

РЕШЕНИЕ

№ 936

гр. София, 20.02.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, II КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 24.01.2014 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова

ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов
Мирослава Керимова

при участието на секретаря Наталия Г Дринова и при участието на прокурора Павлов, като разгледа дело номер **10306** по описа за **2013** година докладвано от съдия Мирослава Керимова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 208 и следв. от АПК във вр. с чл. 63 ал.1 изр. последно от Закона за административните нарушения и наказания.

Образувано е по касационна жалба на директор на Д „ИТ” Софийска област срещу решение на СРС от 09.08.2013г по нахд № 894/2013г. Претендира се незаконосъобразност на оспорвания съдебен акт поради неправилно приложение на материалния закон. Оспорват се заключенията на РС, че въпреки така установената фактическа обстановка по спора, не е налице нарушение по визирания състав. Излагат се подробни съображения за съставомерност на деянието, като се твърди, че нарушението е по чл. 128 т.2 от КТ, а наказанието на работодателя законосъобразно е наложено по чл. 416 ал.5 от КТ във вр. с чл. 414 ал.1 от КТ. Прави се искане за отмяна на решението на СРС и постановяване на друго, с което да се потвърди обжалваното наказателно постановление.

В съдебно заседание, жалбоподателят, редовно уведомен, се представлява от от юрк. Т..

Ответникът по касационната жалба, [фирма], редовно призован, не се представлява и не взема становище по касационната жалба.

СГП чрез прокурор Павлов взема становище за неоснователност на касационната жалба.

АССГ в настоящия касационен състав, след извършена служебна проверка за

допустимост на касационната жалба, приема същата за допустима като подадена в срок, от активно процесуално легитимирана страна, срещу съдебен акт, който подлежи на контрол за законосъобразност пред настоящия съд и съдебен състав.

Съгласно разпоредбата на чл. 63 ал.1 изр. последно от ЗАНН, решението на РС подлежи на касационно обжалване пред административния съд на основанията, предвидени в [Наказателно-процесуалния кодекс](#), и по реда на [глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс](#).

Съгласно разпоредбата на чл. 348. (1) от НПК: Присъдата и решението подлежат на отмяна или изменение по касационен ред: 1. когато е нарушен законът; 2. когато е допуснато съществено нарушение на процесуални правила; 3. когато наложеното наказание е явно несправедливо.

Съгласно разпоредбата на чл. 218 ал.2 от АПК: За валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон съдът следи и служебно.

При извършена служебна проверка за валидността и допустимостта на решение на СРС от 09.08.2013г по нахд № 894/2013г АССГ приема, че решението на РС е валидно и допустимо.

След анализ на събраните относими и допустими доказателствени средства, СРС е установил фактическа обстановка, която се споделя от касационната инстанция:

Производството пред СРС е образувано по жалба на [фирма] чрез адв. С. срещу наказателно постановление № 22 – 2205054 от 20.09.2012г на директор на Д „ИТ” С.. Въз основа на събраните относими, допустими и необходими доказателствени средства, РС е установил законосъобразно, че от компетентните длъжностни лица на 15.08.2012г е извършена проверка в обект магазин „Мини маркет”, находящ се на [улица], стопанисван от [фирма], като на последващи дати 23.08.2012г и 27.08.2012г са извършени и проверки по документи. В резултат на същите е установено, че [фирма] в качеството му на работодател не е изплатил уговореното и начислено трудово възнаграждение на И. И. И. за м. май 2012г, видно от приложената ведомост за заплати за същия месец , в която няма положен подпис, удостоверяващ получаване на трудово възнаграждение. В хода на административното производство не се представят доказателства за плащане на същото. Не се спори, че за нарушението е съставен АУАН и въз основа на него НП от компетентните длъжностни лица, в сроковете по ЗАНН.

За да отмени обжалваното НП, РС е приел, че от събраните по делото доказателства не се установява съставомерност на деянието за нарушение по чл. 128 т. 2 от КТ, за което на работодателя е наложено наказание по чл. 416 ал.5 от КТ във вр. с чл. 414 ал.1 от КТ. РС се е позовал на искова молба на И. И. срещу работодателя от 30.08.2012г и решение от 08.04.2013г на СРС по гр.д. № 40956/2012г, като е приел, че И. не е предявила никакви претенции срещу дружеството за неизплатени трудови възнаграждения за м. май 2012г . Посочил е в решението си и установени от него процесуални нарушения, които съдът ще обсъди подолу.

На първо място, касационната инстанция не споделя мотивите на РС за недоказаност на нарушението. В действителност, работодателят се е позовал на цитираната от РС искова молба, но тя е неотнормимо доказателствено средство към настоящото

производство. Касае се за прекратено трудово правоотношение на работника И., която има претенция, че прекратяването е незаконосъобразно и моли РС да установи тази незаконосъобразност и да я възстанови на работа. Претенцията за обезщетение в случая е за времето, през което лицето е било без работа в резултат на незаконосъобразно прекратения трудов договор. Липсата на искова претенция за неизплатено от работодателя трудово възнаграждение на работника за м. 05.2012г не може да се приема като доказателство за изплащането на това възнаграждение. Изводът на РС в обратната посока е незаконосъобразен и обосновава неправилни изводи от правна страна.

На следващо място, РС е констатирал допуснати от органа процесуални нарушения, които според касационната инстанция не са налице, като констатациите на РС не могат да обосноват извод за отмяна на обжалваното НП. На първо място, право на наказващия орган е да даде предписание за изпълнение на неизпълнено задължение на работодателя и едновременно с това да накаже лицето за неизпълнение на задължението му по КТ. При неизпълнение на предписанието, работодателят ще носи отговорност за неизпълнено предписание на контролен орган, което е друго по вид нарушение на КТ. По отношение на констатацията на РС за липса на дата и място на извършване на нарушението: Касационната инстанция е имала възможност много пъти да обосновава изводи относно реквизитите на НП – дата и място на извършване на нарушението. В случая се касае за бездействие като форма на изпълнително деяние, като ЮЛ работодател има свое място на стопанска дейност, седалище и адрес на управление. Проверката от контролния орган е извършена през м. 08.2012 в магазин „Мини маркет“ на посочен адрес и ри преглед на документи в Д „ИТ“ С.; като съгласно разпоредбите на всички относими нормативни актове към този период, възнаграждението на И. за труд през м. май 2012г е следвало да бъде отдавна заплатено. В случая всякакви подробности, които стоят извън фактическия състав на нарушението се явяват несъществени и дори и да са вид нарушения, не обосновават извод за допуснати съществени процесуални нарушения, обосноваващи на това основание отмяна на оспорваното НП. От страна на контролния орган при извършената проверка, е дадена възможност на работодателя да докаже, че е изплатил трудовото възнаграждение на работника И. за м. май 2012г, като същият контролен орган констатира, че пред него не са представени доказателства в тази насока, нито банкови нареждания, нито извлечения от плащания; разходни ордери, подписи на И. за получено трудово възнаграждение за м. май 2012г. При проверка на контролните органи по КТ за изплатено трудово възнаграждение на работниците от страна на работодателите, в тежест на последните е да докажат извършено плащане съобразно регламентираните за това способи и в срок съобразно действащото законодателство, а не може да се прехвърли в тежест на контролните органи доказване на неплащане, при това да се изисква от тях да изпишат кога и къде не е платено на работника /последното създава правен абсурд/.

Предвид гореизложеното, АССГ в настоящия касационен състав приема, че обжалваното решение на РС следва да бъде отменено, като постановено при неправилно приложение на материалния закон. Вместо него следва да се постанови друго, с което да се потвърди обжалваното НП като правилно и законосъобразно.

Съгласно разпоредбата на чл. 128 т. 2 от КТ: работодателят е длъжен да заплаща в установените срокове уговореното трудово възнаграждение за извършената работа. За м. май 2012г на работника И. И. е начислено трудово възнаграждение от работодателя, за което няма данни да е изплатено на работника до датата на проверката – 27.08.2012г /най-късната дата/, когато е констатирано от проверяващите и нарушението. Според касационната инстанция, същата констатация е достатъчна, за да обоснове нарушение по чл. 128 т.2 от КТ от страна на ЮЛ – работодателя, като нарушението безвиновно предвид това, че извършителят е ЮЛ.

Съдът приема, че не са допуснати съществени процесуални нарушения при издаване на обжалваното НП, които да обосноват отмяна на НП на формално основание. АУАН и НП са издадени от компетентни органи, във валидна писмена форма, съдържат необходимите реквизити по ЗАНН, като са спазени сроковете за тяхното издаване.

По отношение на вида и размера на наложеното наказание, съдът приема, че справедливо и законосъобразно е определено наказание имуществена санкция в размер на 1500лв. на основание чл. 414 ал.1 от КТ, като размерът е минимален. Не са налице основания за приложение на чл. 415в от КТ, тъй като няма данни по делото работодателят да е изпълнил вмененото му по закон задължение и до датата на постановяване на настоящото решение.

Предвид гореизложеното, АССГ в настоящия касационен състав приема, че решението на РС следва да бъде отменено като постановено при неправилно приложение на материалния закон, а вместо него следва да се постанови друго, с което се потвърди обжалваното НП, поради което и

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалба на директор на Дирекция „Инспекция по труда” Софийска област решение на РС от 09.08.2013г по нахд № 894/2013г., вместо което постанови:

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление № 22 – 2205054 от 20.09.2012г на директор на Дирекция „Инспекция по труда” Софийска област.

Решението е окончателно.

Председател:

/М.С./

Членове:

.....

/Вл. Н./

.....

/M. K./