

РЕШЕНИЕ

№ 6612

гр. София, 30.10.2015 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 23 състав,
в публично заседание на 05.10.2015 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Антоанета Аргирова

при участието на секретаря Ина Андонова, като разгледа дело номер **1162** по описа за **2015** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 226 от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 68, ал. 1 от Закона за защита от дискриминация /ЗЗДискр/.

С Решение № 7273/22.11.2013 г., постановено по адм. дело № 3993/2013 г. по описа на Административен съд София – град, АССГ, Второ отделение, 25 – ти състав е отменил Решение № 69/20.03.2013 г. на Комисията за защита от дискриминация /КЗД/, Четвърти постоянен специализиран заседателен състав и вместо него е установил, че [фирма], ЕИК[ЕИК] е осъществило спрямо Е. И. Ц., Е. Е. С., Р. В. Н., С. С. Т. и Роза В. М. пряка дискриминация по защитен признак „образование“, като е изпратил административната преписка на КЗД за ново произнасяне в съответствие с мотивите на решението.

По касационна жалба на [фирма] с Решение № 1153/02.02.2015 г., постановено по адм. дело № 1099/2014 г. по описа на Върховен административен съд, ВАС, Седмо отделение е отменил оспореното решение на АССГ и е върнал делото за ново разглеждане от друг състав на съда. Задължителните указания на ВАС по тълкуването и прилагането на закона /чл. 224 АПК/ са за изясняване на това, дали лицата, за които АССГ в отмененото решение е установило, че са останали да работят – 7 лица с основно образование на длъжност с код 3131 3022 НКПД – 2011 г., за периода 01.05.2012 г.-31.12.2012 г., са работили по трудово правоотношение с работодателя към момента, когато са прекратени трудовите правоотношения с ищите /жалбоподателите/ или са назначени след това; за периода 21.07.2011 г. – 31.12.2011 г. всички работници ли заемали длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в

електроцентра“ към кота 0, кота 14, кота 17 и мазутно стопанство са със средно образование, съответно лицата без средно образование през 2012 г. след това ли са назначени. Следва да бъде изяснен и въпросът, дали [фирма], в качеството си на работодател, е предложило на жалбоподателите прекратяване на трудовото правоотношение при по-благоприятните условия на чл. 331 от Кодекса на труда /КТ/ чрез представяне на доказателства за това.

В о.с.з пред АС-София град, при новото разглеждане на делото, жалбоподателите, чрез процесуалния им представител – адв. Б. /л.10, гръб от д.3993/2013 г. на АССГ/, поддържат жалбите и молят за уважаването им. В представените писмени бележки, в определения от съда срок за това, се аргументира осъществена дискриминация по чл. 4, ал. 1 ЗЗДискр, вр. с § 1, т. 7 от ДР на закона. Посочва се, че към момента на уволнението на жалбоподателите, от новия цех „Парногенератори и С.“, който е образуван с утвърденото ново структурно разписание, след датата, от която те започват поетапно да бъдат уволнявани поради липса на средна образование, остават на работа техни колеги на същата длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентра“, код 3131 3022 НКПД – 2011 г. Седемте лица, останали да работят в периода 01.05.2012 г. – 31.12.2012 г. на длъжност с код 3131 3022 НКПД – 2011 г. са с основно образование и са работили към момента на прекратяване на трудовото правоотношение на жалбоподателите с работодателя, както и след това, т.е не са уволнени всички работници, заемащи длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентра“. Претендира се присъждането на разноски за производството.

Ответникът – Комисия за защита от дискриминация, чрез процесуалния си представител юрк. П., оспорва жалбите. Моли за постановяване на решение, с което да се отхвърли оспорването като неоснователно и необосновано и за присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Заинтересованата страна - [фирма], чрез процесуалния си представител юрк. С., оспорва жалбите. Актовете за прекратяване на трудовите договори са законосъобразни. Във всичките си действия работодателят се е ръководел единствено от КТ, който предвижда прекратяване на трудовото правоотношение, когато едно лице не притежава необходимото образование да изпълнява работата, за която се е уговорил. Изменението в изискванията за необходимото образование, обективизирано в Националния класификатор на професиите и длъжностите възниква след като жалбоподателите са сключили трудовите си договори. Съобразно дадените от съда указания за разпределяне на доказателствената тежест, в съдебно заседание заявява, че не оспорва факта, че само по отношение на един от жалбоподателите, а именно Р. Ц. е било направено предложение за прекратяване на трудовото правоотношение при по-благоприятни условия по чл. 331 КТ, но заявява, че същото е направено на по-късен етап и при новонастъпили обстоятелства /без да уточнява какви/. Представя писмени бележки, в които посочва, че действието на допълнително споразумение към К. в дружеството, което задължава работодателя във връзка с извършените структурни промени, и в изпълнение на оздравителния план, да освобождава всички работници и служители по реда на чл. 331 КТ, е след 31.08.2011 г., т.е момент и събитие, което е настъпило след прекратяване на трудовите договори на жалбоподателите. Към момента на прекратяване на трудовите договори с жалбоподателите това допълнително споразумение не е съществувало, не е било договорено между синдикалните организации и работодателя и затова последният се е

възползвал от възможността да прекрати договорите по друг ред, а именно по чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ, като тези действия са абсолютно законосъобразни.

Прокурор от Софийска градска прокуратурата, редовно призована, не взема участие в производството по делото и не дава заключение за законосъобразността на оспорения акт.

Административен съд София - град, след като прецени доводите на страните и събраните по делото доказателства по реда на чл. 235 от ГПК, вр. чл. 144 от АПК, и съобрази задължителните указания, дадени от Върховен административен съд в отменителното решение, намира следното от фактическа и правна страна:

Жалбоподателите Е. И. Ц., Е. Е. С., Р. В. Н., С. С. Т. и Роза В. М. са били в трудови правоотношения със заинтересованата страна [фирма]. Безспорно по делото е установено, че всички те имат завършено основно образование по смисъла на чл. 23, ал. 1 във вр. с чл. 22, ал. 2 от Закона за народната просвета. С Актове № 219/20.07.2011 г., № 220/20.07.2011 г., № 226/22.07.2011 г., № 230/25.07.2011 г. и № 249/05.08.2011 г. изпълнителният директор на [фирма] е прекратил едностранно трудовите правоотношения с жалбоподателите, на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ във връзка с необходимостта от въвеждане на изискванията на Националната класификация на професиите и длъжностите 2011 г.

При новото разглеждане на делото, в изпълнение указанията на ВАС, дадени в отменителното решение за изясняване на спора е допусната и извършена съдебно-техническа експертиза, която е установила следното: трудовите правоотношения с всеки от жалбоподателите са прекратени от страна на [фирма], с актове за прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ през периода от 21.07.2011 г. до 06.08.2011 г., както следва – 1. Е. И. Ц., място на работа: котлен цех, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - кога 17“. код по НКПД 31313022 – с акт № 220/20.07.2011 г., считано от 22.07.2011 г.; 2. Е. Е. С., място на работа: котлен цех, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - мазутно стопанство“, код по НКПД 31313022 - с акт № 234/25.07.2011 г., считано от 26.07.2011 г.; 3. Р. В. Н., място на работа: котлен цех, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - кога 17“, код по НКПД 31313022 – с акт № 219/20.07.2011 г., считано от 21.07.2011 г.; 4. С. С. Т., място на работа: котлен цех, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - кога 17“, код по НКПД 31313022 – с акт № 226/22.07.2011 г., считано от 23.07.2011 г.; 5. Роза В. М., място на работа: котлон цех. на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - кога 14“, код по НКПД 31313022 - с акт № 249/05.08.2011 г., считано от 06.08.2011 г.

В мотивите на отмененото решение № 7273/22.11.2013 г. по адм. дело № 3993/2013 г., АССГ, 25 състав посочва, че след прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите, при работодателя са останали да работят 7 лица с основно образование длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала“, код 31313022 по НКПД - 2011 г., а именно: Л. Г. В., Г. Е. Р., С. Е. Х., П. Г. А., Д. И. Р., В. М. Б. и Виден Б. К.. Въз основа на трудовите досиета, съхранявани при работодателя ВЛ е установило за горепосочените 7 лица следните обстоятелства:

- Л. Г. В. е назначен с Трудов договор № 11680/24.02.2010 г. с основно образование, с месторабота: звено „Материално-техническо снабдяване“, на длъжност „Носач-товарач стоки“, с код по НКПД: 93330002, считано от 25.02.2010 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите В. е

работил на същата длъжност, с код по НКПД: 93330002 по НКПД-2005 г. и по НКПД-2011 г., а не като „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала“, код 31313022 по НКПД-2011 г. С изходящ № 4961/21.11.2011 г. работодателят му е предложил прекратяване на трудовия договор на основание чл. 331 КТ. Предложението е получено от работника на същата дата. С отговор вх. № 5094/28.11.2011 г. работникът е отказал предложението за прекратяване на трудовото му правоотношение на основание чл. 331 КТ. По-късно, с Допълнително споразумение № 106/15.03.2012 г. към Трудов договор № 11680/24.02.2010 г., Л. Г. В., с основно образование, е преназначен на място на работа: „Парогенератори и сгуриозвоз“ на нова длъжност: „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – шламохранилище“. код по НКПД 31313022, считано от 15.03.2012 г. С Допълнително споразумение № 326/01.07.2013 г. към Трудов договор № 11680/24.02.2010 г. В. с основно образование, е преназначен на място на работа: от „Парогенератори и сгуриозвоз“ в цех „С. и ОТНПО“ на същата длъжност: „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – шламохранилище“, код по НКПД 31313022, считано от 01.07.2013 г., на която длъжност продължава да работи и в момента.

- Г. Е. Р. е назначена с Трудов договор № 11487/18.02.2005 г. с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех“, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения - коти 32. 37 и 41“, с шифър по Н.: 8161, считано от 18.02.2005 г. С Допълнително споразумение № 964/27.06.2006 г. към Трудов договор № 11487/18.02.2005 г. Р., с основно образование, е преназначена от длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения - коти 32. 37 и 41“. с шифър по НКПД: 8161 на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 32. 37 и 41“. с шифър 81612019 по Н.-2005 г., считано от 27.06.2006 г., което съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала“ с код 31313022 по НКПД-2011 г. С Допълнително споразумение № 86/01.11.2008 г. към Трудов договор № 11487/18.02.2005 г. Г. Р., с основно образование, е преназначена от длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 32, 37 и 41“. с шифър по НКПД: 81612019 на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 22. 32. 37 и 41“. с шифър по НКПД: 81612019. считано от 01.11.2008 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите, Г. Е. Р. е работила на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 22, 32, 37 и 41“ във „Въглеподавателен цех – експлоатация“ с шифър 81612019 по НКПД 2005 г., който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала“ с код 31313022 по НКПД-2011, на която длъжност са работили жалбоподателите в момента на прекратяването на трудовите им правоотношения. По нейна молба с вх. № 673/13.09.2011 г. Р., с основно образование, с Допълнително споразумение № 179/14.10.2011 г. към Трудов договор № 11487/18.02.2005 г., е преназначена от длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 22. 32. 37 и 41“, с шифър 31313022 по НКПД-2011 г. на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – въглеподаване“, с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., считано от 14.10.2011 г., на която длъжност продължава да работи и в момента.

- С. Е. Х. работи в предприятието на работодателя от 1989 г., когато е назначена с

Трудов договор № 234/09.09.1989 г., с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех“, на длъжност „Деж. спомагателни съоръжения“, с шифър по ТУ-ЕТМ: 80225012, след което, също във „Въглеподавателен цех“ на длъжност „Оператор на спомагателни съоръжения – скари“ с код 8161, след това, също във „Въглеподавателен цех“ на длъжност „Оператор на спомагателни съоръжения“ с код 8161. съгласно Допълнително споразумение № 563/01.12.2004 г. към Трудов договор № 10669/30.03.1994 г. С Допълнително споразумение № 1030/27.06.2006 г. към Трудов договор № 10669/30.03.1994 г. наименованието на длъжността е променено от „Оператор на спомагателни съоръжения“ с код 8161 на „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – въглеподаване“ с код 81612019 по НКПД-2005 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите Х. е работила на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - к. 2,4 и 8, ГТЛ-3 и 9, минуси“ във „Въглеподавателен цех“ с шифър по НКПД 2005: 81612019, който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на код 31313022 „Оператор, спомагателни съоръжения в електронен трала“ по НКПД-2011. С Допълнително споразумение № 171/12.10.2011 г. към Трудов договор № 10669/30.03.1994 г. е преназначена от длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - к. 2,4 и 8, ГТЛ-3 и 9. Минуси“, с шифър по НКПД: 31313022 на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – въглеподаване“ с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., считано от 12.10.2011 г., на която длъжност продължава да работи и в момента.

- П. Г. А. е назначена с Трудов договор № 169/22.04.1991 г. с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех“, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения – бункерист“. С Допълнително споразумение № 1018/27.06.2006 г. длъжността е променена от „Оператор, спомагателни съоръжения – бункери“, с шифър по НКПД: 8161 на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ с код 81612019 по НКПД-2005, който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала-бункери“ с код 31313022 по НКПД-2011. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите П. Г. А. е работил на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ във „Въглеподавателен цех –експлоатация“ с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., който съответства по кодово наименование на длъжността, заемана от жалбоподателите в момента на прекратяване на трудовите им правоотношения. А. продължава да работи в предприятието и в момента на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала, той и бункерист“, с шифър по НКПД 2011: 31313022, считано от 14.09.2011 г., съгласно Допълнително споразумение № 123/14.09.2011 г. към Трудов договор № 10665/22.04.1991 г.

- Д. И. Р. е назначен, считано от 02.06.2009 г., с Трудов договор № 11660/29.05.2009 г., с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех-експлоатация“, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала-бункери“ с код 81612019 по НКПД-2005, който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ с код 31313022 по НКПД-2011 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите Р. е работил на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ във „Въглеподавателен цех-експлоатация“ с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., който

съответства по кодово наименование на длъжността, заемана от жалбоподателите в момента на прекратяване на трудовите им правоотношения. Д. И. Р. продължава да работи в предприятието и в момента на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала, той и бункерист“, с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., считано от 14.09.2011 г., съгласно Допълнително споразумение № 120/14.09.2011 г. към Трудов договор № 11660/29.05.2009 г.

- В. М. Б. е назначен, считано от 19.03.2010 г., с Трудов договор № 11683/17.03.2010 г., с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех-експлоатация“, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала-бункери“ с код 81612019 по НКПД-2005 г., който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ с код 31313022 по НКПД-2011 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите Б. е работил на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ във „Въглеподавателен цех-експлоатация“ с шифър 31313022 по НКПД 2011 г., който съответства по кодово наименование на длъжността, заемана от жалбоподателите в момента на прекратяване на трудовите им правоотношения. В. Б. продължава да работи в предприятието и в момента на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала, той и бункерист“, с шифър 31313022 по НКПД 2011 г., считано от 12.10.2011 г., съгласно Допълнително споразумение № 177/12.10.2011 г. към Трудов договор № 11683/17.03.2010 г.

- Виден Б. К. е назначен, считано от 19.02.2009 г., с Трудов договор № 11657/17.02.2009 г., с основно образование, с месторабота: „Въглеподавателен цех-експлоатация“, на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала коти - 22, 32, 37 и 41“ с код 81612019 по НКПД-2005 г., който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала“ с код 31313022 по НКПД-2011 г. С Допълнително споразумение № 18/01.02.2010 г. към Трудов договор № 11657/17.02.2009 г. Виден Б. К., с основно образование, считано от 01.02.2010 г., е преназначен от длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала коти - 22, 32, 37 и 41“, с код 81612019 по НКПД-2005 г. на длъжност „Старши оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 22, 32, 37 и 41“, с код 81612019 по НКПД-2005 г., който съгласно Кодовата таблица за преход от НКПД 2005 г. към НКПД 2011 г. съответства на длъжността „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – бункери“ с код 31313022 по НКПД-2011 г. Към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите К. е работил на длъжността „Старши оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 22, 32, 37 и 41“, с код 81612019 по НКПД-2005 г. във „Въглеподавателен цех – експлоатация“ с шифър 31313022 по НКПД 2011 г., който съответства по кодово наименование на длъжността, заемана от жалбоподателите в момента на прекратяване на трудовите им правоотношения. С Допълнително споразумение № 80/24.08.2011 г. към Трудов договор № 11657/17.02.2009 г. Виден К. е преназначен от длъжност „Старши оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала - коти 32, 37 и 41“, с код 31313022 по НКПД-2011 г. във

„Въглеподавателен цех“ на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентраля, той и бункерист въглеподаване“, с шифър 31313022 по НКПД-2011 г., считано от 24.08.2011 г. Трудовото му правоотношение е прекратено на основание чл. 325, ал. 1, т. 1 КТ по взаимно съгласие, считано от 02.08.2013 г. с Акт № 302/02.08.2013 г.

В заключение вещото лице е посочило, че лицата, за които АССГ в отмененото решение е установил, че са останали да работят - 7 лица с основно образование на длъжност с код 3131 3022, НКПД-2011 г. за периода 01.05.2012 г. - 31.12.2012 г., са работили на трудово правоотношение с работодателя към момента, когато са прекратени трудовите правоотношения с жалбоподателите, а не са били назначени след това. От тях само Л. Г. В., към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите, е работил на длъжността „Носач-товарач стоки“, с код по НКПД: 93330002. Останалите шестима, към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите са работили на длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентраля“ с код 31313022 по НКПД-2011 г.

Съгласно поименното разписание на длъжностите и основните работни заплати на работниците за периода от 01.04.2011 г. – 31.12.2011 г. 23 лица са заемали длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“ към кота 0, кота 14, кота 17 и мазутно стопанство, с код 3131 3022 по Н.-2011 г., месторабота: Е., Котлет цех а/Е.. От тях /поименно посочени от ВЛ/ седем души, сред които Д. В. С., Р. С. Ц. и петимата жалбоподатели, са били с основно образование. Всички останали са притежавали средно образование. Трудовите правоотношения на лицата с основно образование са били прекратени по чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ през периода от 21.07.2011 г. до 06.08.2011г.

Извън Котелния цех в предприятието на работодателя /месторабота: Е., Сгуроизвозен цех, а/Експлоатация- Сгуроизвозен цех, съответно Е., Въглеподавателен цех, а/Експлоатация- Въглеподавателен цех/ през периода от 01.04.2011 г. - 31.12.2011 г. са работили и други 14 лица с основно образование, които са заемали длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“, с код 31313022 по НКПД-2011 г., която съответства по кодово наименование на длъжността, заемана от жалбоподателите в момента на уволнението им, а именно - М. Б. М., Б. Л. Д., С. И. М., Е. К. С., Г. Е. Р., Денка И. М., Л. З. Т., Р. Д. М., С. Е. Х., П. Г. А., Д. И. Р., В. М. Б. и С. Б. Р..

Със Заповед № 1-233/27.07.2011 г. е утвърдено ново структурно разписание на длъжностите и основните заплати за всяка от тях, **в сила от 21.07.2011 г.** Числеността на персонала е намалена от 664 броя работни места на 529 броя по новата структура. В старото разписание в направление Енергопроизводство са съществували Котелен цех, Турбинен цех, Електрически цех, Цех К. и А. Сгуроизвозен цех, Въглеподавателен цех и Химически цех. В утвърденото със Заповед № 1-233/27.07.2011 г. ново структурно разписание на длъжностите и основните заплати за всяка от тях, в сила от 21.07.2011 г., **Котелният цех и Сгуроизвозен цех не съществуват в новата структура**, вместо тях - цех „Парогенератори и сгуроизвоз“. Броят на

щатните бройки за длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентрала“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г., съответно е намален в сравнение с предходната организационна структура.

От поименно разписание на длъжностите и основните работни заплати на работниците за периода от 01.05.2012 г. - 31.12.2012 г. е видно, че на длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентрала“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г. през 2012 г. са останали да работят седем работника с основно образование, които съвпадат с цитираните имена на работниците с основно образование в отмененото решение № 7273/22.11.2013 г. по дело № 3993/2013 г. на АССГ, а именно - Л. Г. В., Г. Е. Р., С. Е. Х., П. Г. А., Д. И. Р., В. М. Б., Виден Б. К.. След утвърждаването на новата структура, през 2012 г. в новият цех „Парогенератори и сгуроизвоз“ на длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентрала“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г. е останал да работи един работник с основно образование - това е Л. Г. В., който, считано от 15.03.2012 г., с Допълнително споразумение № 106/15.03.2012 г. към Трудов договор № 11680/24.02.2010 г., е преназначен от място на работа „Материално-техническо снабдяване“ и от длъжност „Носач-товарач на стоки“ на място на работа „Парогенератори и сгуроизвоз“ и на нова длъжност: „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентрала – шламохранилище“ с код по НКПД 31313022. Останалите шестима, към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите и след това към 2012 г., са работили във Въглеподавателен цех на длъжност с код 3131 3022 по НКПД-2011 г.

За П. Г. А. експертизата установила, че е придобил средно образование въз основа на Диплом за средно образование № 158, рег. № 2584-068/12.02.2013 г., придобито в Технологична професионална гимназия „М. К.“, [населено място] по специалност „Оператор по пластична обработка на металите“. Средното образование на П. Г. А. е признато с Решение на държавна зрелостна комисия, протокол № 13 от 2012 г. и се присъжда втора степен на професионална квалификация. Към 11.11.2011 г. същият е имал завършен 11 клас, което се удостоверява с Удостоверение рег. № 19-005/11.11.2011 г. от Технологична професионална гимназия „М. К.“, [населено място] за завършен 11 клас като „Оператор по пластична обработка на металите“.

При така приетото за установено от фактическа страна, съдът намери жалбата за основателна.

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган, в рамките на предоставените му правомощия, съгласно чл. 47 ЗЗДискр., с които разполага при решаването на визираните в същия текст въпроси, в качеството ѝ на независим специализиран държавен орган, осигуряващ предотвратяване на дискриминация, защита от дискриминация и равенство на възможностите. В съответствие с чл. 48, ал. 1 и 2 във вр. с чл. 54 ЗЗДискр., решаващият състав на КЗД е определен с разпореждане на председателя № 754/01.11.2011 г.

Спазена е установената от закона форма - чл. 59, ал. 2 АПК. При постановяване на решението на КЗД не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, които обезпечават валидността и законосъобразността на решението. Комисията е изпълнила

регламентираната в закона процедура, като е осигурила упражняването на правото на защита на страните.

Решение № 69/20.03.2013 г. на КЗД обаче е постановено в противоречие на приложимите материалноправни норми и в несъответствие с целта на закона. Органът е спазил формулираното в чл. 9 ЗЗДискр. правило за разпределение на доказателствената тежест в производството за защита от дискриминация, а именно страната която твърди, че е жертва на дискриминация, следва да докаже факти, от които може да се направи *prima facie* /убедителен на пръв поглед/ извод, че е налице дискриминация, а ответната страна трябва да докаже, че правото на равно третиране не е нарушено. Установените в оспореното решение факти и направените правни изводи не се подкрепят от доказателствения материал.

Разпоредбата на чл. 4, ал. 1 ЗЗДискр. забранява всяка пряка или непряка дискриминация, основана на пол, раса, народност, етническа принадлежност, човешки геном, гражданство, произход, религия или вяра, *образование*, убеждения, политическа принадлежност, лично или обществено положение, увреждане, възраст, сексуална ориентация, семейно положение, имуществено състояние или на всякакви други признаци, установени в закон или в международен договор, по който Република Б. е страна. По определението на чл. 4, ал. 2 ЗЗДискр. пряка дискриминация съставлява всяко по-неблагоприятно третиране на лице на основата на признаците по ал. 1, отколкото се третира, било е третирано или би било третирано друго лице при сравними сходни обстоятелства. С текста на сочената разпоредба се забранява прякото или непряко ограничаване на законните права или интереси на лицата на основание изброените критерии. От друга страна, неравното третиране според нормата на § 1, т. 7 от ДР от ЗЗДискр. е всеки акт, действие или бездействие, което пряко или непряко засяга права или законни интереси. При всички случаи, за да е съставомерно деянието, неравното третиране следва да е обусловено от защитен от закона признак.

В случая по преписката са събрани доказателства, които сочат на убедително на пръв поглед предположение, че жалбоподателите са били третирани по-неблагоприятно в сравнение с други лица при сравними сходни обстоятелства, по причина именно на защитения признак „образование“. Няма спор относно факта, че към датите на прекратяване на трудовите правоотношения от 21.07.2011 г. до 06.08.2011 г. и петимата жалбоподатели са работели в [фирма], място на работа – **Котлен цех**, на длъжност „Оператор спомагателни съоръжения“ с код 3131 3022 по НКПД- 2011 г., в сила от 01.01.2011 г. и са били с основно образование. Съгласно кодовата таблица за преход от НКПД-2005 към НКПД- 2011 по предходния класификатор на длъжността е съответствал код 8161 2019. Съгласно т. 12 от Методологичните бележки към НКПД-2011 длъжността се обозначава с осемзначен цифров код, от който петият знак указва минималното образователно и квалификационно ниво за длъжността. Следователно с въвеждането на новия НКПД-2011г. изискуемото минимално образователно квалификационно ниво за длъжност „Оператор, спомагателни съоръжения“ е станало от „2“ /втора степен на професионална квалификация и/или завършен X клас/ на „3“ /трета степен на професионална квалификация и/или завършено

средно образование или придобито право за явяване на държавни зрелостни изпити за завършване на средно образование/ - т.9.5. от Методологичните бележки. Настъпилата законодателна промяна е била причината за прекратяване на правоотношенията с Е. И. Ц., Е. Е. С., Р. В. Н., С. С. Т. и Роза В. М. на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ /когато работникът или служителят не притежава необходимото образование или професионална квалификация за изпълняваната работа/.

След влизане в сила на новото изискване относно образованието или професионалната квалификация от по-висока степен, експертизата е установила, че в същото дружество са останали да работят 7 лица с основно образование на длъжност с код 3131 3022 по НКПД- 2011 г. в изследвания от експерта период от 01.05.2012 г. до 31.12.2012 г., като същите са работели по трудово правоотношение с работодателя към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите, а не са били назначени след това. Шестима от тях /цитирани в отмененото от ВАС решение като лица-сравнител/ - Г. Е. Р., С. Е. Х., П. Г. А., Д. И. Р., В. М. Б. и Виден Б. К., всички с основно образование, към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с петимата жалбоподатели са работели на длъжност във **„Въглеподавателен цех – експлоатация“**, която по кодово наименование съответства на длъжността, заемана от жалбоподателите с код 3131 3022 по НКПД-2011 г. Единствено Л. Г. В. към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите е работел на длъжността „Носач-товарач стоки“, с код 9333 0002 по НКПД-2005 и по НКПД-2011 г., а не като „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“ като горепосочените лица.

Съгласно поименното разписание на длъжностите и основните работни заплати на работниците за периода от 01.04.2011 г. - 31.12.2011 г. в направление Енергопроизводство, в **Котлен цех**, експлоатация, на длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“ към кота 0, кота 14 кота 17 и мазутно стопанство, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г., са работили шест лица с основно образование, включително петимата жалбоподатели. Всички останали са притежавали средно образование. Трудовите правоотношения с всеки от шестимата с основно образование, включително петимата жалбоподатели, са били прекратени по чл. 328. ал. 1, т. 6 от КТ през периода от 21.07.2011 г. до 06.08.2011 г. Отделно, в **Сгуроизвозен и Въглеподавателен цех**, през същия период са работили и други 14 лица с основно образование, които също са заемали длъжност „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г.

След утвърждаването на ново структурно разписание на длъжностите и основните заплати за всяка от тях, в сила от 21.07.2011 г., Котелният цех и Сгуроизвозен цех не съществуват в новата структура, вместо тях е създаден цех **„Парогенератори и сгуроизвоз“**. През 2012 г. в цех **„Парогенератори и сгуроизвоз“** в новата структура, на длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г. е останал да работи един работник с *основно образование* - Л. Г. В.. Съшият, считано от 15.03.2012 г., с Допълнително споразумение № 106/15.03.2012 г. към Трудов договор № 11680/24.02.2010 г., е бил преназначен от място на работа

„Материално-техническо снабдяване“ и от длъжност „Носач-товарач на стоки“ на място на работа: „Парогенератори и сгуроизвоз“ и на нова длъжност: „Оператор, спомагателни съоръжения в електроцентраля – шламохранилище“, код по НКПД 3131 3022. Останалите шестима, останали да работят с основно образование през 2012 г. на длъжността „Оператор спомагателни съоръжения в електроцентраля“, с код 3131 3022 по НКПД-2011 г. /Г. Е. Р., С. Е. Х., П. Г. А., Д. И. Р., В. М. Б. и Виден Б. К./, са работили във **Въглеподавателен цех**, както към момента на прекратяване на трудовите правоотношения с жалбоподателите, така и след това през 2012 г.

Анализът на посочените факти обосновава извод, че лица, работещи в [фирма], в едно и също направление Енергопроизводство, на длъжност съответстваща съгласно Кодовата таблица на код 3131 3022 по НКПД-2011 г., /макар и в два различни цеха Котлен и Въглеподавателен/, т.е. намиращи се в сходна ситуация са били третирано различно по признак „образование“ от техния работодател. Жалбоподателите са били по-неблагоприятно третирано в сравнение с техни колеги описани по-горе поименно, на които, въпреки че също не отговарят на изискването да притежават средно образование, е предоставена възможност да продължат трудовата си дейност в предприятието. Несъответствието с изискванията за минимално образователно квалификационно ниво не е било пречка за продължаване на трудовото правоотношение с определени лица, които са останали на работа, докато за жалбоподателите е било основание за прекратяване на правоотношенията с работодателя на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ. Неравното третиране на жалбоподателите произтича и от факта, че за едно от лицата - Р. С. Ц., с месторабота Енергопроизводство, Котлен цех а/Е. /същата като тази на жалбоподателите/, трудовото правоотношение е било прекратено през процесния период на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ, но след отправено предложение за прекратяване на същото при по-благоприятните условия по чл. 331 КТ /факт, който не се отрича от заинтересованата страна/. Като пряка дискриминация, по смисъла на чл. 4, ал. 2 ЗЗДискр. следва да се определи поведението на работодателя, който извършвайки оптимизация на работния процес, третира по-неблагоприятно едни лица за сметка на други, като се възползва от правната възможност на 328, ал. 1, т. 6 КТ и прекратява трудовите правоотношения на жалбоподателите, поради нововъведените изисквания за образование или квалификация, на които същите не отговарят, но едновременно с това, на други лица на намиращи се в сходно положение с това на жалбоподателите, е отправил предложение за прекратяване на трудовото правоотношение при по-благоприятни условия по чл. 331 КТ или е оставил на работа. Ирелевантно за спора предмет на делото е това дали прекратяването на трудовите правоотношения с жалбоподателите е законосъобразно или не. Дискриминационно третиране може да бъде осъществено, както със законосъобразни, така и с незаконосъобразни действия. Релевантно за преценката в процесния случай е единствено наличието на извършено от ответника- [фирма] по-неблагоприятно третиране на жалбоподателите, в сравнение с друго лице при сходни обстоятелства, което третиране е обусловено от защитен признак по чл.4 от ЗЗДискр.

С оглед на изложеното, решението на КЗД следва да бъде отменено, спора

относно наличието на осъществено дискриминационно третиране спрямо жалбоподателите-решен по същество, а делото, в частта му относно правомощието по чл.47, т.3, предл.1-во от ЗЗДискр.- върнато на административния орган за ново произнасяне, доколкото съдът не разполага с първична административнонаказателна компетентност.

При този изход на спора и на основание чл. 143, ал. 1 АПК, жалбоподателите имат право на разноски, но такива не следва да им бъдат присъдени, тъй като разноските не са направени от тях-представените договори за правна защита и съдействие при първоначалното и ново разглеждане на делото в АССГ и пред кас.инстанция, в които е вписано договорено и заплатено възнаграждение за защитата, осъществена от един адвокат-адв.Б., в случая /л.10 от д.№3993/2013 г. на АССГ; д.№1099/20-14 г. на ВАС; л.25 и л.33 от д.№1162/2015 на АССГ/ са сключени със Съюза на енергетиците в Б., който не е страна по делото /макар и упълномощаването да е от ФЛ-жалбоподатели/.

Мотивиран така и на основание чл. 172, ал. 2 и чл.173, ал.1 от АПК, Административен съд София град-II о., 23-ти състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение №69/20.03.2013г. по преписка №307/2011 г. на Комисията за защита от дискриминация и вместо него **ПОСТАНОВЯВА:**

УСТАНОВЯВА, че [фирма], ЕИК[ЕИК], с прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ на трудовото правоотношение с акт № 220/20.07.2011 г., считано от 22.07.2011 г., на Е. И. Ц. е осъществило спрямо нея пряка дискриминация по защитен признак „образование“-чл.4, ал.1, предл.10, вр.ал.2 от ЗЗДискр.

УСТАНОВЯВА, че [фирма], ЕИК[ЕИК], с прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ на трудовото правоотношение с акт № 234/25.07.2011 г., считано от 26.07.2011 г., на Е. Е. С. е осъществило спрямо нея пряка дискриминация по защитен признак „образование“-чл.4, ал.1, предл.10, вр.ал.2 от ЗЗДискр.

УСТАНОВЯВА, че [фирма], ЕИК[ЕИК], с прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ на трудовото правоотношение с акт № 219/20.07.2011 г., считано от 21.07.2011 г., на Р. В. Н. е осъществило спрямо нея пряка дискриминация по защитен признак „образование“-чл.4, ал.1, предл.10, вр.ал.2 от ЗЗДискр.

УСТАНОВЯВА, че [фирма], ЕИК[ЕИК], с прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ на трудовото правоотношение с акт № 226/22.07.2011 г., считано от 23.07.2011 г., на С. С. Т. е осъществило спрямо нея пряка дискриминация по защитен признак „образование“-чл.4, ал.1, предл.10, вр.ал.2 от ЗЗДискр.

УСТАНОВЯВА, че [фирма], ЕИК[ЕИК], с прекратяване на основание чл. 328, ал. 1, т. 6 КТ на трудовото правоотношение с акт № 249/05.08.2011 г., считано от 06.08.2011 г. на РОЗА В. М. е осъществило спрямо нея пряка дискриминация по защитен признак „образование“-чл.4, ал.1, предл.10, вр.ал.2 от ЗЗДискр.

ИЗПРАЩА делото като преписка на Комисията за защита от дискриминация, в частта относно правомощието по чл.47, т.3, предл.1-во от ЗЗДискр., за ново произнасяне.

Решението може да бъде обжалвано пред Върховния административен съд на РБ в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Решението да се съобщи на страните чрез изпращане на препис от него по реда на чл. 137 АПК.

СЪДИЯ: