

РЕШЕНИЕ

№ 1472

гр. София, 08.03.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 41 състав,
в публично заседание на 24.02.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Луиза Христова

при участието на секретаря Мариана Велева, като разгледа дело номер **12751** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от АПК. Образувано е по жалба на Д. И. И. от [населено място], чрез адв. Г., срещу заповед № ЗРД-1312 от 16.11.2021г. на Командира на сухопътни войски, с която на жалбоподателя е наложено дисциплинарно наказание „предупреждение за понижаване на военното звание с една степен за срок от 9 месеца“.

Жалбоподателят посочва, че е на военна служба от 2005г., има звания майор, и няма наложени дисциплинарни наказания. Процесната заповед не е в предвидената от закона форма и не съдържа реквизитите по чл. 148, ал.1 от ППЗОВСРБ. Актът не е мотивиран, жалбоподателят не е разбрал за кои констатации от протокола от проверката му се търси отговорност, което е нарушило правото му на защита. Същият е създал организация за изпълнение на заповедта на командира на формирането като е уведомил лично председателя на комисията и служителят Г., на която са предадени обясненията на редник М.. Офицер от транспортната рота на батальона е уведомил жалбоподателя, че М. е в болничен, за което жалбоподателя е уведомил първия член на комисията, че за дните на отсъствие комисията следва да изготви протокол, с който да финализира дейността си. Многократно е уведомявал комисията за срока на работата ѝ. Следователно жалбоподателят е изпълнил своите задължения като в процесната заповед не се съдържа указание за нарушената от него правна норма. Твърдят се и допуснати процесуални нарушения – няма протокол за извършена служебна проверка, не са преценени събраните доказателства, не е взета предвид липсата на неизпълнено задължение, липсата на вредни последици, липсата на

дисциплинарни наказания в миналото. Горното е нарушение и на чл. 247 от ЗОВС. Нарушен е и принципа на съразмерност съгласно чл. 6 от АПК. Предвид изложеното се претендира отмяна на процесната заповед и присъждане на разносните по списък. Подробни съображения излага в писмени бележки по съществото на спора.

Ответникът - Командира на сухопътни войски, редовно призован, чрез процесуалния си представител, изразява становище за неоснователност на жалбата.

Съдът като взе предвид изложеното в жалбата и доказателствата по делото, приема за установено следното:

Видно от кадрова справка на л. 113-114, жалбоподателят И. е на военна служба от 01.09.2001г. и е назначен на длъжността „началник щаб на самостоятелен батальон в командване в 78 БО“ със заповед № ЗЛС-21 от 11.01.2019г. За периода на службата си има 11 награди и нито едно дисциплинарно наказание. Видно от длъжностна характеристика за длъжността на л. 108-111, същият е непосредствено подчинен на командира на вф 28610 и ръководи целия личен състав от вф.

С т. VII от заповед на командира на 78 батальон за осигуряване № ЗРД-441 от 08.07.2021г. е назначена комисия за извършване на служебна проверка за установяване на дисциплинарно нарушение „безпричинно отсъствие от работа за 4 последователни дни на редник 1-ви клас П. Ц. М.“ в състав от четири човека. Жалбоподателят е уведомил председателя на комисията за заповедта в деня на издаването ѝ. С докладна записка до командира на батальона с рег. № ЗН-1960 от 27.08.2021г. председателят на комисията кап. С. докладва, че по време на извършване на проверката в периода 08.07-26.08.2021г. комисията е била възпрепятствана от представители на отделение „Личен състав“, които са укривали материали. Независимо от това комисията е входирала протокол № ЗН-1973/30.08.2021г. от проверката, в който е констатирала, че капитан Р. Х. е съставил доклад № 2322 от 29.06.2021г. за отсъствието на редник М. за времето от 29.06. до 02.07.2021г. поради временна нетрудоспособност, което е било обяснено от редник М. по телефона. В понеделник – 05.07.2021г. редник М. отново не се явил на работа, но предоставил болничен лист за периода 05.07-07.07.2021г. Болничен лист за периода 29.06. - 02.07.2021г. не е представен. В същия период редник М. не е бил в платен годишен отпуск и не е отсъствал на друго законно основание. Поради това комисията е предложила същият да бъде уволнен дисциплинарно. Взето е обяснение от редник М. с вх. № ЗН-2063 от 03.09.2021г., в което същият посочва, че в цитирания период е трябвало да гледа брат си и да помага въщи.

С т. IX от Заповед № ЗРД-549 от 07.09.2021г. Командира на 78 батальон е назначил нова комисия във връзка с протокол от предходната и дадените обяснения от редник М.. Председател на комисията е жалбоподателя. В Протокол № ЗН-2075/08.09.2021 г. са отразени резултатите от проверката на комисията, която е установила, че първата комисия не е изяснила фактите относно обективните причини за отсъствието на редник М.. С оглед посочените от М. причини, комисията е счела, че не е извършено нарушение на чл. 245, т.5 от ЗОВС и че не са настъпили вредни последици, поради което е предложила М. да бъде наказан с „предупреждение за уволнение“, като за периода на отсъствието му се удържи начисленото му финансово възнаграждение. За целта командира на 78 батальон е издал заповед № ЗРД-568 от 15.09.2021г. – л. 44-45, в която е разпоредил периодът на отсъствие да се счита като неплатен отпуск. Впоследствие редник М. е подал рапорт за прекратяване на договора за военна служба, което е станало със заповед № ЗЛС-70 от 18.10.2021г.

С рапорт рег. № 2Н-1849 от 30.09.2021г. кап. С. докладва на командира на Сухопътни войски, че в периода 12.07.-23.07.2021г. майор Д. И. е разпространявал невярна информация сред членовете на комисията, че има представен болничен лист от редник М. и работата на комисията следва да бъде прекратена. Дори разпоредил на другия член на комисията ст. лейт. З. да напише доклад в докладната книга за прекратяване работата на комисията. Освен това майор И. се намесил в разговор между кап. С. и друг член на комисията – М. Г., като ги предупредил да внимават какво пишат. След приключване на протокола, разпоредил да се преправи като не се дава становище за дисциплинарно уволнение. В личен разговор майор И. разпоредил на кап. С. да забави проверката. След изготвяне на протокола майор И. извършвал умишлени действия спрямо кап. С. – искал да се прекрати компенсацията му, викал за разговор по протокола, пратил го на психолог, отказал му смяна на наряд, злепоставил го при проверка на ротата пред други офицери. Въз основа на този рапорт със заповед № ЗРД-1150 от 15.10.2021г. на командира на СВ е назначена комисия за установяване на обстоятелствата по рапорта. Комисията е снела обяснения от З., който посочва, че майор И. го срещнал в коридора и му казал, че редник М. е представил болничен лист. Казал му още да докладва в докладната книга за това и за прекратяване работата на комисията. В обясненията на М. Г. се посочва, че майор И. се опитал да я убеди, че комисията не е компетентна да предложи наказание уволнение, защото има престъпление и компетентен орган е служба „Военна полиция“. Освен това майор И. се намесил в разговор между нея и кап. С., и им казал да внимават какво ще предложат в протокола, за да не назначава друга комисия, която да ги проверява. В обясненията на психологът Д. – участник в комисията, чийто председател е жалбоподателя, е посочено, че тя е предложила ако не противоречи на закона, да се даде възможност на редник М. да остане на служба, а майор И. е изразил съмнение дали си заслужава да му се дава такъв шанс. Снети са обяснения и от жалбоподателя с рег. № ЗН-2486 от 18.10.2021г., в които отрича твърденията, отправени в рапорта на кап. С.. На тази база в протокол с рег. № ЗСВ-7218 от 29.10.2021г. комисията е приела, че жалбоподателят е осъществил намеса в работата на комисията, назначена със заповед № ЗРД-441 от 08.07.2021г. като е предоставил невярна информация на лейт. З., че редник М. е представил болничен лист и му е заповядал да прекрати проверката; отправял е заплахи към двамата от членовете на комисията във връзка със съдържанието на протокола от проверката. Освен това майор И. не организирил работата на комисията съгласно чл. 246, ал.2 от ЗОВС, на която е председател, защото неправилно възприел, че същата е само по обясненията на редник М. и протокола от предишната комисия, и не е за служебна проверка. Поради това съставения от нея протокол не отговаря на съдържанието на чл. 143 от ППЗОВСРБ. Освен това предложеното наказание не съответства на извършеното нарушение. Комисията също е приела, че в самата заповед № ЗРД-549 от 07.09.2021г. Командирът на 78 батальон не е посочил задачи на комисията. Въз основа на горното комисията е предложила на жалбоподателя да бъде наложено наказание „строго мъмрене“ за неизпълнение на задължение по военната служба.

Видно от протокол от проведена беседа от 16.11.2021г. – л. 103, жалбоподателят е запознат с резултатите от проверката, но вместо предложеното от комисията наказание, същият е запознат с друго предложение за налагане на наказание „предупреждение за понижаване на военното звание с една степен за срок от 9 месеца“. Същият е дал писмено обяснение, в което изразява несъгласие с

предложението. В резултат на същата дата е издадена процесната заповед, в която е прието, че жалбоподателят е осъществил следните нарушения: 1) намеса в работата на комисията, назначена със заповед № ЗРД-441 от 08.07.2021г. като е предоставил невярна и непроверена информация на лейт. З., че редник М. е представил болничен лист и му е разпоредил да прекрати проверката; 2) отправял е заплахи към двама от членовете на комисията във връзка със съдържанието на протокола от проверката. Тези нарушения са възприети от членовете на комисията като неуважение и като тормоз от психически характер. 3) не организира работата на комисията, назначена със заповед № ЗРД-549/07.09.2021г. на командира на 78 бо съгласно чл. 246, ал.2 от ЗОВС, като не събира никакви доказателства, вследствие на което резултатите от проверката са непроверени и недоказани; 4) изготвя протокол за проверката без формата, съдържанието и приложенията съгласно чл. 143, ал.1 от ЗОВСРБ, който протокол е негодно основание за вземане на решение от командира на 78бо. Горните нарушения са приети и за нарушения на етичните норми за поведение съгласно чл. 109, 110, т.6 и 112, т.1 и 5 от Устава за войсковата служба на въоръжените сили на РБългария. Поради това и на основание чл. 55, ал.4 и чл.244, т.4 от ЗОВС и чл. 137, ал.3 от ППЗОВС е наложено наказание „предупреждение за понижаване на военното звание с една степен за срок от 9 месеца“. Заповедта е връчена на жалбоподателя на 23.11.2021г.

При така установените факти, като извърши по реда на чл. 168, ал. 1 от АПК цялостна проверка за законосъобразност на оспорения административен акт на всички основания по чл. 146 от АПК, Административен съд София – град достигна до следните правни изводи:

Жалбата е процесуално допустима като подадена от активно легитимирано лице, имащо правен интерес от оспорването на процесната заповед, в срок – на 07.12.2021г.(пощенско клеймо върху плик на л.19). Разгледана по същество жалбата е основателна.

Съдът намира, че оспорената заповед е издадена от компетентния орган, в съответствие с правомощията на Командира на Сухопътните войски по чл.146, т.2 ЗОВСРБ, чл. 137, ал.3 ППЗОВСРБ и заповед на министъра на отбраната № ОХ-669/05.08.2021 г. Същата е в писмена форма и съдържа всички изискуеми от закона реквизити съгласно чл. 148, ал.1 и 2 от ЗОВС – извършителят – жалбоподателя; мястото, времето и обстоятелствата, при които е извършено нарушението – по време на работата на комисията, назначена със заповед № 441/08.07.2021г., приключила с протокол на 30.08.2021г., и по време на работата на комисията, назначена със заповед № ЗРД-549 от 07.09.2021г., приключила с протокол на 08.09.2021г.; доказателствата, въз основа на които е установено нарушението – съдържащите се в административната преписка обяснения и писмени доказателства; правното основание и наказанието, което се налага, срокът на наказанието, срокът и редът за обжалване на заповедта. Заповедта съдържа както описание на фактическата обстановка, така и разпоредбите и задълженията, които са нарушени, като вредни последици е посочено, че протоколът от последната комисия е негодно основание за вземане на решение от командира на 78бо във връзка с дисциплинарното производство по отношение на редник М..

Спазени са и административнопроизводствените правила. Налице е протокол за извършена служебна проверка, който съдържа преценка на събраните доказателства, с жалбоподателя е проведена беседа съобразно чл.246, ал.4 от закона и чл.144, ал.1

ППЗОВСРБ. Наказанието е наложено в предвидените в чл.249, ал.2 ЗОВСРБ срокове. Следователно спорът се свежда до това правилно ли са приложени материалноправните разпоредби. Относно първите две нарушения, процесната заповед посочва като нарушение чл. 109, чл. 110, т.6, чл.112, т.1 и 5 от Устава за войскава служба. Съгласно тези разпоредби военнослужещите при изпълнение на задълженията си по военната служба и в обществения си живот се ръководят от етични норми на поведение, включващи морални ценности, норми и правила на лично поведение. При изпълнение на служебните си задължения военнослужещите се ръководят от следните морални ценности: да уважават своите колеги и да се стремят заедно да изпълняват задачите си, като проявяват колективност и другарство. Във взаимоотношенията си военнослужещите са длъжни да спазват следните правила на лично поведение, произтичащи от военната професионална етика: да проявяват уважение към длъжността, званието и отговорностите на командирите (началниците) и колегите си и да не отправят публична критика към тях; да не допускат словесен, психически, физически или сексуален тормоз, заплашване, малтретиране или сексуално посегателство. Съдът намира, че посочените нарушения не са налице. Първо, видно от протокол № ЗН-1973/30.08.2021г. от проверката на комисията, назначена със заповед № 441/08.07.2021г., в него е констатирано, че капитан Р. Х. е съставил доклад № 2322 от 29.06.2021г. за отсъствието на редник М. за времето от 29.06. до 02.07.2021г. поради временна нетрудоспособност, което е било обяснено от редник М. по телефона. Този доклад е отразен в докладна книга с рег.№ 1-801/2021г., следователно всеки във формирането е могъл да се запознае с него. До вписването на доклад в същата книга, че информацията по доклад № 2322 от 29.06.2021г. е невярна и непроверена, всеки от формирането може да каже на всеки от него, включително и членовете на комисията, че редник М. е в отпуск по болест. Няма данни в докладната книга да е вписан доклад с такова съдържание. Следователно уведомяването на комисията от страна на жалбоподателя за факт, известен в цялото формиране, не може да се определи като „намеса в работата на комисията, неуважение и тормоз от психически характер“, а като стремеж да изпълняват задачите си и проявяване на колективност и другарство. Относно разпореждането за прекратяване на проверката, в обяснението на кап. З. същото е посочено като „той ми каза“ (т.3 от отговорите на л.57), а в обяснението на М. Г. не се съдържа такава информация. Поради това не е ясно защо комисията е дала вяра на показанията на Г., а не на тези на жалбоподателя, в които отрича да е дал такова разпореждане. Второ, видно от обясненията на кап. З., в тях не се посочва, да е получавал заплахи от жалбоподателя относно това какво ще предложи комисията в протокола. В обясненията на Г. е посочено, че жалбоподателя е прекъснал разговор между нея и кап. С., като им е казал да внимават какво ще предложат, за да не се назначава друга комисия. Съдът не намира тези думи за съдържащи заплаха, защото основание за назначаване на нова комисия може да бъде както нарушение в работата на предходната, така и нови обстоятелства, както е станало в случая. Освен това същите са казани в разговор с подчинени на жалбоподателя служители без присъствието на други лица. Поради това не могат да се възприемат като неуважение и като

тормоз от психически характер. Трето, в заповед № ЗРД-549/07.09.2021г. на командира на 78 бо не се съдържат задачи на комисията. Никъде не е посочено, че комисията е назначена за извършване на служебна проверка съгласно чл. 246, ал.2 от ЗОВС. В заповедта за назначаване са посочени само фактическите основания за назначаването на комисията – протоколът от предходната комисия и обяснение с рег. № ЗН-206 от 03.09.2021г. Поради това не е било необходимо и събиране на доказателства. Друг е въпросът дали посочените в обяснението нови факти са възприети от комисията по правилен начин и дали даденото предложение е съобразено със закона. Четвърто, след като не става въпрос за комисия за извършване на служебна проверка по чл. 246, ал.2 от ЗОВС, то към протоколът от работата ѝ не могат да се приложат изискванията за форма, съдържание и приложения съгласно чл. 143, ал.1 от ЗОВСРБ. Действително протокол, в който е отправено годно (от компетентната комисия и в писмена форма), но незаконосъобразно предложение, не може да бъде основание за вземане на каквото и да било решение от командира на 78бо, но отправянето на незаконосъобразно предложение от страна на комисията не е посочено като нарушение в процесната заповед. Нещо повече, по делото няма данни за такова предложение да са наказани другите двама члена на комисията, назначена със заповед № ЗРД-549 от 07.09.2021г. Освен това предложението не обвързва този, до когото е отправено, доколкото е в негова компетентност да приеме, че е налице нарушение и да наложи наказание за него.

След като посочените нарушения не са извършени, не е налице и основанието по чл. 244, т.4 от ЗОВС за налагане на дисциплинарно наказание. Поради това е безпредметно да се обсъжда дали при определянето на дисциплинарното наказание са взети предвид тежестта на нарушението, обстоятелствата, при които е било извършено и поведението на военнослужещия до извършване на нарушението, съобразно изискванията на чл.247 ЗОВСРБ.

Поради изложеното по-горе съдът приема, че оспорената заповед на Командира на Сухопътните войски, с която на жалбоподателя е наложено дисциплинарно наказание „предупреждение за понижаване на военно звание с една степен за срок от девет месеца” е издадена от компетентния орган, при спазване изискванията за форма и административнопроизводствените правила, но в противоречие с материалноправните норми - основание за нейната отмяна съгласно чл. 146, т.4 от АПК.

При този изход на делото основателно е искането на жалбоподателя за присъждане на разноски в размер на 10лв. държавна такса и 1200лв. адвокатско възнаграждение, платено в брой съгласно договор за правна защита на л.15.

Водим от изложеното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, 41-ви състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалбата на Д. И. И. от [населено място], заповед № ЗРД-1312 от

16.11.2021г. на Командира на сухопътни войски, с която на жалбоподателя е наложено дисциплинарно наказание „предупреждение за понижаване на военното звание с една степен за срок от 9 месеца“.

ОСЪЖДА Сухопътните войски на РБългария да заплатят на Д. И. И. от [населено място] сумата от 1210 лева разноси за тази инстанция.

Решението не подлежи на обжалване съгласно чл.251 от ЗОВСРБ.

Препис да се изпрати на страните.

СЪДИЯ: