор К. Т., поради което графици рег.№6809р-54278/28.09.2023г., 6809р- 66107/27.11.2023г., 6809р-59858/27.10.2023г.,6809р-54267/28.09.2023г., 6809р-59854/27.10.2023 г. изготвени от инспектор С. О., се явяват изготвени от неоправомощено лице. Независимо този факт, графичите са утвърдени от комисар О. Ж. - началник на ЗЖУ-С..

Съгласно т. 3.2.2 от заповед № 484з-2375/04.08.2022 г. за служителите от група 02 на сектор „Охрана на обекти и дипломатически представителства“ са определени старши инспектор Д. Д., инспектор Й. Т., инспектор К. Я., инспектор В. К.-Б. и инспектор Г. Г..

Констатирано е, че графици рег. №№6809р-66824/29.11.2023г., 6809р-66829/29.11.2023г., 6809р-59883/07.10.2023г., 6809р-59908/27.10.2023г., 6809р-54748/29.09.2023г., 6809р-54732/29.09.2023г., 6809р-27658/16.10.2023г. изготвени от старши инспектор В. П., графици рег.№№ 6809р-54746/29.09.2023г., 6809р- 66844/29.11.2023г., 6809р-66840/29.11.2023г., 6809р-54791/29.09.2023г., 6809р-59911/27.10.2023г., 6809р-59880/27.10.2023г. изготвени от инспектор Е. В., графици

6809р-59900/27.10.2023г., 6809р-59897/27.10.2023г., 6809р-66861/29.11.2023г., 6809р-66835/29.11.2023г. изготвени от мл. експерт С. Г. и графици рег. №6809р-59890/27.10.2023г.,

6809р-66832/29.11.2023г., 6809р-66833/29.11.2023г., 6809р-54731/29.09.2023г., 6809р-54705/29.09.2023г., 6809р-59893/27.10.2023г. изготвени от инспектор Х. Т., са графици изготвени от неоправомощени лица. Независимо от това същите са утвърдени от комисар О. Ж. - началник на ЗЖУ-С..

Въз основа на изложеното са направени изводи, че началникът на ЗЖУ - С. не е изпълнил задълженията си да „Организира, ръководи и контролира цялостната работа на управлението, като се основава на нормативните документи, регламентиращи дейността на МВР, ГДЖСОБТ и дирекция „Жандармерия“, съгласно специфична длъжностна характеристика на длъжността НАЧАЛНИК - I степен на Зонално жандармерийско управление - С. към дирекция „Жандармерия“ при Главна дирекция „Жандармерия, специални операции и борба с тероризма“ - МВР с № 484р-11125/27.10.2020г. {утвърдена със зап. № 484з-1971/30.10.2020г.\ Наредба № 8121з-922/22.07.2022г. и не е осъществил контрол по изпълнението на заповед №484з-2375/04.08.2022 г. на директора на ГДЖСОБТ, с която са определени служители, които да изготвят графици за организиране времето на разположение, режима на дежурство, графици за разпределяне на работните смени, протоколи за отработеното време от държавните служители, работещи на смени в дирекция „Жандармерия“ и сектор „Оперативен дежурен център“ при ГДЖСОБТ и заповед 484з-2374/04.08.2022 г. на директора на ГДЖСОБТ, с която са определени служители, които да изготвят протоколи за положения труд извън редовното работно време.

С оглед изложените обстоятелства – ответникът е постановил заповедта и е наложил оспореното дисциплинарно наказание.

В съдебното производство нови доказателства не са представяни, освен наличните по преписката.

Следователно от изложеното от ПРАВНА СТРАНА СЪДЪТ установява следното:

На първо място по компетентността на издателя на заповедта. Видно от същата –тя е издадена от Главен комисар А. – Директор на Главна дирекция „Жандармерия, специални операции по борба с тероризма“-МВР, поради което се прави извода, че се касае за компетентен орган по смисъла на чл.204, т.3 от ЗМВР.

В производството са допуснати процесуални нарушения, които са съществени. Прието е, че Ж. е извършил нарушение на служебната дисциплина по смисъла на чл.194, ал.2 т.1 от ЗМВР като е цитиран пълния текст- „неизпълнение на разпоредбите на този закон и на издадените въз основа на него подзаконови нормативни актове, на заповедите и разпорежданията на министъра на вътрешните работи, заместник-министрите и главния секретар на МВР и на преките ръководители“, което е във връзка с чл.200, ал.1 т.11 от ЗМВР – „неизпълнение на служебни задължения или на заповеди и разпореждания на министъра на вътрешните работи, заместник-министрите и главния секретар на МВР и на преките ръководители“.

От друга страна се твърди, че нарушението е извършено през периода от 29.09.2023г. до 29.11.2023г., когато лицето без да има право е утвърдило описаните графици за разпределение във връзка с работното време. Не е следвало да ги одобрява, тъй като са изготвени от неоправомощени служители като същевременно утвърждавайки посочените графици -не е утвърждавал нови такива, с което е нарушил писмо рег.№484р-13641 от 07.08.22г.. относно създаването на организация по спазването на

чл.12, чл.13 и чл.27 от Наредбата, регламентираща реда за планиране и отчитане на отработеното време от служителите на сменен режим. Видно от посоченото писмо на л.273 същото е адресирано до Началниците на 3. жандармерийски управления и отдели в дирекцията, какъвто безспорно е жалбоподателят. В писмото е посочено, че в ДВ бр.60 е обнародвана Наредба №8121з-922от 22.07.22г. за реда и организацията и разпределението на работното време, за неговото отчитане, за компенсиране на работата извън редовното работно време, режима на дежурство, времето за отдих и почивките на държавните служители по чл.142, ал.1 т.1 и ал.3 от ЗВМР която наредба влиза в сила на 29.07.22г.. В тази връзка с писмото е казано „да се създаде организация за стриктното спазване на разпоредбите на чл.12,13 и чл.27 от наредбата. Посочено е също работните смени да се организират в месечен график. При сумирано изчисляване на работното време да се определя норма на продължителност на работното време за тримесечния период. Нормата да се определя в часове като броя на работните дни по календар, включени в периода на отчитане се умножи по 8, каквато е дневната продължителност на работното време и т.н.. В последния абзац е посочено, че утвърдените графици могат да се изменят при промяна на числеността на заетите служители.

Следователно – първо има неяснота относно изпълнителното деяние – бездействие ли е или действие, тъй като е формулирано като бездействие – неизпълнение на посоченото писмо, но същото като времеви период е обвързано с действие-утвърждаването на посочените графици. От друга страна визираните норми съдържат няколко хипотези на неизпълнение т.е. бездействие по отношение на норма или заповед, разпореждане. Не е уточнено коя хипотеза касае деянието. Веднъж се сочи писмото, втори път нормите от наредбата. В тази връзка видно от чл.12 от наредбата работните смени се организират в месечен график, изготвен от ръководителя на съответното структурно звено или от служител, определен със заповед на ръководителя по чл. 9. По нататък е посочено как се определя нормата за продължителност при сумирано работно време и как се изготвя графика. Видно от ал.5 графиците се утвърждават от ръководителя по чл. 9 или от оправомощено от него длъжностно лице с ръководни функции. Чл.13 и чл.27 са касателно изготвянето на смени от графика при определени обстоятелства.

Следователно трябва да се отговори на въпроса дали Ж. в качеството си на началник на ЗЖУ е ръководител на структурата, което да утвърди графика, изготвен от определеното от него лице с ръководни функции. Видно от чл.9 ръководителите на структури по чл. 37 от ЗМВР регламентират със заповед разпределянето на работното време в отделните звена в подчинените им структури, както и за осъществяване на отделни служебни дейности в подчинените им структури. Съответно за дирекциите в състава на главните дирекции и териториалните звена на структурите на МВР разпределянето на работното време се регламентира със заповед на ръководителите по ал. 1 по предложение на директорите на съответните дирекции и на ръководителите на съответните териториални звена.

От друга страна видно от §.5 от Наредбата - заповедите по чл. 9 се издават от съответните ръководители в едномесечен срок от влизане в сила на тази наредба. В тази връзка е заповед №484з-2375 от 04.08.2022г. на л.274 издадена от Директора на дирекцията ЖСОБТ. В същата за ЗЖУ С. са определени конкретни лица, които да изготвят списъците.

Следователно не е ясно в какъв срок и как е следвало да създаде организация Ж. по спазването на чл.12,13 и чл.27 от Наредбата. Какво задължение е имал и не е изпълнил конкретно по посочените норми. В действителност утвърдените графици са изготвени от лица, които не са по списъка в заповед №484з-2375 от 04.08.2022г.. Следователно посоченото нарушение не е на визираното писмо, а на чл.12, ал.5 от Наредбата, доколкото лицето е утвърдило списък, изготвен от неупълномощено лице. Касае се за друго деяние – извършено чрез действие, не чрез бездействие в пряко нарушение на норма от подзаконов акт, а не за неизпълнение на писмо рег.№484р-13641 от 07.08.22г.. Същото няма самостоятелен характер. Обвързването в описанието на деянието е довело и до невъзможност правилно да се дефинира същото – в нарушение на писмото ли е или на норма от наредбата, чрез действие или бездействие и т.н., което засяга правото на защита на оспорващия, съществено процесуално нарушение е и води до незаконосъобразност на акта. Това е и така, доколкото оспорващият е възприел, че са му вменени 2 деяния за които твърди, че няма отделни наказания, а едно общо. Съставът констатира, че е описано едно деяние, но пресъздадено един път чрез бездействие, втори път обвързано чрез действие за посочения времеви период /м.10.23-м.12.2023/. Веднъж подведено като нарушение на задължение /което не е формулирано в писмото/, и втори път към норми от самата наредба, към която писмото препраща и трети път като липса на контрол по отношение на заповедта за посочване на лицата, които имат право да изготвят графици. В действителност се касае за един вид дисциплинарно нарушение, за което се налага същото наказание, но трябва да е ясно дефинирано по чл.200, ал.1 т.11 от ЗМВР за коя хипотеза се касае – за неизпълнение на служебни задължения /в това число следващи от норма на закона/ или на заповеди и разпореждания на министъра на вътрешните работи.

Деянието е описано многословно /посочени са всичките нарушения от проверката, а не само по т.8 относимо към графици от неоправомощени лица/, което е направило изложението объркано, освен противоречиво. За последното например на стр.10 от заповедта се сочи, че лицето не е изпълнило задълженията си по длъжностната характеристика да организира, ръководи и контролира цялостната работа в управлението. Допълнено е, че не е осъществил контрол по изпълнението на заповеди № 484з-2373/04.08.2022г. за разпределянето на работното време, 84з-2374/04.08.2022г. и №484з-2375/04.08.2022г. на директора на ГДЖСОБТ. В заключение не е ясно какво е направил или не е направил – не е изпълнил конкретно задължение в писмо рег.№484р-13641 от

07.08.22г. като е бездействал, нарушил е норма от Наредба №8121з-922от 22.07.22г. или не е изпълнил задълженията си по длъжностната характеристика да организира, ръководи и контролира цялостната работа в управлението. Изложеното е съществено процесуално нарушение-основание за отмяна на заповедта

В заключение - СЪДЪТ приема, че е незаконосъобразна и следва да се отмени, ведно с последиците – присъждането на разноски от 810лв. /800лв. за адвокатско възнаграждение и 10лв. д.т/.

ВОДИМ от горното СЪДЪТ и на основание чл. 172, ал. 2, от АПК

РЕШИ:

По жалба на О. Д. Ж. ЕГН [ЕГН] от [населено място] [улица]

ОТМЕНЯ като процесуално незаконосъобразна ЗАПОВЕД №484з-3078 от 21.06.2024г. на Директора на Главна дирекция „Жандармерия, специални операции по борба с тероризма“-МВР, с която на лицето е наложено дисциплинарно наказание „порицание“ за срок от шест месеца на основание чл.204, т.3 вр. с чл.194, ал.2 т.1 и чл.200, ал.1 т.11 от ЗМВР.

ОСЪЖДА Министерство на вътрешните работи да заплати 810лв. разноски по делото на О. Д. Ж. ЕГН [ЕГН] от [населено място] [улица].

Решението на основание чл.211 посл.пр. от ЗМВР не подлежи на касационна оспорване и е окончателно.

Преписи на страните.

Съдия:

Съдия: