

РЕШЕНИЕ

№ 2957

гр. София, 30.09.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, II КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 17.09.2010 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова

ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов

Деница Митрова

при участието на секретаря Камелия Миладинова и при участието на прокурора Кръстева, като разгледа дело номер **2780** по описа за **2010** година докладвано от съдия Владимир Николов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 63, ал. 1, изр. II от ЗАНН.

С решение № 146 от 02. 02. 2010 г. по НАХД № 6988 / 2009 г., С районен съд, НК, 10 състав е отменил наказателно постановление (НП) № 22-2200814 от 11. 02. 2009 г., издадено от директора на Д. „И. по труда” - С., с което на „З. С. И.” Е., е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лв., на основание чл. 414, ал. 1 от КТ, за нарушение на чл. 61, ал. 1 от КТ.

Срещу така постановеното решение е постъпила в срок касационна жалба от директора на Д. „И. по труда” - С., с която се моли да бъде отменено решението на СРС като неправилно поради нарушение на материалния закон. В съдебно заседание касационният жалбоподател, не се явява и не се представлява.

Ответникът не взема становище по касационната жалба.

Представителят на С градска прокуратура счита жалбата за неоснователна.

Административен съд С. – град, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от **фактическа и правна страна** следното:

За да постанови решението си, първоинстанционния съд е събрал като доказателства по делото показанията на актосъставителя В Г и писмените доказателства, представени с наказателното постановление.

Пред настоящата инстанция не са представени нови писмени доказателства.

Установено е, че на 10. 12. 2008 г., е извършена проверка от служители на Д. „И. по

труда” – С. за спазване на трудовото законодателство в строителен обект, находящ се в гр. С., У. „А москов”, срещу бл. 439, изпълняван от „З. С. И.” Е.. За извършената проверка е съставен протокол в присъствието на представители на дружеството, като за отстраняване на констатираните нарушения са дадени задължителни предписания. В протокола за извършена проверка, е констатирано, че лицето М Й Колова работи в дружеството като технически сътрудник, без наличието на писмен трудов договор.

На 29. 12. 2008 г. е съставен акт за установяване на административно нарушение на „З. С. И.” Е., в който нарушението било квалифицирано като такова на чл. 61, ал. 1 от КТ.

В срока по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН не са постъпили писмени възражения.

Въз основа на така съставения АУАН, е издадено и обжалваното НП № 22-2200814 / 11. 02. 2009 г. от директора на Д. „И. по труда” – С..

Настоящият състав счита, че районния съд след като правилно е установил конкретната фактическа обстановка, е постановил решението си в нарушение на материалния закон. Неправилно от страна на СРС е прието, че е ангажирана отговорността на дружеството само на основата на предположения и взаимоизключващи се констатации. След като безспорно е установено, че представения трудов договор от 18. 08. 2008 г. не е подписан от работника – М Колова, то на практика липсва сключен договор. В същото време неправилно СРС сочи, че от страна на контролните органи не е извършена проверка дали е изпратено уведомление по реда на чл. 63 от КТ до ТД на НАП. В чл. 63 от КТ са предвидени различни задължения за работодателя, неизпълнението на които води до осъществяване на състава на друго административно нарушение. Доколкото трудовия договор е формален и на основание чл. 62 от КТ, се изисква писмена форма за валидност, липсата на подпис на една от страните, води до липсата изобщо на сключен договор.

В същото време, видно от платежните ведомости за месец август и септември, лицето М Колова е получавала трудово възнаграждение, което означава, че същата е престирала работна сила, без наличието на сключен трудов договор.

При така установеното, касационният съд намира, че атакуваното решение е незаконосъобразно, поради което следва да бъде отменено и доколкото е установена фактическата обстановка делото решено по същество, като бъде потвърдено издаденото наказателно постановление.

Съгласно чл. 61, ал. 1 от КТ, трудовият договор се сключва между работника или служителя и работодателя преди постъпването на работа. След като няма подпис на една от страните, фактически липсва сключен трудов договор, но в същото време Колова е изпълнявала трудови функции. Това се потвърждава както от събраните по делото писмени доказателства – трудов договор без подпис, ведомости за заплати, така и от показанията на свидетелката по делото. Видно от представеното копие от трудов договор от 18. 08. 2008 г., същия не е подписан от лицето, така че безспорно е установено, че е работило лице без наличието на трудов договор, в нарушение на чл. 61, ал. 1 от КТ.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2, предл. II от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, Административен съд С.-град - II касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ решение № 146 от 02. 02. 2010 г. по НАХД № 6988 / 2009 г. на С районен съд, Наказателна колегия - 10 състав.

ПОТВЪРЖДАВА изцяло наказателно постановление № 22-2200814 от 11. 02. 2009 г., издадено от директора на Д. „И. по труда” - С., с което на „З. С. И.” Е., е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лв., на основание чл. 414, ал. 1 от КТ, за нарушение на чл. 61, ал. 1 от КТ.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.