

РЕШЕНИЕ

№ 4504

гр. София, 06.07.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 66 състав,
в публично заседание на 06.07.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Елка Атанасова

като разгледа дело номер **6156** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 111 от Закона за изпълнение на наказанията и задържането под стража (ЗИНС).

Образувано е по жалба на Н. К. Г. срещу Заповед № 245/16.06.2023 г. на Началника на Затвора - С. за налагане на дисциплинарно наказание „изолиране в наказателна килия за срок от 10 /десет/ денонощия“. С жалбата се иска отмяна на заповедта, с доводи, че същата е издадена въз основа на докладна записка за извършено на 02.05.2023г. претърсване на 11 спално помещение във Втора група на затвора С., като срещу законността на извършеното претърсване Н. Г. е подал жалба до Административен съд София – град. Твърди се, че заповедта е незаконна, тъй като обиска не е извършен по начина, посочен в чл.138 ал.2 то НПК.

На следващо място в жалбата се сочи, че Н. Г. приема лекарства, съдържащи псевдо морфин, както и се сопорва посоченото в заповедта обстоятелство, че откритото вещество съдържа хероин. Прави искане за спиране на изпълнението на заповедта, по което съдът се е произнесъл с Определение № 5587/29.06.2023г. и е спрял изпълнението на оспорената заповед.

С оглед доводите в жалбата, с определението за насрочване на съдебното заседание съдът е изискал от Софийска районна прокуратура представянето на информация за хода на образуваното досъдебно производство за престъпление по чл.354а ал.3 от НК във вр. с откритото на 02.05.2023г. вещество в спално помещение 11 на затвора С..

В проведеното съдебно заседание жалбоподателят Н. Г. се явява лично. Поддържа жалбата си срещу заповедта и доводите за незаконност на извършеното претърсване в

спалното помещение, независимо, че не оспорва подписването без възражение на предявения му протокол от 02.05.2023г. за претърсване. Посочва че приема лекарство – окситоксин, което сам е внесъл в затвора и което приема като болкоуспокояващо и твърди, че същото съдържа морфин.

Ответникът - Началника на затвора С. се представлява от пълномощник – юристконсулт М., която в писмен отговор и в позиция по същество оспорва жалбата. Представя медицинска справка за Н. Г., издадена от директора на медицински център в затвора С.. Счита заповедта за законосъобразна.

По делото са събрани писмени доказателства, съдържащи се в изпратеното от ответника заверено копие на административна преписка. Прието като доказателство е и постановление на Софийска районна прокуратура от 20.06.2023г. за прекратяване на досъдебно производство № 226-ЗМК-749/2023г. по описа на 02 РУ-СДВР , образувано за престъпление по чл.354а ал.3 от НК във вр. с открито при зивършено претърсване на 02.05.2023г. около 22.20 часа претърсване, при което в 11 спално помещение на затвора С., на легло, ползвано от л.св.Н. Г. е открито в книга, намираща се на леглото, в хартиена сгъвка, прахообразно вещество. Еспретна справка № 1360-Х/2023/03.05.2023г. на О.-СДВ установява, че това вещество представлява хероин с нетно тегло 0,03 грама. Наказателното производство е прекратено поради малозначителност на деянието – чл.9 ал.2 от НК.

Административен съд - София-град, в настоящия съдебен състав, като прецени събраните по делото доказателства, поотделно и в тяхната съвкупност, във връзка с доводите и твърденията на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

За да наложи процесното дисциплинарно наказание, ответникът е приел за установено от фактическа страна, че на 02.05.2023 г. в 22:20 ч. при извършено претърсване на спално помещение № 11, във втора група на затвора С. и личен обиск на лишените от свобода, намираще се в спалното помещение, в хода на претърсването, в книга на леглото, ползвано от лишения от свобода Н. Г., от открито свито бяло листче с кафяво прахообразно вещество вътре. След пристигане на оперативна група от 02 РУ-СДВР веществото е иззето и изпратено за анализ по образуваното досъдебно производство и ЗМ. Сочил се, че в него е обяснение л.св. Н. Г. е заявил, че намереното вещество е витамин В комплекс. Съгласно заповедта, експертна справка за изследване на веществото установява, че същото е дало положителна реакция за наличие на опиоиди, което е указание за възможно наличие на хероин. Съобразно заповедта, с поведението си Н. Г. е нарушил чл.96 т.3 и чл.97 т.1 и т.3 от ЗИНЗС, което представлява дисциплинарно нарушение по чл.100 ал.1 и ал.2 т.5 от ЗИНЗС. Сочил се в заповедта, че л.св. е изслушан на 15.06.2023г. с оглед процедурата по чл.105 ал.1 от ЗИНЗС.

От съдържанието на посочената в заповедта Докладна записка № 8739/13.06.2023 г. на П. Ч. – ИСДВР 2 група се установяват обстоятелства, идентични с посочените в заповедта за налагане на наказанието, като в същата е предложено Н. Г. да бъде наказан на основание чл.101, т.7 от ЗИНЗС с „изолиране в наказателна килия за срок от десет денонощия“.

От съдържанието на Докладна записка от мл.инсп. С. С. до Началника на затвора С. се установява, че на 02.05.2023г. в 22.20 часа съвместно със служителите мл.инсп.Б. и И. И. извършил претърсване в 11 спално помещение на 2 група на затвора и в книга на легло, ползвано от жалбоподателя е открито бяло листче с кафяво

прахообразно вещество вътре. Обособен е временен пост и изчакано пристигането на оперативна група от 02 РУ СДВР. Към докладната записка са представени пояснения на Н. Г., на л.св. П. К. и л.св. Т. М., които също са настанени в спално помещение 11. В поясненията си Н. Г. и Т. М. не отричат откриването на веществото, като сочат че то представлява витамин В комплекс, предоставен от лекаря на затвора. В пояснението си л.св. К. сочи че веществото е карсил.

От представения Протокол за претърсване и обиск от 02.05.2023г. се установява, че при претърсването на спално помещение 11 е открито бяло листче с кафяво прахообразно вещество, което е иззето от ДОГ на 02 РУ-СДВР. Протокол за претърсване е предявен на жалбоподателя Г., който го е подписал без възражения.

Съдържанието на експертна справка № 1360-Х/2023г. установява, че изследваното вещество дава положителна реакция за наличие на опиевидни алкалоиди, което е указание за възможно наличие на хероин.

Съдържанието на медицинска справка от директора на МЦ при затвора С. установява, че от началото на 2023г. до 02.05.2023г. на л.св. Н. Г. не е изписван/предоставян морфин. Пояснява се, че медикаментът морфин за медицински цели е в течна форма, в ампули или флакони, а не в прахообразна форма. Соци се, че нито един лишен от свобода в затвора С. не получава морфин под каквато и да било форма.

Не се спори по делото, че лишеният от свобода е наказван и награждаван. Последното му наказание е наложено през 2023г. за държане на мобилен телефон.

Доказателства за здравословното състояние на оспорвания се съдържат в представената медицинска справка от МЦ на затвора, както и в представената Справка за медицински преглед от 03.07.2023г. Последната установява, че същият може да пътува с общ конвой и да присъства на дело, както и че към момента на прегледа е без остри соматични оплаквания..

Въз основа на установената фактическа обстановка, съдът достигна до следните правни изводи:

Жалбата е подадена срещу подлежащ на обжалване акт, от процесуално легитимирано лице и при спазване на срока по чл.111, ал.1 ЗИНС. Предвид това същата процесуално допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Заповедта е издадена от компетентен орган, съобразно правомощията му по чл.104, ал.2 ЗИНС и в предвидената писмена форма.

Съдът не установи нарушение на процедурата по установяване на дисциплинарното нарушение и налагане на дисциплинарното наказание. На жалбоподателя е предоставена възможност да даде писмени обяснения, от която се е възползвал. Предвид това съдът приема, че е спазено е изискването на чл. 105, ал.1 от ЗИНС преди налагане на наказанието задължително да се изслуша нарушителят.

Относно спазването на установената форма, съдът приема, че заповедта формално отговаря на изискванията за реквизити по чл.59, ал.2, т.4, тъй като съдържа съдържа фактически мотиви и правни изводи, вкл. посочване на предпоставките за налагане на наказанието „изолиране в наказателна килия“. Съгласно чл.102, ал.1 от ЗИНС при определяне на дисциплинарното наказание се вземат предвид характерът и тежестта на извършеното нарушение, отношението на лишения от свобода към него, поведението му преди това и здравословното му състояние. Разпоредбата на чл.2 гласи, че дисциплинарните наказания по чл.101, т.7 и 8 (изолиране в наказателна килия за срок до 14 денонощия и изолиране в наказателна килия в извънработно или

извънучебно време, в почивни и празнични дни сборно до 14 денонощия в продължение до три месеца) могат да се налагат само при извършено дисциплинарно нарушение по чл.100, ал. 2, т. 4, 6, 7 или 8, както и при системни нарушения по чл.100, ал. 2, т. 1, 2, 3 или 5 от ЗИНЗС. В конкретния случай, видно от съдържанието на заповедта, наказанието е наложено за извършено нарушение по чл.100 ал.1 и ал.2 т.5 от ЗИНЗС, но не и за извършено нарушение по чл.100 ал.2 т.8 от ЗИНЗС.

Следователно, за да приеме, че са налице основания за налагане на наказание от вида на процесното, ответникът следва да изложи мотиви, че лишеният от свобода е извършил системни нарушения. Такива доводи липсват в оспорения акт. Следователно същият е немотивиран, доколкото не съдържа мотиви относно една от изискуемите предпоставки за налагане на наказанието. Липсата на мотиви е основание за отмяна на акта по смисъла на чл.146, т.2 АПК. Същата не може да бъде преодоляна чрез излагането на такива в хода на съдебното производство и представянето на доказателства в тази насока.

Предвид изложеното и доколкото в процесния случай в оспорения акт не е посочено наличието на системност, което е абсолютна предпоставка за налагане на наказанието на посоченото в заповедта основание (по чл.100 ал.1 и ал.2 т.5 от ЗИНЗС), съдът приема, че същият е постановен при неспазване на установената форма по смисъла на чл.146, т.2 АПК, което е и основание за отмяната му.

В изпълнение на указанието в Определение на съда от 29.06.2023г. жалбоподателят е представил декларация за доходите си от 30.06.2023г., с която декларира липса на такива и моли да бъде освободен от внасянето на държавна такса в производството.

Водим от гореизложеното и на основание чл.111, ал.6, т.2 ЗИНЗС, Административен съд София-град, Трето отделение, 66-и състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Заповед № 245/16.06.2023 г. на Началника на затвора С., с която на л.св. Н. К. Г. е наложено дисциплинарно наказание „изолиране в наказателна килия за срок от десет денонощия“.

ОСВОБОЖДАВА Н. К. Г. от заплащането на държавна такса в производството в размер на 10 лв.

Решението на административния съд подлежи на касационно оспорване по реда на глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс пред тричленен състав на същия съд

Препис от решението да се връчи на страните след обявяването.

СЪДИЯ: