

РЕШЕНИЕ

№ 7812

гр. София, 19.12.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 43
състав**, в публично заседание на 23.11.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Весела Цанкова

при участието на секретаря Десислава В Симеонова, като разгледа дело номер **8543** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 – чл. 178 от Административно – процесуалния кодекс (АПК) във връзка с чл. 124, ал. 1, чл. 106, ал.1, т. 2 и чл.108 от Закона за държавния служител (ЗДСл).

Образувано е по жалба на Е. К. А., чрез адв. В. П., САК, със съдебен адрес [населено място], [улица], ет.1, кантора 12, срещу Заповед рег. № 8121 К – 10631/02.09.2022г. на министъра на вътрешните работи.

Със заповедта, на основание чл. 106, ал.1, т. 2, ал. 4 и чл. 108 от ЗДСл е прекратено служебното правоотношение на жалбоподателката от длъжността началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ при дирекция „Управление на собствеността и социални дейности“ – МВР, ранг III младши, при съкращаване на длъжността, считано от 15.09.2022г.

С жалбата се иска отмяна на заповедта като незаконосъобразна, постановена в нарушение на материалния закон, при съществено нарушение на административнопроизводствените правила и в несъответствие с целта на закона. Твърди се, че не е налице реално съкращаване на длъжността, доколкото тя съществува и към настоящия момент, както и към момента на издаване на заповедта, като система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностната характеристика. Няма извършена промяна на законовите и подзаконовите нормативни актове, регламентиращи дейността на структурите и /или промени в организацията на работа, които да водят до нови или изменени функционални задължения и изменение в организационната структура. Правят се възражения за липса на мотиви, за липса на

обсъждане на новото щатно разписание в комисията, създадена по чл. 106а от Правилника за устройството и дейността на Министерство на вътрешните работи. Същевременно, в новото щатно разписание има незаети други длъжности за началник на сектор, на които е следвало да бъде преназначена служителката, която е освидетелствана с експертно решение на ТЕЛК № 0064 от 01.01.2020г. като ѝ е определена 50% трайно намалена работоспособност, поради общо заболяване /захарен диабет 1 тип – инсулинозависим/. В хода на съдебното производство доводите се поддържат от упълномощения процесуален представител. Направено е искане за заплащане на разноски.

Отвeтникът, чрез упълномощения си процесуален представител юриконсулт Й., прави искане за оставяне на жалбата без уважение. Излага съображения, че процесната заповед е издадена от компетентен орган, при спазване на административнопроизводствените правила и целта на закона. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

Настоящият съдебен състав, след преценка на събраните по делото доказателства и доводите на страните, приема за установено следното от фактическа страна:

Е. К. А. е назначена на 17.02.2020г. в ДУССД – МВР на длъжност счетоводител в сектор „Финансиране на храненето“ към отдел „Обществено хранене“ при ДУССД – МВР. Заемала е длъжностите „младши експерт“ в сектор „Финансиране на храненето“ към отдел „Обществено хранене“ при ДУССД – МВР, „младши експерт“ в сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ на ДУССД – МВР, „младши експерт“ в сектор „Методология и контрол на материалната отчетност“ към отдел „Финансиране и материална отчетност“ при ДУССД – МВР, „старши експерт“ в сектор „Планиране, труд и работна заплата“ към отдел „Финансиране и материална отчетност“ при ДУССД – МВР. На длъжността началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ при ДУССД – МВР е назначена на 05.08.2022г., на 15.09.2022г. служебното ѝ правоотношение е прекратено с процесната заповед.

Със Заповед № 8121К – 10395/30.08.2022г. на министъра на вътрешните работи е утвърден щат на дирекция „Управление на собствеността и социални дейности“ МВР. Общата щатна численост е 543 бройки. Сектор „Обществено хранене“ е с обща численост от 36 души, 1 щатна бройка за началник сектор. Отдел „Социални дейности“ е с численост от 49 щатни бройки.

Представено е предходното щатно разписание на дирекция „Управление на собствеността и социални дейности“ МВР, утвърдено със Заповед № 8121К – 1299/08.03.2022г. Общата численост е 596 щатни бройки. Отдел „Социални дейности“ е с численост от 49 щатни бройки, от тях в сектор „Доставки и обслужване“, сектор „Столове и бюфети“ и сектор „Финансиране на храненето“ щатните бройки са 36.

По поименното щатно разписание към 30.09.2022г. в отдел „Социални дейности“ фигурира длъжността началник сектор „Обществено хранене“, заета от Е. Л. М.. В сектора има вакантни 4 длъжности, подходящи за заемане от жалбоподателката. В отдела има и 3 вакантни длъжности началник на сектор, както и длъжността „началник на отдел“.

Видно от представената длъжностна характеристика за длъжността „началник сектор“ „Обществено хранене“, изискванията са за наличие на образователна степен бакалавър и 4 години професионален опит. Същите са изискванията и по новата

длъжностна характеристика, след съкращаването на длъжността. Двете длъжностни характеристики са сходни, почти еднакви в частта относно целта на длъжността, областите на дейност, преките задължения, възлагането, планирането и отчитането на работата и отговорностите.

С разпореждането за насрочване на делото в открито съдебно заседание са дадени указания на ответника, че в негова доказателствена тежест е да установи реално съкращаване на длъжността като нормативно определена позиция в длъжностното разписание и като система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностната характеристика.

При така установените факти, настоящият съдебен състав на АССГ, като извърши цялостна проверка за законосъобразността на оспорения индивидуален административен акт на всички основания по чл. 146 от АПК, по реда на чл. 168, ал. 1 от АПК, достигна до следните правни изводи:

Оспорената заповед е издадена от компетентен орган, спазени са установената писмена форма и съдържание за издаване на административния акт по чл. 108, ал. 1 от ЗДСл. В заповедта е посочен издателя на акта, правното основание за прекратяването на правоотношението, а именно чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл. Изложени са фактическите и правни основания. Мотиви се съдържат в самата заповед, в която е отразено, че причина за прекратяване на служебното правоотношение е съкращаване на щата. Освен това, основанийето на чл. 106, ал. 1, т. 2 ЗДСл е такова, което не изисква излагането на специални мотиви и не е свързано с определено поведение на служителя, а с политика на редуциране на длъжностите и самостоятелна преценка по целесъобразност на органа.

Заповедта обаче е незаконосъобразна, поради противоречие с материалния закон и целта на закона.

Ответникът не доказва реално съкращаване на длъжността. Разпоредбата на чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл., послужила като правно основание за издаване на оспорената заповед, регламентира прекратяване на служебното правоотношение със служителя при съкращаване на длъжността. За да се приеме, че е изпълнено предвиденото в закона основание, следва да се установи, че длъжността, заемана от служителя като нормативно определена позиция и система от функции, задължения и изисквания не съществува. Във всяка от двете хипотези е налице реално съкращаване на длъжността по смисъла на чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл.

Длъжност в администрацията е нормативно определена позиция, която се заема по служебно или по трудово правоотношение, въз основа на определени изисквания и критерии, свързана е с конкретен вид дейност на лицето, което я заема, и се изразява в система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностна характеристика. От това следва, че основните белези на понятието „длъжност в администрацията“ са два: 1. нормативно определена позиция, 2. изразяваща се в система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностна характеристика. С оглед на така определените белези, когато органът по назначаването твърди, че една длъжност е съкратена по смисъла на чл. 106, ал. 1, т. 2 ЗДСл., трябва да бъде установено, че тази длъжност вече не фигурира и като наименование (нормативно определена позиция) в длъжностното разписание на съответната администрация, и като система от функции, задължения и изисквания, утвърдени с длъжностната характеристика или тези функции и задължения да са толкова значително изменени, че новата им съвкупност и изисквания за тяхното

осъществяване да налагат извод за качествено нова длъжност. Двете изисквания следва да бъдат установени кумулативно.

В настоящия случай не се установява кумулативно наличие на двете изисквания. Видно от приетото от фактическа страна, длъжността началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ фигурира както в щатното разписание, така и в поименното разписание на длъжностите преди и след датата на издаване на процесната заповед. Длъжността не е премахната от длъжностното разписание, не е съкратена. Няма намаляване на общата численост на отдел „Социални дейности“, която е 49 щатни бройки, няма намаляване и на числеността в сектор „Доставки и обслужване“, сектор „Столове и бюфети“ и сектор „Финансиране на храненето“, в които щатните бройки са 36. Няма изменение в областите на дейност, функциите, задачите и отговорностите на служителите от отдел „Социални дейности“, преди и след датата на издаване на заповедта. Длъжностната характеристика за длъжността началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ преди и след издаване на процесната заповед е почти идентична. Налага се извода, че реално съкращаване на длъжността с оглед нуждите на административната структура и осъществяваната дейност не е извършено. В поименното щатно разписание към 30.09.2022г. в отдел „Социални дейности“ фигурира длъжността началник сектор „Обществено хранене“, заета от Е. Л. М.. В сектора има вакантни 4 длъжности, подходящи за заемане от жалбоподателката. В отдела има и 3 вакантни длъжности началник на сектор, както и длъжността „началник на отдел“. На 09.11.2022г. Министерство на вътрешните работи е обявило конкурс за 1 вакантна длъжност – началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ при дирекция „Управление на собствеността и социални дейности“ – МВР. Конкурсът е обявен за длъжността, заемана от жалбоподателката преди уволнението ѝ. Длъжността не е съкратена, а е останала в щатното разписание и в поименното длъжностно разписание е свободна към дата 09.11.2022г.

При тези факти не може да се направи извод, че администрацията е премахнала длъжността от щатното си разписание, нито, че функциите и задачите по длъжностната характеристика не се изпълняват.

Основателно е и възражението, че е нарушен принципа за съразмерност по чл. 6, ал. 4 от АПК. По - благоприятният вариант в случая и за администрацията и за служителката, дори да се приеме реално съкращаване, е тя да бъде преназначена на друга свободна длъжност, каквито са били налице към датата на издаване на процесната заповед.

Самостоятелно отменително основание е и неспазването на процедурата по чл. 333, ал. 1 от КТ, приложима и за държавните служители. Съгласно решение от 09.03.2017 г. по дело № С – 416/2015 г. на СЕС по преюдициално запитване на ВАС, тази разпоредба е приложима и спрямо държавните служители, а в случая липсва предварително разрешение на инспекцията по труда. Заболяването „диабет“, за което е представено ЕР на ТЕЛК № 64/10.01.2020г. попада обхвата на чл. 1 от Наредба № 5/20.12.1987 г. за болестите, при които работниците, боледуващи от тях имат особена закрила съгласно чл. 333, ал. 1 КТ, която изисква разрешение от инспекцията по труда за уволнение на държавен служител с такова заболяване, в случай на съкращаване на щата.

По изложените съображения настоящият съдебен състав счита, че заповедта е незаконосъобразна и следва да бъде отменена, поради противоречие с материалния

закон, с целта на закона и при допуснато съществено процедурно нарушение.

Предвид изхода на делото е основателно искането на жалбоподателката за заплащане на разноски в размер на 1010 лева, от които 1000 лева, представляващи договорено и платено адвокатско възнаграждение и 10 лева държавна такса. Не е основателно възражението за прекомерност на адвокатското възнаграждение, определено в минимален размер по чл. 8, ал. 3 от Наредба № 1 от 9 юли 2004г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения.

По изложените съображения и на основание чл. 172, ал.2 АПК, Административен съд София – град, Първо отделение, 43 състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Заповед рег. № 8121 К – 10631/02.09.2022г. на министъра на вътрешните работи, с която на основание чл. 106, ал.1, т. 2, ал. 4 и чл. 108 от ЗДСл е прекратено служебното правоотношение на Е. К. А. от длъжността началник на сектор „Обществено хранене“ към отдел „Социални дейности“ при дирекция „Управление на собствеността и социални дейности“ – МВР, ранг III младши, при съкращаване на длъжността, считано от 15.09.2022г.

ОСЪЖДА Министерство на вътрешните работи с адрес [населено място], [улица] да заплати на Е. К. А., [ЕГН], с адрес [населено място],[жк], [жилищен адрес]0 сумата от 1010 (хиляда и десет) лева, направени по делото разноски.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба, в 14 - дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховния административен съд на Република България.

СЪДИЯ: