

# РЕШЕНИЕ

№ 5017

гр. София, 21.07.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 42 състав**, в публично заседание на 23.06.2022 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Калин Куманов**

при участието на секретаря Росица Б Стоева, като разгледа дело номер **6911** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и следващите от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр.с чл.124 от Закона за държавния служител (ЗДСл).

Образувано е по жалба на Р. Г. О. от [населено място], [улица], ЕГН: [ЕГН], подадена чрез адв.Г., срещу Заповед № ЧР-11-965/24.06.2021 г., издадена от Изпълнителния директор на Изпълнителна агенция "Военни клубове и военно-почивно дело" към Министъра на отбраната, с която е прекратено служебното правоотношение на Р. Г. О. от длъжността Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол", Главна дирекция "Военно-почивно дело и военни клубове", ИА "Военни клубове и военно-почивно дело" на основание чл.107, ал.1, т.б ЗДСл. Жалбоподателката излага твърдения, че оспорената заповед е незаконосъобразна поради нарушение на материалния закон, допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила и несъответствие с целта на закона, поради което моли за отмяната ѝ. Подробни съображения излага в депозираната жалба. В с.з. жалбоподателката се явява лично и с адв.К., която моли Съда да уважи предявената жалба по изложените в нея съображения. Претендира сторените по делото разноски.

Ответникът – Изпълнителният директор на ИА "Военни клубове и военно-почивно дело", чрез юк.К. моли Съда да отхвърли жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение и отправя възражение за прекомерност на претендираното адвокатско възнаграждение.

Съдът намира за установено от фактическа страна следното:

По делото не е спорно, че към 24.06.2021 г. жалбоподателката е заемала длъжността Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол" в ГД "Военно-почивно дело и военни клубове" при ИА "ВКВПД".

Жалбоподателката е била назначена в ИА "ВКВПД" със Заповед № ЧР-11-760/27.08.2019 г. на Изпълнителния директор на ИА "ВКВПД", на длъжността "Главен експерт" в Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИА "ВКВПД" на основание чл.9, ал.1, чл.12 и чл.15 ЗДСл – за определен срок за заместване до завръщане на титуляра на длъжността /л.13/.

Със Заповед № ЧР-11-197/04.03.2020 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, на основание чл.16 ЗДСл е наредено жалбоподателката да изпълнява временно по вътрешно съвместителство длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, считано от 04.03.2020 г. за срок не по-дълъг от шест месеца /л.14/.

Със Заповед № ЧР-11-638/17.07.2020 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, на основание чл.82, ал.1, чл.10д, ал.4 и чл.12 ЗДСл жалбоподателката е преназначена на длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД.

С Предложение от Изпълнителния директор на ИАВКВПД на основание чл.82, ал.1 ЗДСл и във връзка с ПМС № 7/15.01.2021 г. за изменение и допълнение на Устройствения правилник на ИАВКВПД, и утвърдено от Министъра на отбраната Длъжностно разписание на ИАВКВПД № БМ-762, в сила от 08.02.2021 г. /л.193/, на жалбоподателката е предложено същата да бъде преназначена от длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, на длъжност Началник на Отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД.

Със Заповед № ЧР-11-134/08.02.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, жалбоподателката е преназначена от длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, на длъжността Началник на Отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, считано от 08.02.2021 г. /л.192/.

Преди назначаване на жалбоподателката на длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, същата е била заета от В. В. М.. Служебното правоотношение на М. е прекратено със Заповед № ЧР-11-168/17.02.2020 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД /л.189/. С Решение № 361 от 20.01.2021 г. на АССГ по адм.дело № 2696/2020 г., оспорената заповед за прекратяване на служебното правоотношение е отменена. Съдебният акт е оставен в сила с Решение № 7391 от 17.06.2021 г. на ВАС по адм.дело № 3745/2021 г.

С оглед влязлото в сила решение на ВАС и в законоустановения срок по чл.122, ал.1 ЗДСл, В. М. е депозирала Заявление вх.№ 6419/24.06.2019 г. за възстановяване на заеманата от същата длъжност преди обявеното за незаконно уволнение /97/.

Със Заповед № ЧР-11-966/24.06.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, на основание чл.122, ал.1 ЗДСл В. М. е възстановена на заеманата от нея преди прекратяване на служебното правоотношение длъжност - Началник на Отдел

"Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД /л.104/. Заповедта е връчена на 25.06.2021 г.

С Предложение изх.№ 8043/25.06.2021 г. на основание чл.82, ал.1 ЗДСл и във връзка с ПМС № 7/15.01.2021 г. за изменение и допълнение на Устройствен правилник на ИАВКВПД и утвърдено от Министър на отбраната Длъжностно разписание на ИАВКВПД № БМ-762, в сила от 08.02.2021 г., отправено от Изпълнителния директор на ИАВКВПД до В. В. М., е предложено същата да бъде преназначена от длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, на длъжност Началник на Отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД /л.146/. В. В. М. е депозирала заявление, с което е изразила съгласие да бъде преназначена на новата длъжност /л.147/.

В тази връзка е издадена Заповед № ЧР-11-983/25.06.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, с която В. В. М. е преназначена от длъжността Началник на Отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, на длъжност Началник на Отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД на основание чл.82, ал.1 ЗДСл във връзка с ПМС № 7/15.01.2021 г. за изменение и допълнение на Устройствения правилник на ИАВКВПД и утвърдено от Министъра на отбраната Длъжностно разписание на ИАВКВПД № БМ-762, в сила от 08.02.2021 г., считано от 25.06.2021 г. /л.148/.

Със Заповед № ЧР-11-1052/22.07.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД на основание чл.82, ал.1 ЗДСл и Заявление вх.№ 7425/22.07.2021 г., депозирано от В. В. М., същата е преназначена на длъжност Гл.експерт в сектор "Хотел Ш.", отдел "Почивно дело" в Териториална дирекция – С., ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, считано от 23.07.2021 г. /л.149/.

По делото беше изслушана съдебно-икономическа експертиза с вещо лице И. Б., която даде заключение по следните задачи:

1. След извършването на съпоставка между длъжностната характеристика на длъжността на Началник на отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД и Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, констатира ли се различия по отношение на възложените функции, основните цели, областите на дейност и преките задължения.

2. Предвидени ли са различни права и задължения /компетенции/ във връзка с обособяването на три нови сектора, а именно "Почивки в чужбина", "Почивки в страната" и "Координация и контрол".

3. В случай, че са предвидени такива от това следва ли, че функциите и властническите правомощия на процесната длъжност са ограничени/ делегирани, доколкото и в самата длъжностна характеристика се предвижда осъществяването предимно на ръководство, организация и контрол.

4. В рамките на ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, колко отдела и какви дирекции има след промяната на устройствения правилник.

5. Каква е структурата на отдел "Почивно дело в страната и чужбина" и каква е структурата на отдел "Почивно дело, координация и контрол" след промяна на устройствения правилник в агенцията.

6. Колко длъжности началник на отдел има в рамките на главната дирекция и в

териториалните структури и с какви функции са те /отделите в ГД /.

По делото беше изслушана допълнителна съдебно-икономическа експертиза с вещо лице И. Б., която даде заключение по следната задача: След извършване на сравнение вещото лице да отговори: какви длъжности началник на отдел има в рамките на ГД Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, извън териториалните и структури и с какви функции са те.

Съдът ще коментира основното експертните заключения при излагане на правните си изводи.

В хода на съдебното производство беше разпитан свидетел на ответника – В. В. М.. Същата заяви, че познава Р. Г. О., както и че в момента е на длъжността Началник на Сектор "Хотел Ш." – почивно дело на територията на [населено място]. За предявеното ѝ в съдебното заседание Заявление вх. № 6419/24.06.2021 г., същата потвърди, че това е нейният почерк и че лично го е подала в ИАВКВПД. При предявяване на Заповед № ЧР-11-966/24.06.2021 г. /л.104/ свидетелката заяви, че лично е положила подпис под същата и е получила заповедта на изписаната дата 25.06.2021 г. Заявява, че има 15 години стаж и е заемала различни позиции. Освобождаването ѝ от длъжността Началник на отдел "Почивно дело в страната и чужбина" е било извършено, за да бъде назначена Р. Г. О.. Допълва, че е извършвала проверки, като всички документи, които е подписвала, са съгласувани, действала е по длъжностна характеристика. Подготвяла е спецификации за нуждите на обществени поръчки, подготвяни в друг отдел.

Съдът ще коментира свидетелските показания при излагане на правните си изводи.

По делото бяха приети следните писмени доказателства:

Представени от жалбоподателя: с молба от 08.10.2021 г. (л.84).

Представени от ответника: с молба от 08.10.2021 г. (л.84); с молба от 17.11.2021 г. (л.96); в с.з. от 27.01.2022 г. – Заповед № ЧР-11-966/24.06.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД (л.104); с молба от 07.02.2022 г. – длъжностни характеристики (л.128); в с.з. от 31.03.2022 г. - Предложение изх.№ 8043/25.06.2021 г. до В. В. М., Заявление от В. В. М., Заповед № ЧР-11-983/25.06.2021 г. и Заповед № ЧР-11-1052/22.07.2021 г., и двете на Изпълнителния директор на ИАВКВПД (л.146); в с.з. от 28.06.2022 г. – Функционална характеристика от Изпълнителния директор на ИАВКВПД, Предложение изх.№ 1892/08.02.2021 г. до Р. О., Заявление от Р. О., Заповед № ЧР–11–168/17.02.2020 г. и Заповед № ЧР-11-134/08.02.2021 г., и двете на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, длъжностни разписания (л.176).

При така установената фактическа обстановка Съдът достигна до следните правни изводи:

Жалбата е подадена от надлежна страна, доколкото актът засяга нейната правна сфера, срещу акт, подлежащ на съдебен контрол. Видно от заповедта, същата е връчена срещу подпис на Р. Г. О. на 24.06.2021 г. В така издадената заповед не е указано пред кой орган и в какъв срок същата може да бъде оспорена. Следователно и на основание чл.140, ал.1 АПК срокът за обжалване се удължава на два месеца. Жалбата е депозирана чрез административния орган до съда на 08.07.2021 г., видно от представеното известие за доставяне /л.85/, в срока по чл.140, ал.1 АПК, поради което същата е процесуално допустима и следва да бъде разгледана по същество.

Съдът намира жалбата за основателна по следните съображения:

Оспорената заповед е издадена от компетентен административен орган –

Изпълнителния директор на ИАВКВПД, съгласно чл.107, ал.1 ЗДСл вр. чл.10, т.8 от Устройствения правилник на ИАВКВПД. Съгласно чл.10, т.8 от правилника, Изпълнителният директор на ИАВКВПД назначава държавните служители в агенцията, изменя и прекратява служебните правоотношения с тях.

Заповедта е издадена и в съответствие с изискванията за форма и съдържание на акта за прекратяване на служебното правоотношение по чл.107, ал.1, т.6 ЗДСл. В оспорения административен акт са изложени мотиви, че служебното правоотношение се прекратява без предизвестие, тъй като заеманата длъжност трябва да бъде освободена за възстановяване на незаконно уволнен държавен служител, заемал преди това същата длъжност, и в изпълнение на влязло в сила Решение № 7391 от 17.06.2021 г. на ВАС и подадено заявление от В. В. М. с вх. № 6419/24.06.2021 г. В заповедта е посочено и дължимото обезщетение по чл.61 ЗДСл и придобитият ранг на държавна служба от жалбоподателя – III младши ранг.

Съдът намира, че не са допуснати нарушения на административно-производствените правила. Съдът намира, че не е нарушено правото на защита на жалбоподателката. На първо място, административният орган е издал оспорената заповед в изпълнение на влязло в сила решение, с което незаконно уволненият служител В. М. е следвало да бъде възстановен на работа на длъжността, заемана от жалбоподателката. В срока по чл.122, ал.1 ЗДСл М. е подала заявление за възстановяване и се е явила да заеме длъжността в законоустановения двуседмичен срок /л.97/. Органът по назначаването е посочил правното основание за прекратяване на служебното правоотношение – чл.106, ал.1, т.7 ЗДСл. Тези обстоятелства са подкрепени и от събраните по делото гласни доказателства, чрез разпита на свидетеля В. В. М.. Макар да не е посочено изрично пред кой орган и в какъв срок същата може да бъде оспорена, Съдът счита, че не е нарушено правото на защита, предвид нормата на чл.140, ал.1 АПК.

Административният орган е издал оспорената заповед в изпълнение на влязло в сила съдебно решение, с което незаконно уволнен служител е следвало да бъде възстановен на работа на длъжността, заемана от жалбоподателката, с оглед явяване на незаконно уволнената служителка в срока по чл.122, ал.1 ЗДСл. Органът по назначаването в случая не разполага с дискреционната власт дали да изпълни волята на Съда или не, приложена е нормата на чл.122, ал.1 вр. чл.107, ал.1, т.6 ЗДСл, която е императивна.

Съдът намира, че при издаване на заповедта неправилно е приложен материалният закон. По силата на чл.107, ал.1, т.6 ЗДСл органът по назначаването прекратява служебното правоотношение без предизвестие, когато заеманата от служителя длъжност трябва да бъде освободена за възстановяване на незаконно уволнен държавен служител, заемал преди това същата длъжност. От доказателствата по делото, включително и от приетата СИЕ относно длъжността, заемана от жалбоподателката и възстановената след незаконното уволнение служителка, се установява следното:

Възстановената след обявяване на незаконното уволнение служителка В. М. е заемала длъжността Началник на отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове" в ИАВКВПД. Жалбоподателката е била назначена на тази длъжност след проведен конкурс по ЗДСл със Заповед № ЧР-11-638/17.07.2020 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД /л.15/.

С ПМС № 7/15.01.2021 г. за изменение и допълнение на Устройствения правилник на ИАВКВПД Министъра на отбраната е утвърдил ново Длъжностно разписание №

БМ-762/08.02.2021 г. в сила от 08.02.2021 г. Със същото е отменено Длъжностно разписание № БМ-564 рег.№ 25/03.06.2016 г. С новото длъжностно разписание на мястото на отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове" в ИАВКВПД, е създаден отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД. При извършена съпоставка на представените по делото длъжностни характеристики за длъжността Началник на отдел "Почивно дело в страната и чужбина", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД и Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол", ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", ИАВКВПД, според вещото лице е налице различие между двете длъжности по отношение на преките задължения. То е установило, че при длъжността Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол" са засилени контролните функции, изразяващи се в организирането и извършването на проверки във военно-почивните домове и хотели за установяване на ефективността на предлаганите услуги. Различието се състои в това, че в след новото длъжностно разписание в отдела има три създадени сектора и е включено ръководство на рекламна дейност и участие в ценовата политика на ИАВКВПД. Във връзка с обособените сектори, възлагането и разпределението на задачите се осъществява спрямо началниците на сектори. Според основната експертиза Началникът на отдел "Почивно дело в страната и чужбина" е възлагал задачите непосредствено към служителите на отдела.

От основното заключение се установява още, че длъжността Началник на отдел се отнася до ръководните длъжности в администрацията. Като такава тя следва да осъществява функциите на управлението – целеполагане, планиране, организиране и контрол. Началникът на отдел "Почивно дело, координация и контрол" е на пряко подчинение на Гл.секретар на ИАВКВПД и на Гл.директор на ГД "Военно-почивно дело и военни клубове". В дейността си следва да се ръководи от целите на структурата, към която принадлежи. Конкретните цели на длъжността, установени от вещото лице, са формулирани в длъжностната характеристика, утвърдена от 08.02.2021 г. – планира, организира, ръководи и контролира дейността на секторите в отдела, осъществява координацията между отделите "Почивно дело" в териториалните дирекции, ръководи рекламната дейност и дейността по анализ на туристическия пазар, формирането и провеждането на ценовата политика на агенцията. След 08.02.2021 г. в ГД "Военно-почивно дело и военни клубове", вещото лице установява, че има общо десет отдела и четири териториални дирекции в С., П., В. и Б.. Във всяка от тези дирекции има отдели "Почивно дело" и отдели "Военни клубове". От основното заключение се установява, че в отдел "Почивно дело в страната и чужбина" не е имало сектори за разлика от отдел "Почивно дело, координация и контрол", в който считано от 08.02.2021 г. са създадени три сектора - "Почивки в чужбина", "Почивки в страната" и "Координация и контрол".

Вещото лице е установило, че в ГД "Военно-почивно дело и военни клубове" има десет длъжности "Началник на отдел", от които осем са в териториалните дирекции в С., П., В. и Б.. Сред основните функции на Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол" са организация, координация и контрол на експлоатацията на военно-почивни домове, ръководство на дейността по осъществяване на контрол в местата за настаняване, управлявани от ИА, организация на социалния отдих на военнослужещите и цивилните служители на МО, ръководство и контрол в местата за настаняване, управлявани от ИА, организация на социалния отдих на военнослужещите и цивилните служители на МО, ръководство и контрол по изготвянето на анализи на осъществяваната дейност, международното сътрудничество, ценообразуването на предоставяните услуги и др.

С допълнителното заключение вещото лице е установило, че съгласно длъжностното разписание на ИАВКВПД, в сила от 08.02.2021 г., в ГД "Военно-почивно дело и военни

клубове", в централното управление на агенцията има два отдела – Отдел "Почивно дело, координация и контрол" и Отдел "Военни клубове и социални дейности". Между функциите на тези два отдела са налице съществени различия. Дейността на Отдел "Почивно дело, координация и контрол" е насочена към организиране на военно-почивното дело, туристическата и туроператорската дейност на ИАВКВПД, разпределението на карти за почивка, формиране на ценовата политика в тези области, организиране на почивки в чужбина и на почивки на чужди граждани от страни – партньори в България, осъществяване на контрол върху качеството на предоставяните услуги. Функциите на Отдел "Военни клубове и социални дейности" са свързани с организиране на дейностите, които се осъществяват във военните клубове като музикални школи, художествени състави, организиране дейността на социалните кухни и детските градини към МО отбраната. От този отдел се наблюдава състоянието на сградния фонд на военните клубове, детските градини и се правят предложения към Дирекция "Управление на собствеността и жилищния фонд" за поддръжката му.

От събраните по делото доказателства, включително и от експертните заключения, се установява, че между двете длъжностни характеристики са налице различия във функциите и преките задължения. В новосъздадения с новото длъжностно разписание Отдел "Почивно дело, координация и контрол" са новосъздадени три нови сектора, всеки оглавен от Началник сектор, а те от своя страна подчинени на Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол". В случая не е налице пълна идентичност между двете длъжности, поради което издадената заповед е незаконосъобразна. Възстановяването на неправилно уволнения служител не може да бъде на длъжност, която е новосъздадена от органа при поредна промяна на длъжностното разписание, тъй като вече се касае за друга длъжност. В този смисъл е константната съдебна практика на ВАС.

Жалбата е основателна и доказана, поради което оспорената заповед следва да бъде отменена като незаконосъобразна.

При този изход на спора и своевременно направеното искане, ответникът следва да бъде осъден да заплати на жалбоподателката сторените съдебно-деловодни разноски. Последната претендира разноски съгласно представен списък /л.229/ в общ размер 1 300 лв. - адвокатско възнаграждение в размер на 1 000 лв. и 300 лв. депозит за вещо лице. Ответникът е отправил възражение за прекомерност на претендираното адвокатско възнаграждение. Съдът намира същото за основателно във връзка с чл.8, ал.3 от Наредба № 1/09.07.2004 г. Съгласно тази разпоредба за процесуално представителство, защита и съдействие по административни дела без определен материален интерес, извън случаите по ал.2, възнаграждението е 500 лв. Следователно претендираното от жалбоподателката адвокатско възнаграждение следва да се редуцира до минимума предвиден в наредбата. В заключение, ответникът следва да бъде осъден да заплати на жалбоподателката съдебно-деловодни разноски в общ размер на 800 лв., от които 500 лв. за адвокатско възнаграждение и 300 лв. депозит за вещо лице.

Така мотивиран и на основание чл.172, ал.2 от АПК, Административен съд-С. град

## **Р Е Ш Е Н И Е :**

**ОТМЕНЯ** Заповед № ЧР-11-965/24.06.2021 г. на Изпълнителния директор на ИАВКВПД, с която е прекратено служебното правоотношение на Р. Г. О. от [населено място], [улица], ЕГН: [ЕГН], от длъжността Началник на отдел "Почивно дело, координация и контрол", Главна дирекция "Военно-почивно дело и военни клубове", ИА "Военни клубове и военно-почивно дело" на основание чл.107, ал.1, т.6 ЗДСл.

**ОСЪЖДА** Изпълнителна агенция "Военни клубове и военно-почивно дело" да заплати на Р. Г. О. от [населено място], [улица], ЕГН: [ЕГН], разноски по делото в размер на 800 лв. (осемстотин лева).

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба пред Върховния административен

съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: