

РЕШЕНИЕ

№ 6241

гр. София, 26.10.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 7 състав, в
публично заседание на 26.09.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Маруся Йорданова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **3917** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 - 178 АПК, във връзка с чл. 118 от Кодекса за социално осигуряване (КСО).

Образувано е по жалба на В. М. Г., ЕГН [ЕГН], с адрес: [населено място], [жк], вх.Б, ет.б, ап.37, чрез адв. Г. Д., срещу Решение № 1040-21-279 от 06.04.2022г. година на директора на Териториално поделение на Националния осигурителен институт (НОИ) - С., с което е оставена без уважение жалбата му срещу разпореждане № 214-00-13452-4/27.01.2021 г., на ръководителя на осигуряването за безработица и разпореждане № 214-00-13452-5/27.01.2021 г., на ръководителя на осигуряването за безработица.

В жалбата се излагат доводи, че в разпорежданията са издадени при неправилно приложение на материалния закон поради неизяснена фактическа обстановка касателно осигурителния статус на жалбоподателя. Навежда доводи, че в случая следва дап намери приложение чл.16 от Регламент (ЕО) 987/2009г., който урежда първоначалното, временно определяне на приложимото осигурително Изразено е искане за отмяна на оспореното решение и потвърдените с него две разпореждания. Жалбоподателят, редовно призован в с.з. се представлява от адв. Ф., който поддържа жалбата и моли същата да бъде уважена. Представя писмени бележки.

Ответната страна - директорът на Териториално поделение на Националния осигурителен институт [населено място], чрез процесуалния си представител юрисконсулт Б. изразява становище за неоснователност на жалбата, с искане същата да бъде отхвърлена. Изразява искане за присъждане на юрисконсултско

възнаграждение. Представя писмени бележки.

Административен съд София- град, след като обсъди доводите на страните и събраните по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

Със заявление вх. №214-00- 13452/18.12.2017 г. В. М. Г. е сезирал административния орган с искане за отпускане на ПОБ по чл. 54а от КСО. Приложил е копие от заповед № 000Ш7.12.2017 г., за прекратяване на трудовото правоотношение с “АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ” ЕООД, ЕИК[ЕИК]. считано от 17.12.2017 г.. на основание чл. 71, ад. 1 от Кодекса на труда, както и преносим документ U1, издаден от Компетентната осигурителна институция на Великобритания.

Съгласно разпоредбата на чл. 54а, ал. 1 от КСО /в действащата редакция - ДВ бр. 99 от 2017 г., в сила от 01.01.2018 г./ право на ПОБ имат лицата, за които са внесени или дължими осигурителни вноски във фонд „Безработица“ най-малко 12 месеца, през последните 18 месеца преди прекратяване на осигуряването. Съгласно ал. 4 от същата правна норма ПОБ се изплаща от датата на последното прекратяване на осигуряването, ако заявлението за отпускане на ПОБ е подадено в тримесечен срок от тази дата и лицето се е регистрирало като безработно в Агенцията по заетостта в срок 7 работни дни от тази дата.

Разпоредбата на чл. 54л от КСО определя, че отпускането, изчисляването, изменянето, отказването, спирането, прекратяването, възобновяването и възстановяването на паричните обезщетения за безработица се извършват въз основа на данните по чл. 5, ал. 4, т. 1 и на данните, декларирани в подадените от лицата документи за отпускане на обезщетенията при условия и по ред, определени с акт на Министерския съвет. Съгласно чл. 5, ал. 4, т. 1 от КСО осигурителите са длъжни периодично да представят в Националната агенция за приходите данни за осигурителен доход и осигурителен стаж за всяко лице поотделно.

Съгласно чл. 8. ал. 1 от Наредбата за отпускане и изплащане на паричните обезщетения за безработица НОИПОБ/ осигурителният стаж и доход се удостоверява с документ, предвиден в съответния договор - преносим документ /ПД/ U1 - периоди и доход, които се взимат предвид за предоставяне на обезщетение за безработица, или със структурирани електронни документи С. U002 за осигурителна история и С. U004 с информация за доходите.

При преценка правото на ПОБ през 2017 г. е установено, че данните по чл. 5. ал. 4 от КСО за месец декември 2017 г. не са били подадени от “А. ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ” ЕООД. ЕИК 2048-76181 в Регистъра на осигурените лица. поради което с разпореждане № 214-00-13452-1/18.01.2018г. на основание чл.54г, ал.4 КСО е спряно производството по отпускане на ПОБ с мотиви: До подаване на информация по реда на чл.5, ал.4 КСО от осигурител „Адели персонал консулт“ ЕООД за месец декември 2017г.

На 26.01.2018г. на основание чл.55 от АПК , с разпореждане № 214-00-13452-2 е възобновено производството по отпускане на ПОБ, с мотиви: “Подадена информация по реда на чл.5, ал. 4 от КСО от осигурител „Адели персонал консулт" ЕООД за месец декември 2017 г.”

Предвид реда, определен в цитираните разпоредби, представените от В. Г. документи и наличните данни, подавани на основание чл. 5, ал. 4, т. 1 от КСО. е разпореждане М 214-00-13452-3 от 26.01.2018 г., постановено на основание чл. 54ж. ал. 1 и във връзка е чл. 54а. ал. 1, чл. 54б. ал. 1, чл. 54в, ал. 1 от КСО и чл. 62 от Регламент (ЕО) №

883/2004, на жалбоподателя е отпуснато ПОБ, считано от 17.12.2017 г. до 16.04.2018 г. в размер на 86.66 лв. дневно.

В хода да извършван последващ контрол по реда на чл.108 КСО и при анализ на данни в информационната система на НОИ, за САДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] от ТП на НОИ-П. са идентифицирани нарушения на осигурителното законодателство. Дружеството не е внасяло осигурителни вноски във фондовете на ДОО, като същевременно се извършвани разходи от фондовете на ДОО. Подадени са данни за наети по трудови правоотношения лица с високи доходи.

Във връзка с издадена резолюция, на основание чл. 108. ал. 1 от КСО на "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ. КОНСУЛТ" ЕООД. ЕИК[ЕИК] е извършена пълна ревизия по разходите на ДОО, приключила с констативен протокол № КВ-5-0-00845672/24.11.2020 г и издадени задължителни предписания № ЗД-1-13-00845738/25.11.2020 г.

Служебно назначеният ликвидатор - адвокат М. С. Г. назначен с вписване от 16.11.2020 г., на 23.11.2020 г. е заменен от Я. П. А., която съгласно нееднократно представени декларации в ТП на НОИ - П., не е включена в списък на ликвидаторите към Агенция по вписванията.

Ликвидацията в случая е на основание чл. 155. ал. 3 от Търговския закон /ТЗ/, във връзка с настъпила на 25.11.2018 г. смърт на едноличния собственик М. Ф. И. ЕГН [ЕГН] и липса на вписан нов управител в тримесечният срок по чл. 155, т. 3 от ТЗ.

"АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД. ЕИК[ЕИК] е регистрирано в Агенция по вписванията - Търговския регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел /АВ-ТРРЮЛНЦ/ на 23.11.2017 г. Едноличен собственик и управител е М. Ф. И..

След получаването на сигнала от ТП на НОИ-Шумен, до М. Ф. И. и до дружеството е изпратена покана изх.№ 1043-13-60#1/17.07.2019г. за явяване, представяне на документи и връчване на заповед за извършване на проверка по разходите на ДОО № ЗР-5- 13-00594449/17.07.2019 г. Писмото се е върнало с гриф "Непознат".

В хода на проверката е установено, че М. Ф. И. е починал на 25.11.2018 г. Съгласно справка в НБД "Население" на ГД-ГРАО, едноличният собственик има само един наследник. Поради липса на вписване в АВ-ТРРЮЛНЦ на нов управител, до ТП на НОИ-С.-град е изпратен сигнал изх. №1043-13-60#9/31.10.2019 г. с молба за съдействие относно встъпване или липсата на встъпване в правата на едноличен собственик на капитала от страна на наследника на М. Ф. И..

Получен е отговор вх.№ 1043-13-60#33/26.11.2019 г., в който са приложени:

- Удостоверение, издадено от Районен съд-Видин, за това, че наследникът се е отказал от наследството, останало от М. Ф. И..

- Декларация от 19.11.2019 г.. в която лицето декларира, че не е встъпвало в правата на едноличен собственик и управител на нито едно от свързаните с починалия дружества. Не е известно дали е имало упълномощени да извършват дейност с дружествата лица и не е известно къде се намират и съхраняват документи на дружествата.

В ТРРЮЛНЦ. М. Ф. И. е вписан, като управител и/или собственик на общо 13 дружества /едно непререгистрирано/. Голяма част от тези дружества са придобити, чрез покупко-продажба, след която няма данни за сключени трудови договори, осигуряване и дейност. Въпреки, че на името на лицето в ТРРЮЛНЦ има вписване на 13 фирми, за лицето липсват подадени данни за осигуряване и по договор за управление и контрол.

От "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] не са подавани данни за

осигуряване на управител. В ГРРЮЛНЦ няма вписани търговски пълномощници или прокуристи.

От "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] са подадени 77 бр. уведомления по чл. 62, ал. 5 от КТ за сключени трудови договори с 68 лица. Договорите са с най-ранна дата 27.11.2017 г. и последно прекратено трудово правоотношение от 23.07.2019 г. 21 бр. от трудовите договори са „сключени“ през 2019 г. и прекратени същата година. Общо 43 трудови договора са прекратени през 2019 г. като са подавани данни за осигуряване от името на вече починалия едноличен собственик, за което е ползван неговият електронен подпис. Деклариралата в тях основна икономическа дейност е "Друга социална работа без настаняване неклассифицирана другаде". Длъжностите на 65 от лицата са "Личен асистент", едно лице - "Шофьор", и едно лице - "Координатор".

"АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] не присъства сред фирмите в регистъра на Министерство на труда и социалната политика - Агенция по заетостта, на фирми посредници и предприятия, осигуряващи временна заетост и пр.

В АВ-ТРРЮЛНЦ са подадени 2 бр. годишни финансови отчети за 2017 г. и 2018 г. Като вторият е с дата 01.04.2019 г.. подписан с името на вече починалия собственик и подаден от негово име.

В информационна система "А." за "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] съществува вписване единствено в "публичен регистър на Декларациите по чл. 15 от Закона за здравословни и безопасни условия на труд към Изпълнителна агенция "Главна инспекция по труда" за 2017г. и 2018 г. подадени с № ВХ18061200/27.04.2018 г. едновременно за двете години.

За установяване ма дейност до ТД на НАП-С., офис-П., е изпратен сигнал изх. № 1043-13-60#2/17.07.2019г. Получен е отговор вх. № 1043-13-60#7/07.08.2019г. със следните данни:

- Регистрирано фискално устройство в [населено място], дата на въвеждане в експлоатация – 13.09.2018г., дата на deregистрация – 17.07.2019г. с последен касов отчет 17.07.2019г. /при починал собственик и липса на правопреемник от 25.11.2018г.)

- Съгласно заявленията за подаване на документи по електронен път с КЕП, титуляр на КЕП е "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, ЕИК[ЕИК] с автор М. Ф. И.. Входящите номера на заявленията не са представени, макар от името на починалия собственик да са подавани данни за осигуряване и Уведомления по чл.62, ал.5 КТ след като е починал.

- Подадени са годишни данъчни декларации по чл. 92 от ЗКПО с наличие на дейност за 2017 г. с вх. № 1400И0069986/16.02.2018 г. и за 2018 г. с Вх.№ 1400И0092285/01.04.2019 г. Приложената декларация за 2018 г.. е подадена на 01.04.2019 г., от името на вече починалия собственик.

В хода на проверката не са установени данни за представено пълномощно на други лица за подаване на данни по електронен път.

Във връзка с дадените писмени сведения по чл. 44 - 46 от АПК за упражнявана трудова дейност от лица в Германия, за които са подавани данни за осигуряване от дружеството, до ТД на НАП-С., Дирекция "Обслужване" е изх. № 1043-13-60#43/20.02.2020 г./Ц1030-13-183/22.04.2020 г., е изпратено искане за предоставяне на информация, за всички лица, за които в "Регистър на трудовите

договори - Актуално състояние“ са подадени Уведомления по чл. 62, ал. 5 от КТ, относно заявени, издадени и/или отказани удостоверения А1, за определяне на приложимото осигурително законодателство.

В отговор, с писмо вх. № Ц1030-13-183#1/24.04.2020 г., ТД на НАП-С. е уведомила ТП – НОИ-С. -град, че по отношение на “АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ” ЕООД, ЕИК[ЕИК] няма данни за подадени от дружеството искания за издаване на удостоверения А1 и не са издадени съответните формуляри и няма постановени откази за същото.

Въз основа на установеното, на "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] са издадени задължителни предписания № ЗД-1-13-00845738/25.11.2020 г. за подаване Декларации Обр. 1 по Наредба Н-13 от 17 декември 2019 г. с код "заличаване” на данните по чл. 5, ал. 4 т. 1 от КСО, подадени за 76 лица, в т. ч. и тези, подадени за В. Г. за периода от 01.12.2017 г. до 16.12.2017 г.

Предвид заличените данни по чл. 5. ал. 4 от КСО за В. Г. за периода от 01.12.2017 г. до 16.12.2017 г., които са релевантни относно размера на ПОБ, на основание чл. 54ж, ал. 2. т. 1 от КСО е постановено и обжалваното разпореждане № 214-00-13452-4/27.01.2021 г., е което е отменено разпореждане № 214-00-13452-3/26.01.2018 г. за отпускане на ПОБ по чл. 54а от КСО, с мотиви: “Преценка на правото, периода и размера на парично обезщетение за безработица /ПОБ/ на В. М. Г. е извършена /и/ въз основа на данните, подадени по реда на чл. 5. ал. 4, т. 1 от КСО чрез „АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК]. При извършена проверка приключила със Задължителни предписания № ЗД-1-13-00845738/25.11.2020 г.. дружеството не е извършвало търговска дейност по смисъла на Търговския закон. С оглед цитираните нормативни разпоредби, резултатите от извършените проверки на „АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] и липсата на доказателства за извършвана търговска дейност от дружеството и трудова дейност, подадените данни по чл. 5. ал. 4, т. 1 от КСО за В. Г. за периода от 01.12.2017 г. до 16.12.2017 г. са заличени и не е осигурено лице по смисъла на чл. 10 от КСО и § 1, ал. 1, т. 3 от Допълнителните разпоредби на КСО и не отговаря на изискванията на чл. 54а от КСО.

Във връзка с горното, поради което органите на ТП-НОИ-С. –град, приемат, че на основание на новите данни по смисъла на чл. 114. ал. 2, т. 2 от КСО на лицето неоснователно е изплатено ПОБ и основание чл. 54ж, ал. 1 и във връзка с чл. 10 от КСО, с разпореждане № 214-00-13452-5/27.01.2021 г. е постановен отказ от отпускане на ПОБ по чл. 54а от КСО с мотиви: “Преценка на правото, периода и размера на парично обезщетение за безработица /ПОБ/ на В. М. Г. ЪЛЪБОВ е извършена /и/ въз основа на данните, подадени по реда на чл. 5. ат. 4, т. 1 от КСО чрез “АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК].”

По жалба на В. М. Г., срещу така издадените разпореждания № 214-00-13452-4/27.01.2021. и № 214-00-13452-5/27.01.2021 г. е постановеното процесното Решение № 1040-21-279 от 06.04.2022 година на директора на Териториално поделение на Националния осигурителен институт С.-град. Решаващият орган приема, че към 16.12.2018 г. - датата на прекратяване на осигуряването, В. М. Г. не отговаря на условията на чл. 54а, ал. 1 от КСО и няма право на ПОБ.

При така установеното от фактическа страна, съдът намира, че жалбата е допустима – подадена е в срока по чл. 118, ал. 2 от КСО и от лице, което има право и интерес от

оспорване, като адресат на индивидуалния административен акт. Разгледана по същество жалбата е основателна.

Съгласно чл. 168, ал. 1 АПК съдът преценява законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания по чл. 146 АПК, а именно: дали актът е издаден от компетентен административен орган и в установената форма, спазени ли са административно производствените правила и материално-правните разпоредби по издаването му, съобразен ли е актът с целта на закона.

Предмет на съдебен контрол в настоящото производство е Решение № 1040-21-279 от 06.04.2022 година на директора на Териториално поделение на Националния осигурителен институт С.-град. Същото е издадено от компетентен орган – директорът на ТП на НОИ С. град - чл. 117, ал. 1 от КСО. По реда на чл. 117, ал.3 от КСО ръководителят на териториалното поделение се произнася по жалбите или исканията с мотивирано решение в едномесечен срок от получаването им. Спазена е и предвидената в закона писмена форма – чл. 117, ал. 3 от КСО. Административният акт е мотивиран, в производството по издаването му не са допуснати съществени процесуални нарушения

Разпореджане № 214-00-13452-4/27.01.2021. и № 214-00-13452-5/27.01.2021 г. също са издадени от компетентен административен орган. Съгласно чл. 54ж, ал. 1 от КСО това е длъжностното лице, на което е възложено ръководството на осигуряването за безработица в съответното териториално поделение на Националния осигурителен институт. В настоящия случай и двете разпореджания са издадени от ЗА ръководител на осигуряването за безработица при ТП на НОИ – С. Е. Г. , който е материално и териториално компетентния административен орган съгласно нормата на чл. 54ж, ал. 1 от КСО и видно от заповед № Ц1015-21-45/13.07.2020г. на Директора на ТП-НОИ-С.-град.

Съгласно изискването на чл. 54а, ал.1 от КСО право на парично обезщетение за безработица имат лицата, за които са внесени или дължими осигурителни вноски във фонд „Безработица“ най-малко 12 месеца през последните 18 месеца преди прекратяване на осигуряването. Спорният въпрос в настоящото производство е дали по отношение на В. М. Г. е изпълнено условието за наличие на 12 месеца, от последните 18 месеца, за които да са внесени или дължими осигурителни вноски за фонд „Безработица“.

За събиране на данни за упражнена трудова дейност по реда на чл. 44-46 от АПК са изпратени писма за съдействие до териториални поделения на НОИ, в които има най-много лица, по отношение, на които съответното териториално поделение има компетентност. Сигналите обхващат лица с настоящ адрес - обл. П., обл. П., обл. С. З., обл. Р., обл. М., обл. К., обл. В. и обл. Шумен.

До ТП на НОИ-С. град не е изпратен сигнал за съдействие и съответно не са събирани сведения и писмени пояснения по реда на чл. 44-46 от АПК от В. М. Г..

Проверката на "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД [населено място] ЕИК[ЕИК] е приключила с констативен протокол № КВ-5-13-00845672/24.11.2020 г.

Издадени са задължителни предписания за заличаване на неоснователно подадени данни за осигуряване № ЗД-1-13-00845738/25.11.2020 г.

Основният мотив за заличаване на данните по чл. 5, ал. 4, т. 1 от КСО, подадени с декларация Обр.1 по Наредба Н-8 от 29 декември 2005 г. (в сила да 03.01.2020 г.) за лицата с длъжност с код Н.- 53221002 - "Личен асистент", за които са подадени Уведомления по чл. 62, ад. 5 от КТ, е липса на заявени и издадени удостоверения А1 - за определяне на приложимо законодателство, тъй като трудовата им дейност не е била на територията на Република България. Данните за осигуряването за упражнена трудова дейност на територията на други държави, в рамките на Европейския съюз, са подадени без да се е произнесъл органът, компетентен по определяне на приложимото законодателство – Националната агенция по приходите.

С оглед информация, получена от ТД на НАП- С. с писмо № Ц 1030-13-183#1/24.04.2020г., че от "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД не са подавани заявления за издаване на удостоверение А1, за определяне на приложимото законодателство и съответно не е издаван формуляр А1 за нито едно от лицата, за които са подавани данни от "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД, органите на ТП на НОИ- С.-град са приели, че в случая при заличени данни за осигурителен стаж и осигурителен доход, правилно длъжностното лице, осъществяващо ръководството по осигуряването за безработица като административен орган, действало при условията на обвързана компетентност, е било длъжно да се съобрази с новонастъпилите обстоятелства, във връзка със заличаването на данните и да приложи чл. 54ж, ал. 2, т. 1 от КСО и е отказало изплащане на ПОБ.

Директорът на ТП на НОИ [населено място]-град обаче не е изискал от органа компетентен по определяне на приложимото законодателство – Националната агенция по приходите, предприемане на действия по компетентност за установяване на приложимото осигурително законодателство по смисъла на Регламент № 883/2004 за всички лица, посочени в нарочно приложена справка, явяващи се осигурени такива от страна на "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД.

При извършване на ревизията, приключила с констативен протокол № КВ-5-13-00845672 не са направени констатации за липса на търговска дейност на дружеството "АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ" ЕООД. Установено е, че лицата са работили на територията на друга държава членка, поради което не подлежат на осигуряване по българското законодателство.

При така установеното от фактическа страна, настоящата инстанция намира, че преценката дали съществува основание за социално и здравно осигуряване в България спрямо попадащо в обхвата на регламентите за координация на системите за социална сигурност лице, е необходимо първо да се определи кое е приложимото за него законодателство в областта на социалната сигурност.

По делото не е спорно, че Националната агенция за приходите (НАП) е компетентна да определя приложимото законодателство по Дял II от Регламент (ЕО) № 883/2004 и да издава формуляр А1, въз основа на Приложение № 4 от Регламент (ЕО) № 987/2009. Такъв формуляр не се издава в случаите, в които

лицето ще осъществява трудова дейност на територията на една държава-членка.

Разпоредбата на чл. 12, §1 от Регламент (ЕО) № 883/2004 предвижда, че лице, което осъществява дейност като заето лице в държава-членка от името на работодател, който обичайно осъществява дейността си в нея и което е командировано от този работодател в друга държава-членка, за да осъществява там дейност от името на същия работодател, продължава да е подчинено на законодателството на първата държава-членка, при условие, че тази работа не превишава двадесет и четири месеца и че не е изпратено да замества друго лице. Същевременно, разпоредбата на чл.14, §2 от Регламент №987/2009 въвежда уточнението, че за целите на прилагането на чл. 12, §1 от Регламент (ЕО) № 883/2004, изразът „работодател, който обичайно осъществява дейността си в нея” се отнася до работодател, който обичайно извършва значителни по обхват дейности, различно от чисто вътрешни управленски дейности, на територията на държавата-членка, в която е установен, като се вземат под внимание всички критерии, характерни за дейностите, извършвани от въпросното предприятие. Приложимите критерии трябва да отговарят на специфичните характеристики на всеки работодател и на действителния характер на извършваните дейности.

По тълкуването на чл. 12, §1 от Регламент (ЕО) № 883/2004 е издадено нарочно Решение №А2 от 12 юни 2009 г. на Административната комисия за координация на системите за административна сигурност към Европейския парламент, като в т.1 от същото е посочено, че „за да се определи, при необходимост и в случай на съмнение, дали даден работодател извършва обикновено съществена част от дейността си на територията на държавата-членка, в която е установен, компетентната институция в посочената държава трябва да провери всички критерии, характеризиращи дейността на този работодател, като мястото, на което се намират седалището и управлението на предприятието, броя на административния персонал, работещ в държавата-членка, в която е установено, както и в другата държава-членка, мястото, където са наети командированите работници, и мястото, където са сключени по-голяма част от договорите с клиенти, законодателството, приложимо по отношение на договорите, сключени между предприятието и неговите работници, от една страна, и договорите с клиенти — от друга, оборота за подходящ типичен период от време във всяка от съответните държави-членки и броя на договорите, изпълнени в изпращащата държава. Това не е изчерпателен списък, тъй като критериите следва да бъдат адаптирани към всеки конкретен случай и да се вземе предвид естеството на дейността, извършвана от предприятието в държавата, в която е установено”.

По преписката липсват данни от страна на ТП на НОИ- С.-град да са отправяни искания до директора на ТД на НАП– С. - град относно проверката по горепосочените, неизчерпателно изброени критерии, по които безспорно да се установи дали е налице осъществяване на дейност от работодателя само на

територията на ДЧ, респ. дали е налице трансгранична ситуация, изискваща определяне на приложимо доказателство. Следователно, неспазването на процедурата и неприлагането на критериите (с индикативен характер или с решаващо значение) към спецификата на конкретния случай е довело до произнасяне на административния орган при неизяснена фактическа обстановка.

Настоящата инстанция намира, че в случая приложение следва да намери разпоредбата на чл. 16 от Регламент /ЕО/ № 987/2009, уреждащ временно определяне на приложимото законодателство. В §1 е предвидено, че във всички случаи, когато едно и също лице упражнява дейности в две или повече държави членки е длъжно да уведоми за тази ситуация компетентната институция на държавата-членка по пребиваване, която институция, съгласно §2 трябва да определи първоначално приложимото законодателство. Видно от разпоредбата на §6 на същата норма - при бездействие на задълженото лице (осигурител), институцията по пребиваването му следва да приложи горната процедура служебно веднага „след като изясни положението на лицето, евентуално чрез друга заинтересована институция.“ В тази връзка, ТД на НАП – С. - град се явява компетентната институция, която е следвало да предприеме действие по изясняване статута на командированите работници, като уведоми компетентната институция на другата държава-членка.

В конкретния казус, твърдението за липса на заявени и издадени удостоверения А1 от страна на „АДЕЛИ ПЕРСОНАЛ КОНСУЛТ“ ЕООД, не може да се приеме като наличие на отказ за издаване на формуляр А1, респ. на издаден такъв, тъй като самото то не създава права и задължения за дружеството-работодател и не го ангажира пряко.

Следователно, без провеждане на процедурата по чл.16 от Регламент (ЕО) 987/2009, не може да бъде определено приложимото законодателство в сферата на социалната сигурност. Поради допуснатия пропуск, не е уточнена компетентната институция на държавата-членка, чието законодателство става приложимо по силата на дял II от Регламент (ЕО) 883/2004, която следва да информира съответното лице относно задълженията, установени от същото законодателство и да му осигури необходимото съдействие при изпълнението на изискваните от това законодателство формалности.

Предвид установеното, че осигурителят или заетото лице не са отправили надлежно искане до институцията в България за издаване на удостоверение А1, следва да се приложи разпоредбата на § 6 от чл. 16 от Регламент /ЕО/№ 987/2009г., която задължава институцията по пребиваването при бездействие на задълженото лице /осигурител/ служебно да приложи процедурата веднага след като изясни положението на лицето, евентуално чрез друга заинтересована институция.

В конкретният случай административният акт е издаден в нарушение на чл.35 от АПК, тъй като не са изяснени всички факти и обстоятелства от значение за случая и по – конкретно не е налице произнасяне от компетентния орган по

отношение на приложимото законодателство при трансгранична ситуация, което е от съществено значение за издаване на задължителни предписания в този смисъл. Без провеждане на процедурата по чл. 16 от Регламент /ЕО/№ 987/2009г. не може да бъде определено приложимото законодателство в сферата на социалната сигурност.

С оглед изложеното дотук, съдът намира, че актът на директора на ТП на НОИ С.-град, с което е приета за неоснователна жалбата срещу Разпореждане № 214-00-4812-5 от 14.08.2020 г. на длъжностно лице по чл. 54ж, ал.1 от КСО при ТП на НОИ С.-град следва да бъде отменено, както и следва да се отмени самото разпореждане, а делото да се изпрати като преписка на административния орган за ново произнасяне по подаденото от М. Р. А. заявление-декларация за изплащане на парично обезщетение за безработица на основание чл. 54а от Кодекса на социалното осигуряване със задължителни указания.

По изложените съображения и на основание чл. 118, ал. 3 КСО във връзка с чл. 172, ал.2 и чл. 173, ал.2 от АПК, Административен съд София град, III отделение, 7-ми състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалбата от В. М. Г., ЕГН [ЕГН], с адрес: [населено място], [жк], вх.Б, ет.6, ап.37, чрез адв. Г. Д., срещу Решение № 1040-21-279 от 06.04.2022г. година на директора на Териториално поделение на Националния осигурителен институт (НОИ) - С., с което са отхвърлени жалбите му срещу разпореждане № 214-00-13452-4/27.01.2021 г., на ръководителя на осигуряването за безработица и разпореждане № 214-00-13452-5/27.01.2021 г., на ръководителя на осигуряването за безработица.

ОТМЕНЯ разпореждане № 214-00-13452-4/27.01.2021 г., с което на основание чл. 54ж. ал. 2, т. 1 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/ е отменено Разпореждане № 214-00-13452- 3/26.01.2018 г. за отпускане на парично обезщетение за безработица /ПОБ/ по чл. 54а от Кодекса за социално осигуряване /КСО/.

ОТМЕНЯ разпореждане № 214-00-13452-5/27.01.2021 г., с което на основание чл. 54ж. ал. 1, във връзка с чл. 10 от КСО, на В. М. Г. е отказано отпускане на ПОБ по чл. 54а от КСО.

ИЗПРАЩА преписката на директора на ТП на НОИ С.-град за произнасяне по подаденото от В. М. Г. заявление вх.№ 214-00-13452/18.12.2017г. за отпускане на парично обезщетение за безработица на основание чл. 54а от КСО при спазване на задължителните указания, дадени в мотивите на настоящото решение.

Решението не подлежи на обжалване, на основание чл. 119 от Кодекса за социално осигуряване.

Съдия: