

РЕШЕНИЕ

№ 4926

гр. София, 22.07.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 58 състав,
в публично заседание на 07.06.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Снежанка Кьосева

при участието на секретаря Зорница Димитрова, като разгледа дело номер **3897** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е образувано по жалба на М. С. М., със съдебен адрес в [населено място] срещу Заповед № Л-1105 от 26.03.2021г., издадена от Главният директор на Главна дирекция "Изпълнение на наказанията", с която на жалбоподателя е наложено дисциплинарно наказание "Писмено предупреждение" за срок от шест месеца.

С жалбата се твърди, че заповедта е незаконосъобразна, необоснована и неправилна. Излагат се съображения, обуславящи липса на дисциплинарно нарушение. Иска се оспорената заповед да бъде отменена, поради противоречие с материалния закон и с целта на закона.

В съдебно заседание жалбата се поддържа лично от жалбоподателя.

Ответникът чрез упълномощен представител оспорва жалбата като неоснователна. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Съдът като взе предвид събраните по делото доказателства, прие за установено следното:

Жалбоподателят със заповед от 20.02.2018г. на ВПД Главен директор на ГД"ИН" е преназначен на длъжност "Инспектор IV степен /режимна дейност/" в затвора в [населено място], I-ва категория, считано от 12.03.2018г. Тази длъжност е заемал и към момента на издаване на оспорената заповед.

Със заповед от 02.02.2021г. на ст. комисар Д.Й., за главен директор на ГД"ИН" е разпоредена проверка за изясняване на постъпилите данни, че инспектор М. М. не е съгласувал действията си с началника на затвора в [населено място] и не е инициирал

извършване на служебен контрол по реда на чл.46, ал.3 от НПК от компетентната прокуратура при получаване за изпълнение Постановление на Военно-окръжна прокуратура - С. от 08.01.2021г. Със заповедта е определена поименно и комисията, на която е наредено да извърши проверката. С последваща заповед от 09.02.2021г. съставът на комисията е променен. Жалбоподателят е запознат и с двете заповеди на 09.02.2021г.

Заповедта от 02.02.2021г. е подписана от ст. комисар Д.Й., за главен директор на ГД"ИН" въз основа на Заповед № Л-374 /29.01.2021г. на Главния директор на ГД"ИН", издадена на основание чл.13, ал.2, т.1 и ал.3 от Закона за изпълнение на наказанията и задържането под стража, чл.5, ал.4 от Правилника за прилагане на ЗИНЗС, с която е възложено на старши комисар Д. Б. Й. - заместник главен директор на ГД"ИН" да изпълнява функциите на главен директор на ГД"ИН", по чл.13, ал.2, т.1 - т.7 от ЗИНЗС за времето от 01.02.2021г. до 05.02.2021г., включително.

За резултатите от извършената проверка комисията е изготвила справка рег.№ 201912/24.02.2021г., подписана от всички членове. Въз основа на събраните доказателства комисията е приела за установено следното: На 22.12.2020г. лишеният от свобода Ю. Ц. депозирал във Военно-окръжна прокуратура /ВОП/ молба за прекъсване изпълнението на наказанието му за срок от 7 дни, считано от 09.01.2021г. до 16.01.2021г., за да постъпи на лечение в Специализирана болница за рехабилитация - Б. АД. В тази връзка от ВОП са изискани и събрани документи от Медицинската комисия при ГД"ИН". Уведомен е началника на затвора [населено място] /получил препис от постановлението на ВОП на 04.01.2021г./. Протоколът от СБАЛЛС - С. директно бил изпратен във ВОП, поради това към него не били приложени справка за правното положение на лишения от свобода и становище на началника на затвора.

На 08.01.2021г. по факса на затвора [населено място] е получено Постановление вх. № П-9/2018г. от 08.01.2021г. от прокурор във ВОП - С. /л.98/, с което на основание чл.447, т.3 от НПК е прекъснато изпълнението на наказанието на лишения от свобода Ю. Ц., изтърпяващ наказание лишаване от свобода в ЗООТ "К." към затвора [населено място] за срок от 7-ем дни, считано от 09.01.2021г.. Постановлението е насочено към инспектор "Режимна дейност" в затвора [населено място] - инспектор М. М., който въз основа на възлагателна заповед № Л-90/06.04.2020г. /л.217, запознат е на 13.04.2020г./ на началника на затвора е резолирал постановлението на служител на длъжност технически сътрудник за изготвяне на необходимите документи за прекъсване на наказанието и освобождаване на лицето на това основание. След изготвяне на документите, същите са проверени и подписани от жалбоподателя.

На 09.01.2021г. по разпореждане на ДГН-04 отделение, лишеният от свобода е освободен от затвора.

На 11.01.2021г. в затвора е постъпило писмо, адресирано до началника на затвора от административния ръководител-военно окръжен прокурор на ВОП, в което било посочено, че Постановление вх. № П-9/2018г. от 08.01.2021г. от прокурор във ВОП е изготвено в несъответствие със законовите изисквания на чл.448, ал.1 от НПК и че компетентен да се произнесе по искането за прекъсване на наказанието е окръжният прокурор по местоизтърпяването му. Указано било постановлението да се върне за осъществяване на инстанционален контрол, а лишеният от свобода да бъде приведен в затвора за продължаване изтърпяване на наказанието му.

На 12.01.2021г. лишеният от свобода Ю. Ц. сам се завърнал в ЗО "К.". Същият ден жалбоподателят е изготвил докладна записка, адресирана до Главния директор на

ГД"ИН", в която е посочил, че на 08.01.2021г. по факса е получено постановление на ВОП, с което се прекъсва наказанието на лишения от свобода Ю.Ц. за срок от 7-ем дни, считано от 09.01.2021г., в диспозитивната част на което било указано, че се изпраща на началника на затвора за изпълнение. В съответствие с това и на основание Заповед № Л-90/06.04.2020г. поставил резолюция за изготвяне на документи за прекъсване на наказанието на Ц. и го предал на М.А. - анализатор на досиетата за изготвянето им. След изготвянето им ги проверил и подписал. Посочил също, че с оглед делегираните му правомощия със Заповед № Л-90/06.04.2020г. не е уведомявал началника на затвора.

С Постановление от 20.01.2021г. зам. военно-апелативен прокурор във ВОП С. отменил Постановление вх. № П-9/2018г. от 08.01.2021г..

С писмената справка е прието, че жалбоподателят не е съобразил разпоредбата на чл.448, ал.1 от НПК и е резолирал постановлението на служител на длъжност - технически сътрудник за изготвяне на необходимите документи и освобождаване на лицето на това основание. Проверяващите са счели, че предвид очевидната липса на компетентност от страна на прокурор от ВОП за произнасяне по реда на чл.448, ал.1 и сл. от НПК жалбоподателят е следвало да уведоми началника на затвора, който от своя страна да инициира официално сезиране на компетентните прокуратури - ВКП и ВАП за извършване на служебен контрол по реда на чл.46, ал.4 от НПК. Проверката констатирала и че на 08.01.2021г. документите за освобождаване на лишения от свобода са правилно изготвени, но същевременно М. допуснал нарушение на служебната дисциплина като не е уведомил началника на затвора за некомпетентността на издателя на Постановление вх. № П-9/2018г. от 08.01.2021г. Задължението според проверяващите произтича от длъжностната характеристика на жалбоподателя - раздел VIII, т.І - вземането на решения изисква съгласуване и одобрение от прекия ръководител или на по-висш служител в рамките на общите правила и изисквания на нормативната уредба.

На 25.02.2021г. жалбоподателят е запознат с изготвената справка. Същият ден дисциплинарно-разследващият орган го е поканил да даде допълнителни обяснения и възражения, адресирани до главния директор на ГД"ИН" относно посочените в справката факти /л.42/. М. не се е възползвал от тази възможност /л.52/.

На 01.03.2021г. Главният директор на ГД"ИН" е запознат с изготвената справка.

С покана рег. № 2547 от 11.03.2021г. / л.23-28/ на основание чл.206, ал.1 от ЗМВР Гл.директор на ГД"ИН" е предоставил възможност на жалбоподателя да даде обяснения във връзка с дисциплинарното нарушение, посочено в справката от извършената проверка. Доказателства за връчване на поканата не са представени. На 17.03.2021г. е изготвен протокол, с който е удостоверено, че при извършена проверка в регистъра за входяща поща за периода от 12.03.2021г. до 17.03.2021г. не са открити постъпили допълнителни обяснения или възражения от инспектор М.. С писмо вх.№4520/19.03.2021г. /л.29/ началникът на затвора е уведомил Главния директор на ГД"ИН", че му изпраща връчена на М.М. срещу подпис на 12.03.2021г. покана за даване на обяснения, но такава не е приложена в административната преписка.

На 21.09.2016г. на жалбоподателя е връчена длъжностна характеристика за длъжността "инспектор VII-IV степен "Режимна дейност" в затвор III-I категория /л.47 и сл./.

В административната преписка е приложена заповед №Л-333 от 08.19.2020г. - л.218

На 26.03.2021г. е издадена Заповед № Л-1105 на главния директор на ГД"ИН", с която

на основание чл.199, ал.1, т.3 от ЗМВР е наложено дисциплинарно наказание на М. М. "Писмено предупреждение" за срок от шест месеца, за нарушение по чл.194, ал.2, т.2 от ЗМВР, тъй като нарушението е станало достояние и на други институции. Заповедта е връчена на жалбоподателя на 30.03.2021г. Жалбата е подадена на 12.04.2021г.

ПРАВНА СТРАНА

Жалбата е допустима. Насочена е срещу акт, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност. Подадена е в преклузивния срок за оспорване, от активно легитимирано лице – адресат на акта и при наличие на правен интерес.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Оспорената заповед е издадена от компетентен орган в рамките на предоставените му правомощия.

Спазена е установената форма - заповедта е писмена, с посочване на фактическите и правни основания за издаването ѝ. Административният акт съдържа изискуемите от разпоредбата на чл.210, ал.1 от ЗМВР реквизити.

Спазени са изискванията на чл.195, ал.2 и чл.196 от ЗМВР, както и процедурата по чл.207 от същия закон във вр. с чл.19, ал.2 от ЗИНЗС. Дисциплинарното производство е образувано със заповед на органа по чл.207, ал.1 от ЗМВР, с която е определен и дисциплинарно разследващия орган.

Жалбоподателят е запознат със заповедта за образуване на дисциплинарно производство, като по този начин му е осигурена възможност да упражни правата, предвидени в чл.207, ал.8 от ЗМВР. Проведено е дисциплинарно производство, в хода на което са изяснени фактите и събрани доказателства за установяване на нарушението съгласно чл.207, ал.3 от ЗМВР, като за изясняване на обективната истина са използвани допустимите от закона начини и средства.

Оспорваният е запознат и с изготвената справка и събраните доказателства. Но не е спазена разпоредбата на чл.206, ал.1 от ЗМВР, според която дисциплинарно наказващият орган е длъжен преди налагане на дисциплинарното наказание да изслуша държавния служител или да приеме писмените му обяснения, освен когато по зависещи от държавния служител причини той не може да бъде изслушан или да даде писмени обяснения. В случая след изготвяне на справката и предоставянето ѝ на служителя, е изготвена покана от Главния директор на ГД "ИН" до жалбоподателя, но същата не е връчена по надлежен ред. Видно от приложената в административната преписка покана /л.23-28/ документът не е връчен на М. М..

С определение от 27.05.2021г. съдът е указал доказателствената тежест на всяка от страните и конкретно на ответника – че трябва да установи съществуването на фактическите основания, посочени в оспорения акт и изпълнението на законовите изисквания при издаването му, в това число, че е спазена процедурата и че актът е издаден от компетентен орган. Приложената по делото покана не доказва изпълнение на процедурата по чл.206, ал.1 от ЗМВР, тъй като процесуалното действие е реално неизвършено – поканата не е връчена.

Неизпълнението на задължението по чл.206, ал.1 от ЗМВР е самостоятелно основание за отмяна на заповедта в условията на чл.146, т.3 от АПК. Изслушването на държавния служител или приемането на писмени обяснения имат за цел да гарантират всестранното и обективно изясняване на обстоятелствата, свързани с налагане на

дисциплинарното наказание. Изслушването на държавния служител или определянето на срок за изготвяне на писмените му обяснения са действия на наказващия орган, които са предвидени като гаранция за обективното провеждане на дисциплинарното производство. Тези две възможности са предоставени на служителя, по отношение на който е образувано дисциплинарно производство, като е без значение дали той ще се възползва от тях. По силата на закона наказващият орган е задължен да създаде условия за тяхното реализиране. Дали служителят ще се възползва от тези правни възможности или ще се откаже от тях е без значение, но те трябва да му бъдат осигурени от административния орган.

Предвид изложеното, оспорената заповед следва да бъде отменена. Жалбата е основателна.

Жалбоподателят не е претендирал присъждане на разноски, а на ответника не се следват.

Така мотивиран и на основание чл.172, ал.2 от АПК , СЪДЪТ

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Заповед № Л-1105 от 26.03.2021г., издадена от Главният директор на Главна дирекция "Изпълнение на наказанията" [населено място], като незаконосъобразна.

Решението е окончателно

СЪДИЯ: