

РЕШЕНИЕ

№ 4533

гр. София, 10.08.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 22 състав,
в публично заседание на 17.07.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Десислава Корнезова

при участието на секретаря Илияна Тодорова, като разгледа дело номер **6930** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда чл.124, ал.1 от Закона за държавния служител (ЗДСл) във вр. с чл.145 – 178 от Административно - процесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по жалба на Д. К. М. срещу Заповед № РД-15-1235 от 03.06.2019г. на началника на Дирекция за национален строителен контрол (ДНСК), с която е прекратено служебното ѝ правоотношение на основание чл.106, ал.1, т.2 ЗДСл – поради „съкращаване на длъжността”, считано от 03.06.2019г.

В жалбата се излагат съображения за незаконосъобразност на оспорената заповед поради неправилно приложение на материалния закон, липса на реално съкращаване на длъжността ѝ и несъответствие с целта на закона по смисъла на чл.6 АПК. Сочи, че и след приемане на новия Устройствен правилник на ДНСК с ПМС № 127 от 22.05.2019г. в дирекцията не е намален броят на длъжностите за юрисконсулт при запазване на присъщите функционални характеристики на тази длъжност. Претендира съда да постанови решение, с което да отмени оспорената заповед, като се присъдят и направените по делото разноски. Подробни правни съображения са развити в депозираните на 17.07.2020г. писмени бележки от процесуален представител адв. Н. А..

Ответникът- началник на Дирекция за национален строителен контрол, чрез процесуален представител юрк. К. И. оспорва жалбата. По същество на спора моли за нейното отхвърляне и потвърждаване на обжалвания акт, съгласно аргументите изложени в писмена защита от 23.07.2020г. Акцентира върху обстоятелствата, че

съкратената длъжност, която е заемала жалбоподателката не съществува и липсва аналогична длъжност, към която да са прехвърлени в пълен обем функциите и задълженията ѝ, поради което е осъществено основанието по чл.106 ал.1 т.2 от ЗДСл за прекратяване на служебното ѝ правоотношение. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София- град, след като обсъди релевираните с жалбата основания, доводите на страните в съдебно заседание и прецени събраните по делото доказателства по чл.235 ал.2 ГПК във вр. чл.144 АПК, приема за установено следното от фактическа страна

Със заповед № РД-15-110 от 25.10.2016г. на началника на ДНСК Д. К. М. е преназначена на длъжност старши юрисконсулт, ранг II младши, отдел „Оперативна дейност“ (ОД), Дирекция „Оперативна дейност и контрол“ (ОДК) при ДНСК. Представена е длъжностна характеристика за длъжността, утвърдена на 29.05.2014г. и подписана от Д. М. на 01.11.2016г.

На 03.06.2019г. на служителката е връчено предизвестие № РД-15-1234/03.06.2019г. за прекратяване на служебното правоотношение на основание чл.106, ал.1, т.2 ЗДСл във връзка с влизане в сила на новия Устройствен правилник на ДНСК (обн. Д.В. бр.42/28.05.2019г.), приет с ПМС № 127/22.05.2019г. и утвърдено длъжностно разписание, в сила от 01.06.2019г.

Издадена е оспорената Заповед № РД-15-1235 от 03.06.2019г. на началника на ДНСК, с която служебното правоотношение на Д. К. М., на длъжност старши юрисконсулт в отдел „ОД“, Дирекция „ОДК“ при ДНСК, е прекратено на основание чл.106, ал.1, т.2 ЗДСл – поради съкращаване на длъжността, считано от 03.06.2019 г.

При така установеното от фактическа страна, Административен съд София-град достигна до следните правни изводи:

Видно от ръкописното отбелязване в заповедта, същата е връчена на Д. М. на 03.06.2019г. Жалбата, по която е образувано настоящето съдебно производство, е подадена на 13.06.2019 г. – в срока по чл.149, ал.1 АПК, от легитимирано лице съгласно чл.147 АПК и срещу подлежащ на оспорване индивидуален административен акт- чл.124, ал.1 ЗДСл., поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество жалбата е НЕОСНОВАТЕЛНА по следните правни съображения:

В настоящето производство и съгласно чл.168, ал.1 вр. чл.146 АПК съдът проверява законосъобразността на оспорения административен акт, като преценява дали е издаден от компетентен орган и при спазване на установената форма, спазени ли са процесуалните и материалноправни разпоредби по издаването му и съобразен ли е с целта на закона.

Съгласно чл.6, ал.1, т.7 от Устройствения правилник на ДНСК, в сила от 01.06.2019г., началникът на ДНСК упражнява функциите на орган по назначаването и освобождаването на държавните служители, поради което следва да се приеме, че актът за едностранно прекратяване на служебното правоотношение е издаден от компетентен административен орган по смисъла на чл.106, ал.1 ЗДСл. и не е налице отменителното основание по чл.146, т.1 АПК.

Съгласно чл.108, ал.1 ЗДСл служебното правоотношение се прекратява от органа по назначаването с административен акт, който се издава в писмена форма и трябва да съдържа правното основание за прекратяване, дължимите обезщетения и придобития

ранг на държавна служба. Оспорената заповед отговаря на изискуемото законово съдържание, вкл. с отбелязване на правното и фактическо основание за издаването ѝ. Непосочването на размера на дължимите при прекратяване на правоотношението обезщетения не може на самостоятелно основание доведе до незаконосъобразност на акта. Същото важи и за неспазване на срока на връченото предизвестие № РД-15-1234/03.06.2019 г.

По делото липсват данни за допуснати в хода на административното производство съществени процесуални нарушения – такива, които съществено да са ограничили правото на защита на засегнатото лице или ако не бяха допуснати органът по назначаването би постановил акт в противен смисъл. Спорът е изцяло материално-правен относно наличието на реално съкращаване на длъжността.

Според легалното определение на чл.2, ал.1 от Наредбата за прилагане на Класификатора на длъжностите в администрацията - длъжност в администрацията е нормативно определена позиция, която се заема по служебно или по трудово правоотношение, включително по 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. Изложеното установява основните белези на понятието: нормативно определена позиция, изразяваща се в система от функции, задачи и задължения, утвърдени с длъжностна характеристика. Следователно, за да се приеме, че една длъжност е реално съкратена по смисъла на чл. 106, ал. 1, т. 2 от ЗДСл, трябва да бъде установено, че тази длъжност вече не фигурира като наименование /нормативно определена позиция/ в щатното разписание на съответната администрация и като съвкупност от определени функции, задачи и задължения, утвърдени с длъжностна характеристика. Двете предпоставки следва да съществуват кумулативно. Доказателствената тежест за установяване на тези обстоятелства е на ответника като орган по назначаването, който носи доказателствената тежест за обстоятелството, че е извършено реално, а не фиктивно съкращаване на процесната длъжност.

Първата предпоставка – длъжността „старши юрисконсулт“ в отдел „ОД“, Дирекция „ОДК“ при ДНСК, не съществува с приемане на новия Устройствен правилник (УП) на ДНСК (обн. Д.В. бр.42/28.05.2019 г.), приет с ПМС № 127/22.05.2019г. и утвърждаване на ново длъжностно разписание, в сила от 01.06.2019г. Спорна е втората предпоставка – наличие на реално съкращаване на длъжността като съвкупност от определени функции, задачи и задължения, утвърдени с длъжностна характеристика.

Съгласно чл.7 от отменения УП на ДНСК, Дирекцията за национален строителен контрол е структурирана в обща и специализирана администрация и има 6 регионални дирекции за национален строителен контрол с 28 регионални отдела "Национален строителен контрол" към тях. Дирекция „Оперативна дейност и контрол“, в която е била назначена Д. М., е част от специализираната администрация на ДНСК (чл.15 от отменения УП) и има правомощията по чл.16, ал.1 от отменения УП.

Със заповед № РД-13-160 от 31.05.2019г. на началника на ДНСК, считано от 01.06.2019г., са закрити: цялата Дирекция „Финансово, административно-правно и техническо обслужване“ (33 щатни бройки), вкл. отдел „Административно-правно обслужване, координация и отчет“, както и цялата Дирекция „Оперативна дейност и контрол“ (31 щатни бройки), вкл. длъжността на жалбоподателката старши

юрисконсулт в отдел „Оперативна дейност“.

Със същата заповед и във връзка с новия УП на ДНСК, приет с ПМС № 127/2019г., считано от 01.06.2019г. е открита Дирекция „Правна“ с 19 щатни бройки, включваща два отдела – „Правно-нормативно обслужване“ (ПНО) с 2 щатни бройки за старши юрисконсулт и 2 щатни бройки за юрисконсулт, и отдел „Процедури и договори“ с 2 щатни бройки за старши юрисконсулт и 3 щатни бройки за юрисконсулт.

Според представено от ответника длъжностно разписание, в сила от 01.01.2019г., в общата администрация на ДНСК – Дирекция „Финансово, административно-правно и техническо обслужване“, съществува отдел „Административно-правно обслужване, координация и отчет“ с 2 щатни бройки за старши юрисконсулт, една от които вакантна и 2 щатни бройки за юрисконсулт, една от които вакантна.

В специализираната администрация - Дирекция „ОДК“ (31 щатни бройки), отдел „Оперативна дейност“, е съществувала една щатна бройка за длъжността старши юрисконсулт, заемана от жалбоподателката.

Сравнението между отменения и приетия с ПМС № 127/2019г. Устройствен правилник на ДНСК разкрива значителни промени в общата и специализирана администрации. Преди промяната общата администрация е организирана в една Дирекция „Финансово, административно-правно и техническо обслужване“, в която щатни бройки за юрисконсулти има само в отдел „Административно-правно обслужване, координация и отчет“ (общо 4).

След 01.06.2019г. общата администрация е организирана в две дирекции: „Административно, информационно и финансово-стопанско обслужване“ и дирекция „Правна“. В първата дирекция няма щатни бройки за длъжността юрисконсулт, а в дирекция „Правна“ (общо 19 щатни бройки), съществуват следните длъжности: отдел „ПНО“ – 4 бройки за главен експерт, 2 бройки за старши юрисконсулт и 2 бройки за юрисконсулт и в отдел „ПД“ - 2 бройки за главен експерт, 2 бройки за старши юрисконсулт и 3 бройки за юрисконсулт.

Според поименно щатно разписание на ДНСК, в сила от 01.06.2019г., в Дирекция „Правна“, отдел „ПНО“ има една вакантна щатна бройка за длъжността юрисконсулт, а в отдел „ПД“ – 2 вакантни бройки за главен експерт и 2 вакантни бройки за юрисконсулт. Няма вакантни щатни бройки за длъжността старши юрисконсулт.

Преди промените специализираната администрация е организирана в Дирекция „Оперативна дейност и контрол“, Дирекция „Строителен и устройствен контрол“ и шест РДНСК с 28 регионални отдела към тях. В съществуващите три отдела към Дирекция „ОДК“ има общо 3 щатни бройки за старши юрисконсулт и 1 бройка за същата длъжност в отдел „Специализирано обслужване, регистър консултанти“. В специализираната дирекция „Строителен и устройствен контрол“ съществува отдел „Правно-нормативно обслужване“ с 4 щатни бройки за старши юрисконсулт и 3 щатни бройки за юрисконсулт. Така в специализираната администрация преди промените съществуват общо 8 щатни бройки за старши юрисконсулт, от които три вакантни и 3 щатни бройки за юрисконсулт, от които две вакантни.

След 01.06.2019г. специализираната администрация е организирана в Дирекция „Въвеждане в експлоатация и консултанти“ и Главна дирекция „Строителен контрол“ с 28 РДНСК като териториални звена. Както в Дирекция „Въвеждане в експлоатация и консултанти“, така и в Главната дирекция „Строителен контрол“ към ЦУ на ДНСК, организирана в три отдела, не съществува длъжност старши юрисконсулт или юрисконсулт.

Съгласно чл.5 от Закона за администрацията (ЗА) според разпределението на дейностите, които извършва при подпомагане на органа на държавна власт, администрацията е обща и специализирана. Общата администрация подпомага осъществяването на правомощията на органа на държавна власт като ръководител на съответната администрация, създава условия за осъществяване на дейността на специализираната администрация и извършва техническите дейности по административното обслужване. Специализираната администрация подпомага осъществяването на правомощията на органа на държавна власт, свързани с неговата компетентност.

По силата на чл.7, ал.1, т.2, 3 и 8 от ЗА общата администрация включва финансово-стопански дейности, правни дейности и административно обслужване. Според това принципно положение в новия УП на ДНСК, в сила от 22.05.2019г., Дирекция „Правна“ е част от общата администрация и упражнява правомощията, уредени в чл.13 от Устройствения правилник, според който нейната обща численост е 19 щатни бройки. Преценката за разпределението на функциите между общата и специализирана администрация на ДНСК е извършена с акт на Министерския съвет за утвърждаване на Устройствен правилник на ДНСК, съобразен с посочените принципни положения в Закона за администрацията, и не подлежи на проверка в настоящето съдебно производство по повод на постановения акт по чл.106, ал.1, т.2 ЗДСл.

Утвърденият с ПМС № 127/22.05.2019г. Устройствен правилник на ДНСК възлага в компетентност на началника на ДНСК да утвърждава длъжностното разписание на дирекцията в рамките на структурата, установена с Устройствения правилник (чл.6, ал.1, т.6). В изпълнение на тази компетентност началникът на ДНСК е издал заповед № РД-13-160 от 31.05.2019г., с която, в рамките на утвърдената с Устройствения правилник численост на администрацията, е разпределил мястото по длъжностно разписание на отделните длъжности в нея. Преценката му за увеличение на едни щатни бройки (напр. в общата администрация, където се концентрира дейността по правно обслужване на цялата ДНСК съгласно чл.13 от новия УП) за сметка съкращаване на бройките за същите длъжности (старши юрисконсулт и юрисконсулт) в специализираната администрация, е съобразена със структурата на ДНСК по новия УП и е изцяло в рамките на неговата оперативна самостоятелност, която не подлежи на съдебен контрол за законосъобразност. Противно на твърденията в жалбата, съдът не осъществява контрол за целесъобразност.

Тук е мястото да се посочи, че съкращаването на всички щатни бройки за длъжностите старши юрисконсулт и юрисконсулт в специализираната администрация на ДНСК е указание за реалното премахване на техните функционални характеристики и задължения с оглед принципните разлики между общата и специализираната администрация. Общата администрация подпомага орган на държавна власт като създава условия за осъществяване на неговите правомощия (т.е. упражнява общи функции като финансови, информационни, правно и административно обслужване). За разлика от нея специализираната администрация подпомага осъществяването на правомощията на органа на държавна власт, които в случая са свързани с упражняване на контрол по спазването на Закона за устройство на територията (ЗУТ) и на нормативните актове по прилагането му при проектирането и строителството, в т.ч. влагането на качествени строителни материали и изделия с оглед осигуряването на сигурността, безопасността, достъпността и другите

нормативни изисквания към строежите, както и обследването и документирането на аварията в строителството, упражняване на контрол по законосъобразността на изпълнението и ползването на строежите от първа, втора и трета категория, осъществяване на контрол по законосъобразността на издадените строителни книжа, както и на действията на общинските администрации и на участниците в инвестиционния процес.

Съобразно тези специфични правомощия на ДНСК, след 01.06.2019г. нейната специализирана администрация е организирана в две дирекции „Въвеждане в експлоатация и консултанти“ и Главна дирекция „Строителен контрол“, докато правното обслужване има характеристиките на подпомагащо звено като част от общата администрация. Сравнението между длъжностните разписания преди и след 01.06.2019 г. показва, че преди промените в ЦУ на ДНСК има общо 8 старши юрисконсулта и общо 5 юрисконсулта. След промените старши юрисконсултите са 4 при запазване на бройката на юрисконсултите – 5. Преди промените има 4 вакантни бройки за старши юрисконсулт, а след промените няма вакантни бройки за тази длъжност. Намалената бройка на длъжностите за старши юрисконсулт, цялостното премахване на щатните бройки за юрисконсулти в специализираната администрация след 01.06.2019г. и липсата на вакантни бройки за длъжността старши юрисконсулт след 01.06.2019г. са указание за реалност на процесното съкращаване на длъжността „старши юрисконсулт“ в специализираната администрация на ДНСК.

Липсата на функции и компетентности по правно обслужване в специализираната администрация отговаря на уредбата по Закона за администрацията, съответно на която са уредени правомощията на отделните звена на администрацията в УП на ДНСК и не се включва в съдебния контрол за законосъобразност на акта за прекратяване на служебното правоотношение поради съкращаване на длъжността.

Ето защо, доводите на жалбоподателката, че единствено поради увеличение на общата численост на общата администрацията с новия УП в сравнение с отменения, не може да се извършва съкращаване на длъжности от специалната администрация, е неоснователен. Релевантно в тази връзка е единствено преминаването на съвкупността от определени функции, задачи и задължения, утвърдени с длъжностната характеристика и присъщи за конкретна длъжност (в случая „старши юрисконсулт“ в специализираната администрация) в някоя от новите длъжности, утвърдени със заповед № РД-13-160 от 31.05.2019г.

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката по подписана от нея на 01.11.2016г. длъжностна характеристика и тези за длъжността старши юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПНО“, по длъжностна характеристика, утвърдена през м.юни 2019 г., разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Функцията на длъжността на жалбоподателката е била да подпомага началника на специализирания отдел „ОД“ в специализираната дирекция „ОДК“, докато новата

длъжност оказва правна помощ на началника на ДНСК при упражняване на правомощията му. Преките задължения на жалбоподателката са свързани с: проучване и предлагане на решения по постъпили сигнали и жалби срещу незаконно строителство, съставяне на АУАН, участие в екипи при извършване на комплексни проверки или по конкретни случаи, контрол на регионалните структури на ДНСК, извършване на проверки на документацията по принудително изпълнение на заповеди за премахване и съгласуване на същата за подписване на договор с фирма – изпълнител, осъществяване на методическо ръководство при избор на изпълнител за принудително премахване на незаконни строежи и оформяне на документи за това, осигурява връчване на административни актове. Докато преките задължения на длъжността старши юрисконсулт в Дирекция „Правна“ са много по-общи и са свързани с цялостната компетентност на ДНСК – проучва и анализира задълбочено съдебна практика, запознава се с актуалните нормативни промени, участва в работни групи по въпроси от компетентността на ДНСК, участва в подготовката, самостоятелно изготвя и съгласува становища по проекти на нормативни актове, изготвя становища по прилагането на нормативните актове, осигурява цялостно правно-нормативно обслужване на ДНСК, спазване на националното право и правото на ЕС, дава мнения и подготвя правни становища по възникнали правни казуси и конкретно поставени задачи, изготвя отговори по постъпили в ДНСК предложения, жалби, сигнали, молби и други правни въпроси, съгласува съставени АУАН по ЗАНН, изготвя проекти за наказателни постановления, изготвя и съгласува индивидуални административни актове, отговаря за законосъобразното провеждане на процедурите по съставяне на актове, подпомага дисциплинарно наказващия орган, изготвя и съгласува вътрешни правила, решения за предоставяне или отказ на искания за обществена информация по ЗДОИ, създава и поддържа регистри на Дирекция „Правна“ по съдебни дела. Някои общи функции като участие в работни групи или в изготвяне на АУАН следват от притежаваното юридическо образование и длъжността, характерна за юридически съветник, но споменатите по-горе разлики са значително повече. Изложеното навежда на извод за липса на преминаване на функции и задължения, характерни за длъжността на жалбоподателката в тази на старши юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПНО“, поради което е дължим извод за нейното реално съкращаване.

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката и тези за длъжността старши юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПД“, по длъжностна характеристика, утвърдена през

м.юни 2019г., също разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Новата длъжност оказва помощ на началника на ДНСК, подготвя правни становища по законосъобразността на провеждани в ДНСК процедури по реда на ЗОП и ЗДС, подпомага началник отдел „НД“, директор Дирекция „Правна“ и главния секретар при осъществяване на дейност по събиране на вземания на ДНСК, изпраща покани за доброволно изпълнение, изготвя заявления по чл.417 ГПК, искиви молби и отговори на искиви молби, дава мнения и становища по възникнали казуси, изготвя отговори по постъпили предложения, жалби, сигнали и молби по правни въпроси, касаещи функциите на ДНСК, изготвя и съгласуван административни актове и др. Изложените преки задължения и функции не са вписани в длъжностната характеристика на жалбоподателката. Това обстоятелство навежда на извод за липса на преминаване на функции и задължения, характерни за длъжността на жалбоподателката в тази на старши юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПД“, поради което също се формира извод за нейното реално съкращаване.

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката и тези за длъжността юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПНО“, по длъжностна характеристика, утвърдена през м.юни 2019 г., също разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Новата длъжност оказва помощ на началника на ДНСК, а не само на началник отдел „ОД“, проучва и анализира съдебна практика, свързана с устройството на територията, а не само с незаконно строителство и принудително изпълнение, подготвя правни становища по конкретно поставени задачи, както и във връзка с практически проблеми по устройство на територията, осъществява правна помощ на дирекциите в ДНСК (каквито задължения жалбоподателката не е имала), изготвя отговори по постъпили предложения, жалби, сигнали, молби и други по правни въпроси, касаещи функциите на ДНСК, докато ресорът на жалбоподателката е бил много по-тесен, изготвя проекти на НП и резолюции за прекратяване на административно-наказателното производство, изготвя и съгласува проекти на ИАА, решения за предоставяне или отказ за предоставяне на обществена информация по ЗДОИ (каквито задължения жалбоподателката не е имала), участва в процедури по възлагане на обществени поръчки по ЗОП (каквито задължения жалбоподателката не е имала), систематизира информация на Дирекция „Правна“ за съдебни дела. Липсва прехвърляне на функции и задължения, характерни за длъжността на жалбоподателката в тази на юрисконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПНО“, поради което се

налага и изискуем извод за нейното реално съкращаване.

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката и тези за длъжността юриконсулт в Дирекция „Правна“ – отдел „ПД“, по длъжностна характеристика, утвърдена през м.юни 2019г., също разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Новата длъжност оказва помощ на началника на ДНСК, а не само на началник отдел „ОД“, изготвя правни становища по конкретно поставени задачи по законосъобразността на провеждани в ДНСК процедури по ЗОП, ЗДС, ЗДСл, КТ и ЗДОИ (каквито функции не е имала жалбоподателката), подпомага началник отдел „НД“, директор Дирекция „Правна“ и главния секретар при осъществяване на дейността по събиране на вземания на ДНСК, изпраща покани за доброволно изпълнение, изготвя заявления по чл.417 ГПК, искиви молби и отговори на искиви молби, дава мнения и становища по възникнали казуси, изготвя отговори по постъпили предложения, жалби, сигнали и молби по правни въпроси, касаещи функциите на ДНСК, изготвя и съгласува административни актове, изготвя самостоятелно и съгласува проекти на договори, като изразява становище по законосъобразността им, изготвя решения за предоставяне и отказ за предоставяне на информация по ЗДОИ, организира провеждането на процедури по ЗОП, изготвя договори за възлагане на обществени поръчки, организира сключването им и осъществява наблюдение и контрол върху изпълнението им, изготвя тръжна документация по ЗДС и правилника за приложението му, систематизира информация на Дирекция „Правна“. Всички посочени задължения не са характерни за длъжността на жалбоподателката, поради което не може да се приеме, че е налице преминаване на функции. Не е достатъчно съвпадението в изискванията за заемане на длъжността – напр. висше юридическо образование и съответен стаж по специалността.

От административната преписка и от служебно известна на съда информация по адм.д.№ 2344/2019г. по описа на АССГ, 22 състав, се установява, че служебното правоотношение на жалбоподателката от длъжността „старши юриконсулт“ в отдел „ПНО“ е прекратено през 2014г. на основание чл.107, ал.2 ЗДСл. След отмяна на административния акт по съдебен ред жалбоподателката не е възстановена в общата администрация, а в специализираната такава, където безспорно е имала други функции и задължения, независимо от общото наименование на длъжността. Това се установява от нейна молба от 02.05.2019г. до началника на ДНСК, с която тя заявява желанието си за кариерно израстване и за работа в Дирекция „ОДК“ на специализираната

администрация на ДНСК. Изложеното навежда на извод, че жалбоподателката е запозната с принципните различия между служебните задължения на служителите с висше юридическо образование в общата и в специализираната администрация на ДНСК.

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката и тези за длъжността главен експерт-юрист в Дирекция „Правна“ – отдел „ПНО“, по длъжностна характеристика, утвърдена през м.юни 2019г., също разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Новата длъжност оказва помощ на началника на ДНСК, а не само на началник отдел „ОД“, представлява ДНСК пред арбитражни и административни органи, държавни и частни съдебни изпълнители, КЗД, НАП и др. по въпроси, по които страна е ДНСК, подготвя становища във връзка с практически проблеми по прилагането на разпоредбите за устройство на територията, участва в подготовката, самостоятелно изготвя и съгласува проекти на нормативни актове, свързани с дейността и функциите на ДНСК, осигурява цялостно правно-нормативно обслужване на ДНСК, свързано със спазване на националното право и правото на ЕС, вкл. функции по ЗОП, ЗДСл и КТ, каквито преки задължения не е имала Д. М..

Сравнението между преките задължения на длъжността на жалбоподателката и тези за длъжността главен експерт-юрист в Дирекция „Правна“ – отдел „ПД“, по длъжностна характеристика, утвърдена през м.юни 2019г., отново разкрива принципните различия между общата и специализираната администрация. Новата длъжност оказва помощ на началника на ДНСК, а не само на началник отдел „ОД“, представлява ДНСК пред държавна и частни съдебни изпълнители, НАП и други административни органи (каквито функции не е имала жалбоподателката), подготвя правни становища по законосъобразността на провеждани в ДНСК процедури по ЗОП, ЗДС, ЗДСл, КТ, ЗЗД, ЗДОИ и др. (каквито функции не е имала жалбоподателката), подпомага началника на отдел „ПД“ и директора на Дирекция „Правна“ при осъществяване на дейността по събиране на вземания на ДНСК, дава мнения и становища по възникнали правни казуси с по-голяма сложност (което не е конкретизирано в длъжностната характеристика на жалбоподателката), подпомага ДНО при налагане на дисциплинарни наказания и др. Всички посочени задължения не са характерни за длъжността на жалбоподателката, поради което не може да се приеме, че е налице преминаване на функции.

В подкрепа на направения анализ на писмените доказателства е и приета по делото съдебно-икономическа експертиза, изготвена от вещото лице

И. Б.. При извършена съпоставка между длъжностната характеристика на жалбоподателката и тези на всички горепосочени длъжности – старши юрисконсулт, юрисконсулт и главен експерт – юрист в двата отдела на Дирекция „Правна“, считано от 01.06.2019 г., вещото лице е формирало извод, че в областите на дейност и преките задължения преобладават различията между заеманата от жалбоподателката длъжност и аналогичните длъжности в Дирекция „Правна“ след 01.06.2019г. Експертът е установил специализираните функции на длъжността на жалбоподателката (характерни за специализираната администрация), напр. подпомагане началник отдел „Оперативна дейност“, като в областта на даване на мнения и становища по правни въпроси преобладават контролните функции по спазване изискванията на ЗУТ. Според заключението, дейността на Дирекция „Правна“, създадена с новия УП от м.май 2019г. е много по-широка, свързана с цялостното нормативно-правно обслужване на ДНСК. Подробно изброените от вещото лице разлики между длъжностите, вкл. в приложението към експертизата, потвърждават извода на съда за реално съкращаване на длъжността на жалбоподателката.

Липсват данни за одобрена в ДНСК процедура на подбор при съкращаване на държавните служители, аналогична на задължението на работодателя за лицата по трудов договор по чл.329 от Кодекса на труда, поради което съдът приема за ирелевантно обсъждането на по-дългия юридически стаж на Д. М.. При извършване на съкращаване по ЗДСл. за органа по назначаването не е налице задължение да извърши подбор между служителите, заемащи еднакви длъжности. От доказателствата по делото се установи, че жалбоподателката е заемала единствената длъжност за юрисконсулт в отдел „ОД“ на специализираната Дирекция „ОДК“ при ЦУ на НАП, която длъжност е съкратена реално – не съществува като нормативно определена позиция в длъжностната разписание от 01.06.2019г., нито като съвкупност от определени функции, задачи и задължения, утвърдени с длъжностна характеристика.

В заключение, съдът приема, че **Заповед № РД-15-1235 от 03.06.2019г.** на началника на Дирекция за национален строителен контрол е законосъобразен административен акт, а жалбата е неоснователна и следва да се остави без уважение. Съдът извежда своите окончателни правни изводи при прилагане на правилата на разпределение на доказателствената тежест в процеса по см. на чл.170 ал.1 АПК, защото ответникът доказва съществуването на фактическото и правно основание посочено в акта и изпълнението на законовите изисквания, които са го мотивирали при неговото постановяване, за да настъпят разпоредените с

издаването му неблагоприятни за оспорващата страна Д. К. М. правни последици.

С оглед изхода от спора, на основание чл. 143, ал. 4 АПК, чл.78, ал.8 ГПК вр. чл.144 АПК, вр. 37 ЗПП и чл.24 от Наредбата за заплащане на правната помощ в полза на ответника следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на сумата от 150.00 /сто и петдесет/ лева, за осъщественото процесуално представителство от юрк. К. И..

Мотивиран от горното, *Административен съд София- град, II-ро отделение, 22-и състав* на основание чл.172 ал.2 от АПК

Р Е Ш Е Н И Е :

ОТХВЪРЛЯ жалбата на Д. К. М. със съдебен адрес: [населено място], [улица], чрез адв. Н. А., срещу *Заповед № РД-15-1235 от 03.06.2019г.* на началника на Дирекция за национален строителен контрол.

ОСЪЖДА Д. К. М. ЕГН [ЕГН] със съдебен адрес: [населено място], [улица], чрез адв. Н. А., да заплати на Дирекция за национален строителен контрол сумата от 150.00 /сто и петдесет/ лева на основание чл.143 ал.4 от АПК.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред ВАС на РБ в 14 дневен срок от получаване на съобщението до страните за неговото постановяване.

Съдия: