

# РЕШЕНИЕ

№ 2156

гр. София, 23.04.2012 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, II КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 23.03.2012 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова**

**ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов**

**Деница Митрова**

при участието на секретаря Антонина Бикова и при участието на прокурора Петров, като разгледа дело номер **11385** по описа за **2011** година докладвано от съдия Милена Славейкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 - 228 от Административно процесуалния кодекс (АПК) вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на И. Петров И. със съдебен адрес [населено място], [улица] чрез адв. О. М. от САК срещу РЕШЕНИЕ № 80 от 13.07.2011 г. по нахд № 8774/2010 г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Наказателно отделение, 101-ви състав, с което е потвърдено наказателно постановление (НП) № 11011528<sup>2009</sup> от 09.02.2010г., издадено от директора на АДФИ, с което на основание чл.129, ал.1 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) му е наложено административно наказание „глоба“ в размер на 1000 лв. за нарушение на чл.16, ал.8 вр. чл.14, ал.1, т.2 вр. чл.3, ал.1, т.1, чл.7, т.3 и чл.8, ал.2 ЗОП (Д.в. бр.37/2006 г.).

Касаторът сочи, че решението е постановено в нарушение на закона – отменително основание по чл. 348, ал. 1, т. 1 от Наказателно-процесуалния кодекс (НПК). Моли решението да бъде отменено и да бъде постановено друго, с което да бъде потвърдено наказателното постановление.

Ответницата по касационната жалба Агенция за държавна финансова инспекция оспорва жалбата.

Представителят на Софийска градска прокуратура е изразява становище за

неоснователност на касационната жалба.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество, касационната жалба е основателна.

Съгласно разпоредбата на чл. 11 от ЗАНН относно обстоятелствата, изключващи отговорността, се прилагат разпоредбите на общата част на Наказателния кодекс (НК), доколкото ЗАНН не предвижда друго. Относно давността за погасяване на административно-наказателното преследване ЗАНН не съдържа разпоредби, поради което приложение намират съответните текстове на чл. 80 и чл. 81 от НК. Съгласно чл. 80, ал. 1, т. 5 от НК вр. с чл. 11 от ЗАНН административно-наказателното преследване се изключва по давност, когато то не е възбудено в продължение на две години. Действително с измененията на НК, публикувани в Държавен вестник бр. 26 от 04.04.2010 г. е изменен давностния срок по чл.80, ал.1, т.5 НК от две на три години. Касае се за материално правна норма и институт, като с оглед разпоредбата на чл.3, ал.2 ЗАНН следва да бъде приложена по-благоприятната за нарушителя разпоредба – давностния срок от 2 години по чл.80, ал.1, т.5 НК преди измененията в Д.в.бр.26/10 г.

Предвид чл. 81, ал. 2 от НК вр. с чл. 11 от ЗАНН давността се прекъсва с всяко действие на надлежните органи, предприето за преследване спрямо лицето, срещу което е насочено преследването, но съгласно чл. 81, ал. 3 от НК, независимо от спирането или прекъсването на давността наказателното преследване се изключва, ако е изтекъл срок, който надвишава с една втора срока, предвиден в чл. 80 от НК. Наличието на специалната норма на чл. 34 от ЗАНН, респ. чл.127, ал.1 ЗОП, уреждаща случаите, в които административно-наказателно производство не би следвало да се образува, а образуваното такова да се прекрати, не изключва прилагането в общия случай на срока на абсолютната давност по чл. 81, ал. 3 от НК. Съгласно разпоредбите на Глава 9 от Общата част на НК наказателното преследване се изключва след изтичането на определен срок, който е обвързан в зависимост от вида и размера на наказанието, което се предвижда за съответното деяние. Касационният съд, в решаващия си състав, намира, че е недопустимо извършителят на административно нарушение да бъде поставен в по-неблагоприятно положение от извършителя на престъпление, което се отличава със значително по-висока степен на обществена опасност.

В случая, предвид датата на извършване на административното нарушение на 03.01.2007 г. към датата на произнасяне на обжалваното решение на СРС е изтекъл тригодишният давностен срок, с чието изтичане се изключва въобще административно-наказателното преследване, което включва правомощието на държавата да възбуди административно-наказателен процес срещу дееца и да му наложи административно наказание. Като не е констатирал наличието на основание за прекратяване на административно наказателното производство съобразно чл.24, ал.1, т.3 НПК, респ. за отмяна на НП, районният съдия е постановил обжалваното решение при неправилно приложение на закона - отменително основание по чл.348, ал.1, т.1 вр. ал.2 НПК вр. чл.63, ал.1 ЗАНН.

По същество на спора и с оглед правомощията на касационната инстанция

по същество на спора съобразно чл.222 АПК обжалваното наказателно постановление следва да бъде отменено. Доколкото касационната инстанция не прилага НПК съдът намира, че след отмяната на НП административно наказателното производство не следва да бъде прекратено. Същото ще завърши с влязло в сила съдебно решение по отмяната на наказателното постановление. По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 1 от АПК вр. с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН, вр. с чл. 81, ал. 2 от НК вр. с чл. 80, ал. 1, т. 5 от НК вр. с чл. 11 от ЗАНН, Административен съд София-град, II-ри касационен състав

### Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ съдебно решение 80 от 13.07.2011 г. по нахд № 8774/2010 г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, Наказателно отделение, 101-ви състав, с което е потвърдено наказателно постановление (НП) № 11011528<sup>2009</sup> от 09.02.2010г., издадено от директора на АДФИ, с което на И. Петров И., ЕГН [ЕГН] на основание чл.129, ал.1 от Закона за обществените поръчки е наложено административно наказание „глоба” в размер на 1000 лв. за нарушение на чл.16, ал.8 вр. чл.14, ал.1, т.2 вр. чл.3, ал.1, т.1, чл.7, т.3 и чл.8, ал.2 ЗОП (Д.в. бр.37/2006 г.) и вместо него

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 11011528<sup>2009</sup> от 09.02.2010г., издадено от директора на АДФИ, с което на И. Петров И., ЕГН [ЕГН] от [населено място], [улица] на основание чл.129, ал.1 от Закона за обществените поръчки е наложено административно наказание „глоба” в размер на 1000 лв. за нарушение на чл.16, ал.8 вр. чл.14, ал.1, т.2 вр. чл.3, ал.1, т.1, чл.7, т.3 и чл.8, ал.2 ЗОП (Д.в. бр.37/2006 г.).

РЕШЕНИЕТО е окончателно на основание чл.223 АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.