

РЕШЕНИЕ

№ 2978

гр. София, 03.05.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 61 състав,
в публично заседание на 06.04.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Маргарита Немска

при участието на секретаря Дора Тинчева, като разгледа дело номер **11781** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 118 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/.

Образувано е по жалба на И. Г. И. с адрес- [населено място], [улица], вх.Б, ет.3, ап.9 срещу Решение № 2153-21-397/13.12.2022г. на Директора на ТП на НОИ –С. град, с което е оставена без уважение жалба вх.№ 1012-21-1603/02.12.2022г., предявена от И. Г. И. срещу Разпореждане № 21225690238 от 30.09.2022г. на длъжностно лице по пенсионно осигуряване като неоснователна.

В жалбата с излагат аргументи, че оспореното решение е незаконосъобразно, тъй като неправилно е приложена разпоредбата на параграф 7з ал.1 т.1 от Преходните и заключителни разпоредби на КСО / изм. и доп. бр.62 от 05.08.2022г. в сила от 01.08.2022г./ , като не са зачетени 9 месеца осигурителен стаж за периода от 01.01.2022г. до 30.09.2022г., като по този начин, жалбоподателят е ошетен с така актуализирания размер на пенсията му.

Моли решението да бъде отменено. Твърди се, че пенсията на жалбоподателя не е преизчислявана и актуализирана в съответствие с действащите нормативни правила.

В съдебно заседание жалбоподателят И. И. се явява лично и с адвокат П. К.. Поддържат жалбата и молят оспореното решение да бъде отменено и преписката да бъде върната на административния орган за ново произнасяне. Претендират се разноски. Представя писмени бележки.

Ответникът - Директорът на ТП на НОИ С.-град – в съдебно заседание се

представлява от юрк. В., която оспорва жалбата и моли тя да бъде отхвърлена като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Представя писмени бележки

Съдът, след като се запозна с представените по делото доказателства и взе предвид становищата на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

С Разпореждане № [ЕГН]/12.03.2004 г., на ръководител Пенсионно осигуряване в ТП на НОИ С. – град, считано от 16.12.2003г. по отношение на жалбоподателя И. И. е отпусната лична пенсия за осигурителен стаж и възраст по чл. 99, ал. 1, т.6 КСО, като същата е определена в действителен размер за зачетен осигурителен стаж от първа категория труд: 15 години, 04 месеца и 15 дни, от трета категория труд: 04 години, 03 месеца, 15 дни, осигурителен стажно чл.104, ал.6 КСО: 03 години, 11 месеца, 00 дни, на основание чл.104 КСО общ осигурителен стаж превърнат към трета категория труд: 37 години, 09 месеца. 00 дни. какчо и по индивидуален коефициент - 2.819.

Въз основа на наличните към 01.03.2022г. данни в информационната система на НОИ, отнасящи се за времето до 31 декември 2021г. вкл. пенсията на жалбоподателя е преизчислявана служебно по подадени заявления от жалбоподателя на основание чл.99 ал.1 т.1 от НПОС въз основа на придобит осигурителен стаж и доход след пенсионирането, като осигурителният стаж се увеличава на 55 години, 01 месеца, 22 дни от които 15 години, 04 месеца, 15 дни първа категория труд; 21 години, 08 месеца, 07 дни трета категория труд. осиг урителен етаж по чл.104, ал.6,8 КСО 03 години, 11 месеца, 00 дни.

С Разпореждане №21223748366/01.07.2022 г.пенсията на И. И. е определена по §7ж от Преходните и заключителни разпоредби на КСО в размер на 1465,62 лв.

С Разпореждане № 21225690238/30.09.2022г. на Ръководителя на ПО в ТП на НОИ – С. град, личната пенсия за осигурителен стаж и възраст на И. Г. И. е преизчислена от 01.10.2022 г. на основание § 7з ал. 1 и 2 от ПЗР на КСО, като е определена в размер 1 818.07 лв. В разпореждането е посочено, че общият осигурителен стаж, превърнат в 3-та категория труд е 55г 01м и 22 дни.

Недоволен от изчисления размер на пенсията си, жалбоподателят е оспорил цитираното разпореждане по административен ред. С Решение № 2153-21-397/13.12.2022г. на Директора на ТП на НОИ – С. град, жалба с вх. № 1012-21-1603 от 02.12.2022 г. на И. Г. И. срещу Разпореждане № 21225690238 от 30.09.2022 г. на длъжностно лице по пенсионно осигуряване е оставена без уважение като неоснователна.

Пред настоящата съдебна инстанция е приета административната преписка, допълнително са представени от жалбоподателя разпореждания, с които размерът на пенсията на жалбоподателя е преизчислен и актуализиран, удостоверения от Държавна аганция „Държавен резерв и военновременни запаси“, справки от НОИ за статуса на социалното осигуряване на жалбоподателя.

По делото е допуснато до изслушване и прието без оспорване от страните заключение на съдебно -счетоводна експертиза, изготвено въз основа на всички писмени доказателства по делото.

От заключението на вещото лице се установява, че Към 01.10.2022 от разпечатките направени на 03.10.2022г от данъчно- осигурителната партия на И. И. през ПИК не се констатира, че за периода от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година е осигурен над минималната работна заплата за страната.

В разпечатката изготвена на 17.01.2023г през ПИК и приложена на лист 147 вече се установява, че за периода от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година жалбоподателят е осигурен над минималната работна заплата за страната.

Предвид гореописаното е видно, че към 01.10.2022г от осигурителното досие на И. И. и представените доказателства от жалбоподателя за периода от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година няма данни за месец септември 2022г и не може да стане ясно какъв е размерът на неговия осигурителен доход и съответно да се направи преценка, същият над минималната работна заплата за страната ли е. Към 17.01.2023г е видно, че от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година е осигурен над минималната работна заплата за страната. Към 01.10.2022г от осигурителното досие на И. И. и представените доказателства от жалбоподателя за периода от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година няма данни за месец септември 2022г и видимия осигурителен стаж е 8 месеца — включващ последен месец август 2022г. Към 17.01.2023г е видно, че от първи януари 2022 година до първи октомври 2022 година е осигурен за 12 месеца на 2022г и има придобит осигурителен стаж от 12 месеца, които включват тези 9 месеца за периода от първи януари 2022 година до първи октомври 2022.

Принципно осигурителния стаж към 30-ти септември 2022г. за И. И. в години месеци и дни е 55 години 10 месеца и 22 дни, ако за същият е проведено пенсионно производство. Без проведено пенсионно производство не е налице приравняване на придобит осигурителен стаж и признат стаж. Към 01.10.2022 от разпечатките направени на 03.10.2022г от данъчно-осигурителната партия на И. И. през ПИК не може да се установи, че за периода от първи януари 2022 година до 30-ти септември 2022 година е осигурен за месец септември 2022г. и на това основание осигурителният стаж към 30-ти септември е 55г 9м 22 дни. Заключение на вещото лице е прието и не е оспорено от страните. Съдът изцяло кредитира заключението на вещото лице и го цени като обективно изготвено въз основа на анализ на писмените доказателства по делото и след извършване на надлежни изчисления на размера на пенсията на жалбоподателя и приложение на законоопределените коефициенти.

При така установената фактическа обстановка и като извърши цялостна проверка на законосъобразността на оспорения административен акт на основание чл. 168, ал. 1 във връзка с чл. 146 от АПК, намира за установено следното:

Оспорването, като направено от легитимирано лице с правен интерес, в законово установения срок по чл. 118, ал. 1 от КСО и против акт, подлежащ на съдебно обжалване и контрол за законосъобразност, е процесуално допустимо.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Съгласно чл. 117, ал. 1, т. 2, б. „а“ КСО, разпорежданията за отказ или за неправилно определяне или изменение и спиране на пенсиите, добавките и компенсациите към тях се обжалват пред ръководителя на съответното териториално поделение на НОИ. Съгласно чл. 117, ал. 3 КСО, ръководителят на териториалното поделение се произнася по жалбите или исканията с мотивирано решение в едномесечен срок от получаването им. Предвид гореизложеното, процесното решение се явява издадено от компетентен орган. Разпореждане № 21225690238/30.09.2022г. също е издадено от компетентен орган съгласно чл.98 ал.1 т.1 от КСО – ръководител на Пенсионно осигуряване в ТП на НОИ –С. град

Решението е издадено и в предвидената в чл. 59, ал. 2 от АПК форма и съдържа фактическите и правни основания за неговото издаване.

Съдът не констатира допуснати нарушения на административнопроизводствените правила, които да бъдат квалифицирани като съществени такива и основание по см. на чл. 146, т. 3 от АПК за отмяна на обжалваното решение.

Относно съответствието на оспореното Решение и потвърденото с него разпореждане с материалния закон.

По делото не е спорно, че административното производство е започнало по инициатива на административния орган и на основание параграф 7з от ПЗР на КСО.

Същото така не е спорно, че жалбоподателят продължава да работи и да получава пенсия за осигурителен стаж и възраст.

Спорният по делото въпрос е следва ли към датата на издаване на процесното разпореждане да бъде зачетен и осигурителният стаж на жалбоподателя до дата 30.09.2022г.

Действително, както е констатирало и вещото лице, а и ответникът по делото, въз основа на приетите писмени доказателства, жалбоподателят е полагал труд по трудово правоотношение включително до 30.09.2022г. и за същият са внесени осигурителни вноски.

С § 11 от ЗР на Закона за изменение на Закона за бюджета на Държавното обществено осигуряване за 2022 г. /обн. ДВ, бр. 51 от 01.07.2022 г. /, е създадена нова разпоредба - § 7з от ПЗР на КСО. Според ал. 1 на § 7з, пенсиите за трудова дейност, отпуснати с начална дата до 31 декември 2021 г. включително, се преизчисляват от 1 октомври 2022 г. при съответното прилагане на чл. 70, 75 и 79, като: 1. средномесечният осигурителен доход за страната, с който е отпусната пенсията, се умножи с индивидуалния коефициент на лицето към 30 септември 2022 г. и с продължителността на осигурителния стаж на лицето, зачетен към 30 септември 2022 г., умножен със съответния процент за годините и месеците осигурителен стаж, който е определен съобразно действащото законодателство към датата на отпускане на пенсията. За пенсиите, отпуснати с начална дата до 31 декември 2007 г. включително, се взема предвид средномесечният осигурителен доход за страната за 2007 г. – 398, 17 лв. За пенсиите за инвалидност поради трудова злополука и професионална болест се вземат предвид коефициентите по чл. 79, определени в действащото законодателство към датата на отпускане на пенсията и 2. определеният по реда на т. 1 размер на пенсията се увеличава за всяка календарна година, следваща годината на отпускане на пенсията, с процент, който е равен на по-високия от процента на нарастване на осигурителния доход или процента на нарастване на индекса на потребителските цени през предходната календарна година. За пенсиите, отпуснати с начална дата до 31 декември 2007 г. включително, размерът се увеличава с процентите по изречение първо за всяка календарна година след тази дата.

Съгласно § 7з, ал. 2 от ПЗР на КСО, когато преизчисленият по ал. 1 размер на пенсията и размерът ѝ към 30 септември 2022 г. не са равни, пенсията се определя в по-високия размер.

Въз основа на посочената по-горе нормативна регламентация следва извода, че предвиденото в § 7з от ПЗР на КСО преизчисление на пенсиите, считано от 01.10.2022 г., изисква на първо място да се определи размер на пенсията съгласно разпоредбата на § 7з, ал. 1, т. 1 от ПЗР на КСО, който размер да послужи като основа /база/ за прилагане на процентното увеличение по § 7з, ал. 1, т. 2. При определянето на този базов размер се използва установената пенсионна формула при прилагане на разпоредбите на КСО /в случая чл. 70 от КСО/. Средномесечният осигурителен доход

за страната за 12 календарни месеца, предхождащи месеца на отпускане на пенсията е в такъв размер, какъвто е бил при отпускане на пенсията, докато индивидуалният коефициент и продължителността на осигурителния стаж участват в преизчислението с последните им, актуални стойности към 30.09.2022 г., за всеки конкретен пенсионер. Под зачетен осигурителен стаж към 30.09.2022 г. се има предвид общата продължителност на осигурителния стаж, зачетен преди тази дата с разпореждане на длъжностното лице по пенсионно осигуряване при отпускането на пенсията или съответно при извършено нейно преизчисляване, с което допълнително е зачетен осигурителен стаж след пенсиониране.

Неоснователни са доводите на процесуалният представител на жалбоподателя, че неправилно и незаконосъобразно при извършеното преизчисление по § 7з, ал. 1 от ПЗР на КСО на отпуснатата му пенсия, не е зачетен стажа му за периода от 01.01.2022г. до 30.09.2022г.

Правилно, адв. К. се е позовала на разпоредбата на чл.4 ал.1 т.2 от КСО, относно понятието осигурителен стаж.

Едновременно с това обаче следва да се прави разлика между придобит осигурителен стаж и зачетен осигурителен стаж, така както се е обосновал директора на ТП на НОИ –С. град.

Законово регламентираното в § 7з от ПЗР на КСО преизчисление на пенсиите, считано от 01.10.2022 г., не допуска да бъде взет предвид осигурителен стаж, незачетен към 30.09.2022 г.

Несъмнено от представените писмени доказателства от жалбоподателя, които съдят цени и кредитира в пълен обем и които са отчетени и от вещото лице, безспорно се установява, че за периода от 01.01.2022г. до 30.09.2022г. жалбоподателят има придобит осигурителен стаж, но който стаж не е зачетен по съответния административен ред от компетентния пенсионен орган при провеждане на нарочно административно производство.

Съгласно чл.102 ал.1 от КСО /изм. Бр.103 от 2020г, в сила от 01.01.2021г./, пенсиите свързани с трудовата дейност –за осигурителен стаж и възраст, за инвалидност поради общо заболяване и за инвалидност поради трудова злополука или професионална болест, може да се преизчисляват по един от следните начини:

1. служебно - с допълнително придобития от пенсионера осигурителен стаж в периода след отпускането, съответно след последното преизчисляване на пенсията;
2. по заявление на пенсионера - с допълнително придобития осигурителния стаж и осигурителен доход в периода след отпускането, съответно след последното преизчисляване на пенсията.

В ал.2 от цитираната разпоредба са регламентирани предпоставките на служебно преизчисляване на пенсията, а именно - Пенсията подлежи на служебно преизчисляване по ал. 1, т. 1, когато пенсионерът е придобил осигурителен стаж през предходната календарна година и не е подал заявление по ал. 1, т. 2 до датата на служебното преизчисляване. Преизчисляването се извършва считано от 1 април на съответната година, като се вземат предвид данните по чл. 5, ал. 4, т. 1, а за самоосигуряващите се лица - данните за внесените осигурителни вноски, които се отнасят за времето до 31 декември включително на предходната календарна година и които са налични в информационната система на Националния осигурителен институт към 1 март на текущата календарна година.

А съгласно ал.3 Заявление за преизчисляване на пенсията по ал. 1, т. 2 може да

подаде всяко лице с допълнително придобит осигурителен стаж и осигурителен доход след пенсионирането, съответно след последното преизчисляване на пенсията. Преизчисляването се извършва ежегодно, от първо число на месеца, следващ месеца на подаване на заявлението, като се вземат предвид данните по чл. 5, ал. 4, т. 1, а за самоосигуряващите се лица - данните за внесените осигурителни вноски, които се отнасят за времето до края на месеца на подаване на заявлението и които са налични в информационната система на Националния осигурителен институт. Когато към датата на преизчисляването не са налични такива данни, длъжностното лице по чл. 98, ал. 1 постановява разпореждане за отказ за преизчисляване на пенсията, като същата не подлежи на последващо преизчисляване по ал. 1, т. 2, освен ако пенсионерът не подаде ново заявление.

Анализирайки цитираните правни норми, съдът стига до извода, че основание да бъде преизчислена отпуснатата пенсия въз основа на придобит осигурителен стаж след пенсиониране може да бъде извършено едва след зачитането му в хода на образувано производство по реда на чл.102 от КСО.

Приложимата редакция на разпоредбата на чл. 102, ал. 1 КСО създава право на лицата, на които е отпусната пенсия за осигурителен стаж и възраст да поискат не повече от веднъж в една календарна година преизчисляване на пенсията за придобит осигурителен стаж след пенсионирането или за придобит осигурителен стаж и осигурителен доход след пенсионирането, когато това е по-благоприятно за тях, като преизчисляването се извършва по реда на чл. 70, съответно чл. 75 – 77 КСО.

Видно от данните по делото преизчисляване на личната пенсия за осигурителен стаж и възраст въз основа на придобит осигурителен стаж след пенсиониране е извършено по отношение на жалбоподателя многократно по повод на подадени от него заявления и служебно по силата на чл.102 ал.2 от КСО / редакция в сила от 01.01.2021г./ Последно зачитане на осигурителен стаж придобит след датата на пенсиониране е извършено служебно с Разпореждане № [ЕГН] от 14.03.2022г. на длъжностно лице по ПО / лист 117 от делото/, считано от 01.04.2022г. при зачетен осигурителен стаж до 31.12.2021г. вкл превърнат към трета категория труд – общо 55 години, 01 месеца и 22 дни.

Служебното преизчисляване на пенсията с допълнително придобития от пенсионера осигурителен стаж след нейното последно преизчисляване се извършва съгласно цитираните разпоредби от 1 април на всяка следваща календарна година при наличие на данни в информационната система на НОИ и в случай, че не е подадено заявление по чл.102 ал.1 т.2 от КСО.

В този смисъл направените възражения от процесуалния представител на жалбоподателя и изтъкнатите доводи, че неправилно не е зачетен осигурителния стаж на И. Г. И. за периода от 01.01.2022г. до 30.09.2022г., не намират опора и не кореспондират с цитираните разпоредби на КСО.

С оглед изложеното съдът приема, че Решение № 2153-21-397 от 13.12.2022 г. на Директора на ТП на НОИ – С. град е законосъобразно - издадено е от

компетентен орган и в предвидената от закона форма; постановено е при спазване на административно-производствените правила, при правилно приложение на материалния закон и в съответствие с неговата цел. Жалбата се явява неоснователна и като такава, следва да бъде отхвърлена.

При този изход на спора на ответника се дължи юрисконсултско възнаграждение на основание чл. 78, ал. 8 от ГПК, вр. с чл. 37 от ЗПП, вр. с чл. 24 от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер на 100 лв.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, III отделение, 61 състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на И. Г. И. с адрес- [населено място], [улица], вх.Б, ет.3, ап.9 срещу Решение № 2153-21-397/13.12.2022г. на Директора на ТП на НОИ –С. град, с което е оставена без уважение жалба вх.№ 1012-21-1603/02.12.2022г., предявена от И. Г. И. срещу Разпореждане № 21225690238 от 30.09.2022г. на длъжностно лице по пенсионно осигуряване като неоснователна.

ОСЪЖДА И. Г. И. ЕГН [ЕГН], с адрес- [населено място], [улица], вх.Б, ет.3, ап.9 с, да заплати на ТП на НОИ С.-град сумата от 100 лв. /сто/, представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: