

РЕШЕНИЕ

№ 5229

гр. София, 19.08.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 75 състав,
в публично заседание на 26.04.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Силвия Житарска

при участието на секретаря Наталия Дринова, като разгледа дело номер **11565** по описа за **2020** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл. 118 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/. Постъпила е жалба вх. № 37349/27.11.2020г. от И. Д. С., ЕГН [ЕГН], от [населено място], [улица], вх.Б, ет.2, ап.4, с адрес за призоваване [населено място], [улица], ет.3, ап.14, с която се оспорва Решение № 30/29.10.2020г. на Директора на ТП на НОИ [населено място], с което е отхвърлена жалбата ѝ и е потвърдено Разпореждане № [ЕГН]/05.10.2020г. на длъжностното лице по пенсионно осигуряване към ТП на НОИ [населено място].

В жалбата се развиват съображения за неправилност, както на оспореното решение, така и на потвърденото с него разпореждане поради нарушение на материалния закон. Изразено е несъгласие с изложените в оспореното решение мотиви, като се сочи, че част от твърденията не кореспондират с обективната действителност, а цитираните материалноправни норми не били съобразени с действието им по време. Безспорно се е доказвал осигурителния ѝ стаж, положен след пенсионирането ѝ. Моли решението да бъде отменено и съдът да разпорежи преизчисляване на пенсията съгласно правилната база. Претендира лихви за забава .

В съдебно заседание оспорващата, редовно призована, не се явява и не се представлява.

Ответникът – Директорът на ТП на НОИ С. - град, чрез процесуалния си представител

гл. юрк. Ц. в депозирана молба до съда вх. № 14488/26.04.2021г. изразява становище за неоснователност на жалбата. Моли да бъде оставено в сила обжалваното решение, по съображения изложени в мотивите на обжалвания акт. Претендира разноси по делото за юрисконсултско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура – редовно призована, не взима становище по жалбата.

Административен съд София град, III отделение, 75 състав, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа страна следното:

С разпореждане № [ЕГН]/05.10.2020г. на ръководителя на ПО при ТП на НОИ [населено място] на жалбоподателката е отказано да бъде преизчислена личната пенсия за осигурителен стаж и възраст, на основание Параграф 7 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020г. Като мотив, органът посочил констативен протокол № КВ-5-24-00817346/29.09.2020г., издаден от старши инспектор по осигуряването при ТП на НОИ Д., съгласно който не се зачита осигурителен стаж и доход за периода от 01.01.2019г. до 31.03.2020г., поради което се приема, че не отговаря на условията на Параграф 7 от ЗМДВИП.

Издаденото разпореждане е оспорено по административен ред, като по подадената жалба директорът на ТП на НОИ- [населено място] се е произнесъл с Решение № 30/29.10.2020г., с което е отхвърлил жалбата на И. Д. С..

По делото освен представените с административната преписка писмени доказателства, като такива са приети и представените от страна на жалбоподателката, както и адм. дело № 579/2020г. по описа на АС Добрич.

При така установената фактическа обстановка, Административен съд- София-град направи следните правни изводи:

По допустимостта на жалбата:

Жалбата е подадена в срока, от лице с правен интерес от оспорване, поради което е процесуално допустима и следва да бъде разгледана относно нейната основателност.

По същество на спора:

Разгледана по същество е основателна.

Съгласно чл. 117, ал. 3 КСО ръководителят на териториалното поделение се произнася по жалбите или исканията с мотивирано решение в едномесечен срок от получаването им. Оспореното решение и потвърденото с него разпореждане са издадени от компетентни органи, в изискуемата от закона писмена форма, като са изложени фактическите и правни основания за издаването им. Не са допуснати нарушения в производството по издаването им и съдът не открива основания за

нищожност на актовете, предмет на съдебен контрол.

По отношение на материалната законосъобразност на атакувания административен акт:

За да потвърди издаденото разпореждане директорът на ТП на НОИ [населено място] е възприел доводите на длъжностното лице и е приел за безспорно, че жалбоподателят не отговаря на изискванията предвидени в основание Параграф 7 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020г., по – конкретно, че С. няма придобит осигурителен стаж след 31.12.2018г., тъй като за нея след тази дата за да възникне осигуряване, е следвало да подаде декларация за започване на дейност.

Жалбоподателката, като лице упражняващо свободна професия (адвокат) попада в обхвата на чл. 4, ал. 3, т. 1 от КСО. На основание чл. 4, ал. 6 от КСО лицата по ал. 3, т. 1, 2, 4-6 от КСО, на които е отпусната пенсия се осигуряват по свое желание. Правото им да не се осигуряват за ДОО възниква по силата на закона, с настъпването на факта на пенсиониране, без да са необходими допълнителни действия от тяхна страна. Действително, към момента на постановяване на оспорения акт, след изменението от 01.01.2013г. на разпоредбата на чл.1, ал. 6 от НООСЛБГРЧМЛ (Изм. и доп. - ДВ, бр. 33 от 2013 г.), лицата по чл.4, ал.3, т.1, 2, 4 - 6 от КСО, на които е отпусната пенсия, се осигуряват по свое желание по предвидения с наредбата ред. За лицата по чл. 4, ал. 3, т. 1, 2 и 4 от КСО, на които е отпусната пенсия, осигуряването възниква от датата, посочена в декларацията по ал. 2, но не по-рано от 1-во число на месеца, през който е подадена.

На основание чл. 1, ал. 2 от НООСЛБГРЧМЛ при започване, прекъсване, възобновяване или прекратяване на всяка трудова дейност самоосигуряващите се лица подават декларация пред компетентната ТД на НАП в 7-дневен срок от настъпване на някое от тези обстоятелства.

Действително жалбоподателката е придобила право и получава пенсия за осигурителен стаж и възраст, като за нея, по силата на закона е отпаднало основанието за осигуряването ѝ. Жалбоподателката, независимо от това, е продължила да се осигурява, видно от представената справка данни в ИС на НАП –С., тя е подавала декларации обр.1 с данни за здавно осигуряване за периода 08-12.2018г., както и данни за осигуряване по желание за фонд „Пенсии“ за периода от 01.01.2019г. до настояще, като вноските и осигурителните декларации са подавани и плащани в сроковете, определени в нормативната уредба. На 10.07.2018г. е подадено заявление за прекратяване на дейност, след което са подавани в срок ОКд 5 за възобновяване на дейност, с оглед на което е направена корекция в датата на прекъсване на дейността, като последната е възобновена от 01.08.2018г. с настъпило осигуряване за фонд „Пенсии“

В оспореното решение е прието, че при положение, че самоосигуряващо се лице, на което е отпусната пенсия, желае да се осигурява, то следва да подаде декларация в компетентната ТД на НАП по утвърден образец, като съгласно чл. 1, ал. 6 изр. второ

от НООСЛБГРЧМЛ за лицата-пенсионери, желаещи да се осигуряват, осигуряването възниква от датата, на която е подадена декларацията. След като не е спазен установения от закона ред за деклариране на желанието за осигуряване, не е възможно заплатените осигурителни вноски да заместят това деклариране.

Към настоящия момент, в сила от 11.08.2020г., нормата на чл.1 ал.6 от НООСЛБГРЧМЛ е изменена, като самоосигуряващите се лица по чл. 4, ал. 3, т. 1, 2 и 4 от Кодекса за социално осигуряване, сред които попада и жалбоподателката, на които е отпусната пенсия, се осигуряват по предвидения с наредбата ред, по свое желание, изразено, както следва: т.1. за лицата, които не са прекъснали или прекратили трудовата дейност, съответно осигуряването си, след като им е отпусната пенсия - с продължаване подаването на данните по чл. 5, ал. 4, т. 1 от Кодекса за социално осигуряване;

Въз основа на доказателствата в административната преписка се налага извод, че разпореждането на пенсионния орган не е съобразено с действащата нормативна уредба, както следва: Съгласно параграф 7 от ПЗР на Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020г., личните пенсии, свързани с трудовата дейност на лицата, които имат придобит осигурителен стаж след 31 декември 2018г., но нямат подадено заявление по чл.102, ал.3 от КСО през 2019г.и/или заявление по чл.102, ал.1 и ал.3 от КСО/ за преизчисляване служебно от органа или по заявление на пенсионера/ в периода от 1 януари 2020г. до 13 март 2020г., се преизчисляват служебно, считано от 1 април 2020г., с придобития от тях осигурителен стаж, положен след пенсионирането или след последното преизчисляване на пенсията. Съгласно чл.102, ал.1 от КСО, лицата, на които е отпусната пенсия за осигурителен стаж и възраст могат да поискат не повече от веднъж в една календарна година преизчисляване на пенсията за придобит осигурителен стаж след пенсионирането или за придобит осигурителен стаж и осигурителен доход след пенсионирането, когато това е по – благоприятно за тях. Преизчисляването се извършва по реда на чл.70, считано от 1 – во число на месеца, следващ месеца на подаване на заявлението. Съгласно чл. 102, ал.2 от КСО, при преизчисляването по ал.1 се взема предвид средномесечния осигурителен доход за страната за 12 календарни месеца преди месеца на първо отпускане на пенсия, след което полученият размер се осъвременява, преизчислява и индексира съобразно нормативната уредба, действаща след датата на отпускане на пенсия. В чл.102, ал.5 от КСО е предвидено, че при преизчисляване на пенсията осигурителният стаж, положен след 31.12.2010г., не се превръща по реда на чл.104.

Според относимата редакция по чл.70, ал.1 от КСО, размерът на пенсията за осигурителен и възраст се определя, като доходът, от който се изчислява пенсията, се умножи със сумата, образувана от: по процент 1, 1 на сто от всяка година осигурителен стаж и съответната пропорционална част процента за месеците осигурителен стаж. След 31 декември 2016г. процентът за всяка година осигурителен стаж нараства от първо число на всяка следваща календарна година с процент, равен или по – голям от процент по чл.100, ал.1, до достигане на 1,5. Процентът за годините осигурителен стаж, съгласно посочената редакция по чл.70, ал.1 от КСО нараства, както следва: за 2016 г. - 1,1; за 2017 г. - 1,126; за 2018 г. - 1,169; за 2019 г. - 1,2. За

2018 г. с чл.11 от ЗБДОО за 2018 г. по чл.70, ал.1 от КСО е определен с 1,169%.

В разпоредбата на чл.100, ал.1 от КСО е предвидено, че пенсиите отпуснати до 31 декември на предходната година се осъвременяват ежегодно до първи юли с решение на надзорния съвет на Националния осигурителен институт с процент, равен на сбора от 50 на сто от нарастването на осигурителния доход и 50 на сто от индекса на потребителските цени през предходната календарна година. Същевременно, съгласно §53, ал.1 от ПЗР на ЗИДКСО от 2015 г., от 2017 г. до годината, в която процентът по чл.70, ал.1 достигне 1,5, пенсиите не се осъвременяват по чл.100. §53, ал.2 от ПЗР на ЗИДКСО (Изм. - ДВ, бр. 99 от 2017 г., в сила от 01.01.2018 г.), предвижда, че пенсиите, отпуснати с начална дата до 31 декември на годината, в която процентът по чл.70, ал.1, изречение първо достигне 1,5, се преизчисляват ежегодно от 1 юли на всяка календарна година, следваща годината на отпускането на пенсията, със съответния процент по чл.70, ал.1, изречение четвърто. Преизчисленият размер се определя, без да се променя доходът, от който е изчислена пенсията, след което се осъвременява, преизчислява и индексира съобразно нормативната уредба, действаща след датата на отпускане на пенсията. Съгласно §53, ал.3 от ПЗР на ЗИДКСО, (Нова - ДВ, бр. 99 от 2017 г., в сила от 01.01.2018 г.), когато преизчисленият по реда на ал.2 размер на пенсията е по-нисък от размера ѝ преди преизчисляването, увеличен с процента по чл.70, ал.1, изречение трето, пенсията се определя в по-високия размер. В §7б, ал.1-2 от ПЗР на КСО (нов обн. в ДВ, бр. 102, 2018 г., в сила от 01.01.2019 г.) е посочено, че през 2019 г. пенсиите не се осъвременяват по чл.100 от КСО, а размерът към 30.06.2019 г. на тези от тях, отпуснати с начална дата до 31.12.2018 г., се увеличава от 01.07.2019 г. с процент 5,7. Съгласно §7в, ал.1 от ПЗР на КСО (нов - ДВ, бр. 102, 2018 г., в сила от 01.01.2019 г.), пенсиите, отпуснати с начална дата до 31 декември 2018 г., се преизчисляват от 1 юли 2019 г. с процент 1,2 за всяка година осигурителен стаж и съответната пропорционална част от този процент за месеците осигурителен стаж. Преизчисляването по ал.1 се извършва, без да се променя доходът, от който е изчислена пенсията, след което тя се осъвременява, преизчислява и индексира съобразно нормативната уредба, действаща от датата на отпускането до 30 юни 2019 г., включително /§7в, ал.2/. Съгласно §7в, ал.3, когато преизчисленият размер на пенсията по ал.1 и размерът на пенсията по § 7б, ал.2 не са равни, пенсията се определя в по-високия размер.

С оглед гореизложеното, настоящия съдебен състав намира, че следва да отмени обжалваното решение и потвърденото с него разпореждане, като незаконосъобразни и преписката се върне на административния орган, който преди да преизчисли пенсията на жалбоподателката, следва да определи правилната база съобразно мотивите по-горе, след което извърши съответното преизчисляване.

Воден от горното и на основание чл. 172, ал.2 от АПК, Административен съд София – град, III отделение, 75 състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалбата на И. Д. С., ЕГН [ЕГН], Решение № 30/29.10.2020г. на

Директора на ТП на НОИ [населено място].

ОТМЕНЯ Разпореждане № [ЕГН]/05.10.2020г. на ръководителя на ТП на НОИ Д. .

ИЗПРАЩА преписката на ръководителя на ТП на НОИ Д., който след изпълнение на указанията по тълкуването и приложението на закона, дадени с настоящото решение, следва да разпорежи преизчисляване на пенсията за осигурителен стаж и възраст като вземе предвид правилната база, в 14-дневен срок от влизане в сила на решението.

Решението може да се обжалва пред Върховния административен съд в 14 – дневен срок от съобщението за постановяването му на страните.

СЪДИЯ: