

РЕШЕНИЕ

№ 7338

гр. София, 27.11.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, X КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 27.10.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Весела Цанкова

**ЧЛЕНОВЕ: Красимира Милачкова
Калинка Илиева**

при участието на секретаря Илияна Янева и при участието на прокурора Куман Куманов, като разгледа дело номер **8554** по описа за **2023** година докладвано от съдия Весела Цанкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационната жалба на директора на Регионална дирекция „Автомобилна администрация“ срещу решение № 2918/20. 06. 2023 г. по нахд №5972/2023 г. на СРС, НО, 135 състав.

Със съдебното решение е отменено наказателно постановление № 42 – 0005313/07. 02. 2023 г., издадено от директора на Регионална дирекция „Автомобилна администрация“, с което на основание чл. 93г., ал. 2, предл. 1 от Закона за автомобилните превози (ЗАвПр) на „Позитив Ауто“ ЕООД е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лева за нарушение на чл. 38, ал. 1, т. 1 от Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на Министерство на транспорта за необходимите мерки за изпълнението и прилагането на Регламент (ЕС) № 165/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 4 февруари 2014 г. относно тахографите в автомобилния транспорт, за отмяна на Регламент (ЕИО) № 3821/85 на Съвета относно контролните уреди за регистриране на данните за движението при автомобилен транспорт и за изменение на Регламент (ЕО) №561/2006 на Европейския парламент и на Съвета за хармонизиране на някои разпоредби на социалното законодателство, свързани с автомобилния транспорт и за необходимите мерки за изпълнението и прилагането на

Регламент (ЕО) №561/2006 на Европейския парламент и на Съвета от 15 март 2006 г. За хармонизиране на някои разпоредби от социалното законодателство, свързани с автомобилния транспорт, за изменение на Регламенти (ЕИО) № 3821/85 и (ЕО) №2135/98 на Съвета и за отмяна на Регламент (ЕИО) № 3820/85 на Съвета (Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ).

С касационната жалба се иска отмяна на съдебното решение като неправилно и необосновано. Правят се възражения, че датата и мястото на извършване на нарушението могат да бъдат определени от съдържанието на НП. Не се касае за множество нарушения, защото данни от дигиталния тахограф не са извлечени изобщо до дата 29. 11. 2022 г. Нормата на чл. 105, ал.1 от ЗАвПр е неприложима, доколкото за конкретното нарушение е предвидено друго наказание в санкционната разпоредба на чл. 93г, ал. 2 от ЗАвПр.

Ответникът, в писмени бележки излага доводи за законосъобразност на обжалваното съдебно решение. Счита, че приложимата санкционна разпоредба е чл. 104, ал. 7 от ЗАвПр.

Прокурор К. от СГП дава заключение, че решението на СРС следва да се остави в сила като валидно, допустимо и правилно.

Настоящият касационен състав, след като се запозна с доказателствата по делото, прецени доводите на страните и съобрази валидността, допустимостта и правилността на обжалвания съдебен акт, намира касационната жалба за допустима, по същество за неоснователна, по следните съображения:

Решението на Софийския районен съд е валидно и допустимо и правилно.

Въз основа на събраните по делото доказателства от фактическа страна е прието, че при комплексна проверка на „Позитив Ауто“ ЕООД, притежаващо Лиценз на Общността № 16080 за извършване на международен превоз на товари е установено, че превозвачът не е осигурил извличането на данни от паметта на дигиталния тахограф, монтиран в товарен автомобил „М. Актрос“ с рег. [рег.номер на МПС] най - малко един път на 90 дни, съгласно изискванията на Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ. Информация е извлечена чрез разчитащо оборудване на 29. 11. 2022 г., като в рамките на предходните 365 дни не е извлечена информация от тахографа. Съставен е АУАН, в който нарушението е квалифицирано по чл. 38, ал. 1, т. 1 от Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ. Издадено е НП, с което на основание чл. 93г, ал. 2, предл. 1 от ЗАвПр е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лева. НП е отменено от съда поради съществени процесуални нарушения, изразяващи се в непосочване на датата и мястото на извършване на нарушението. Съдът е приел, че с направената правна квалификация в НП, която е различна от тази в АУАН е създадена неяснота относно нарушения нормативен акт. Изложил е мотиви, че не е приложима разпоредбата на чл. 93г, ал. 2 от ЗАвПр, а тази на чл. 105, ал.1 от ЗАвПр.

Направените правни изводи са правилни. Административнонаказващият орган неправилно е приложил санкционната норма на чл. 93г, ал. 2 от ЗАвПр, съгласно която, на превозвач, или на лице по чл. 126, ал. 1 от ЗАвПр, извършващо превози за собствена сметка, които не са осигурили извличането на всички данни от тахографа или от картата на водача, се налага имуществена санкция 3000 лв. Изпълнителното деяние в случая не е описаното в цитираната норма, а е неизпълнение на задължанието, въведено в чл.38, ал. 1, т. 1 от Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ, а именно неспазване на периодичността на извличане на данните. Правната квалификация на деянието в АУАН и НП като нарушение на чл. 38, ал. 1, т. 1 от

Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ е правилна. Санкционната норма на чл. 93г, ал. 2 от ЗавПр обаче не съответства на извършеното нарушение. Периодичността на извличането на данни от тахографа е регламентирана в подзаконов нормативен акт - Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ. Нарушението на разпоредби на подзаконов нормативен акт, издаден въз основа на ЗавПр се санкционира по чл. 105, ал.1 от ЗавПр, както правилно е приел и въззивния съд, за да отмени издаденото наказателно постановление. Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ е издадена въз основа на чл.89, ал. 4 от ЗавПр, ответникът по касация е нарушил чл. 38, ал. 1, т. 1 от Наредба № Н – 3/07. 04. 2009 г. на МТ, при което е приложима санкционната норма на чл. 105, ал.1 от ЗавПр, а не на чл. 93г, ал. 2, пр.1 от ЗавПр.

По изложените съображения, касационната жалба е неоснователна. Следва решението на СРС да се остави в сила.

Предвид горното, Административен съд София - град, X касационен състав

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ В СИЛА съдебно решение № 2918/20. 06. 2023 г. по нахд №5972/2023 г. на СРС, НО, 135 състав.

Решението е окончателно, не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.