

РЕШЕНИЕ

№ 5711

гр. София, 11.10.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 16.09.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Евгения Иванова

ЧЛЕНОВЕ: Калинка Илиева

Пламен Панайотов

при участието на секретаря Валентина Христова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **5623** по описа за **2022** година докладвано от съдия Пламен Панайотов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на „Кемобау“ ООД с ЕИК:[ЕИК] чрез адв. Д. Д. – Б., срещу Решение №777 от 04.03.2022 г. по НАХД №18008/2022 г. на Софийски районен съд, с което е изменено наказателно постановление /НП/ № 29-2100001/12.11.2021 г., издадено от главен директор на Главна Дирекция "Инспектиране на труда".

В касационната жалба решението е оспорено като постановено при нарушение на процесуалните правила и материалния закон.

В съдебно заседание касаторът – „Кемобау“ ООД, редовно призован, не изпраща представител.

В съдебно заседание ответникът – главен директор на Главна Дирекция "Инспектиране на труда“, редовно призован, се представлява от служител с юридическо образование – А. Г., с пълномощно по делото, който оспорва касационната жалба. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура – прокурор Д., изразява становище за неоснователност и недоказаност на касационната жалба.

Административен съд – София – град, VI касационен състав, като прецени събраните

по делото доказателства, доводите и възраженията на страните и в рамките на касационната проверка, извършена съгласно чл.218 от АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е допустима, като подадена от легитимирано лице, в срока по чл.211, ал.1 от АПК, приложим по силата на чл.63в от ЗАНН, срещу съдебен акт, който подлежи на касационен контрол.

Разгледана по същество касационната жалба е неоснователна.

Съобразно чл. 218 от АПК касационната инстанция дължи произнасяне само относно наведените в жалбата касационни оплаквания, като следи служебно за валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон.

С решение Решение №777 от 04.03.2022 по НАХД № 18008/2022 г. на Софийски районен съд, 9-ти състав, изменил НП № 29-2100001/12.11.2021 г., издадено от главен директор на Главна Дирекция "Инспектиране на труда", като намалил наложената на касатора на основание чл. 416, ал. 5, вр. чл. 414, ал. 3 от КТ за нарушение на чл. 63, ал.2 от КТ имуществена санкция от 2000 лв. на 1500 лв.

За да постанови решението си, първоинстанционният съд е събрал като доказателства по делото показанията на свидетелката М. Д. С. – главен инспектор в Главна Дирекция "Инспектиране на труда", която е констатирила нарушението и е съставила АУАН-а, на наказаното лице И. Г. В., както и писмените доказателства, представени с наказателното постановление, приобщени по реда на чл. 283 от НПК.

СРС е приел за установено от фактическа страна, че при извършена проверка по спазване на трудовото законодателство на 02.09.2021 г. около 14.06 часа, на строителен обект, находящ се в [населено място], [улица] [улица]в УПИ XI-443, 444, 445, 812, кв. 33а, м. "О. купел", подобект "подземен паркинг" с идентификатор 9 от скица на подземен имот, стопанисван от "Контракт Сити" ООД, ЕИК:[ЕИК], на който дружеството "Кемобау" ООД извършвало строително-монтажни работи (съгласно договор за възлагане на СМР от 29.06.2021 г. с възложител "Контракт Сити" ООД), при която проверка се установило, че дружеството "Кемобау" ЕООД в качеството си на работодател и строител на обекта, е допуснал до работа лицето И. Г. В. на длъжност "общ работник", без да му е предоставено преди постъпването му на работа копие от уведомлението по чл. 62, ал. 3 от КТ, заверено от ТД на НАП. Резултатът от проверката бил отразен в протокол за извършена проверка.

В декларация, попълнена от В. на същия ден, той посочил, че работи на длъжност "общ работник" на горепосочения обект, с работно време от 10:00 до 17:00 часа, с месечно трудово възнаграждение - 640 лв., почивни дни - събота и неделя, със сключен трудов договор.

По делото е представена и справка за приети и отхвърлени уведомления за сключения трудов договор, заверена в ТД на НАП на 02.09.2021 г. в 15:47:04 часа. Впоследствие на 24.09.2021 г. жалбоподателят представил трудов договор № 48/02.09.2021 г., сключен между „Кемобау“ ООД с ЕИК:[ЕИК] и И. Г. В., на длъжност "общ работник". Контролните органи приели, че този трудов договор е сключен като резултат от извършената проверка и е налице нарушение по чл. 62, ал. 3 КТ.

Въз основа на констатациите, на 28.09.2021 г. е съставен акт за установяване на административно нарушение на „Кемобау“ ООД с ЕИК:[ЕИК], в качеството му на работодател, като нарушението било квалифицирано като такова по чл.63, ал.2 от КТ. Актът бил предявен за запознаване със съдържанието му и връчен на същата дата на управителя на дружеството, който в самия акт е посочил възраженията си. В

законоустановения срок е издадено и обжалваното наказателно постановление.

Съгласно разпоредбата на чл.63, ал.1 от КТ, работодателят е длъжен да предостави на работника или служителя преди постъпването му на работа екземпляр от сключения трудов договор, подписан от двете страни, и копие от уведомлението по чл.62, ал.3, заверено от ТД на НАП. Забраната за допускане до работа на работник или служител преди да му е предоставен екземпляр от подадено уведомление по чл. 62, ал. 3 КТ, заверено от ТД на НАП, е разписано в чл. 63, ал. 2 от КТ. Настоящият съдебен състав приема, че при наемане на работник или служител, за работодателя възниква задължение, на първо място, да сключи трудов договор в съответно предвидената от закона писмена форма, както и да уведоми за това НАП с уведомление по чл. 62, ал. 5 КТ. Следващото му задължение е да връчи екземпляри от тях на съответния работник или служител. При сключването на договор се вменява задължение за извършване на действие, като съответно нарушението на това задължение се осъществява чрез бездействие. Нарушението на чл.63, ал.2 от КТ се осъществява чрез допустителство, тъй като нормата предвижда забрана за допускане до работа на лице, без да са му връчени документите по чл.63, ал.1 от КТ. Видно от представеното с преписката уведомление, същото е подадено след извършване на проверката (02.09.2021 г., около 14:06 часа) на дата 02.09.2021 г., в 15:47:04 часа. Поради това, след като лицето е било допуснато на работа при липсата на подадено уведомление, то в случая е налице хипотезата на чл. 63, ал. 2 от КТ.

В допълнение, следва да бъде посочена и разпоредбата на чл.63, ал.3 от КТ, която предвижда, че работникът или служителят е длъжен да постъпи на работа в едноседмичен срок от получаването на документите по ал.1, освен ако страните са уговорили друг срок. Както е уговорено в трудовия договор, постъпването на работа следва да е „в първият работен ден след получаване на екземпляр от сключения трудов договор, подписан от двете страни, и копие от уведомлението по чл.62, ал.3 от КТ, заверено от териториалната дирекция на Националната агенция за приходите.“ Следователно, срокът за постъпване на работа е бил обвързан с получаване на изискуемите документи. С допускането на 02.09.2021 г., преди да връчи уведомлението до ТД на НАП за регистрация на сключения трудов договор, работодателят е осъществил състава на нарушение по чл. 63, ал. 2 от КТ, която разпоредба е посочена както в акта, така и в НП. Не е налице твърдяното от касатора разминаване при описване на фактическата обстановка в АУАН и НП. Неоснователно е твърдението на жалбоподателя, че представляващия дружеството е подал въпросното уведомление, но поради забавяне в счетоводния отдел, уведомлението е регистрирано в ТД на НАП със закъснение. Доказателства в тази насока не са представени, поради което настоящия съдебен състав не приема тези аргументи за достоверни.

Както бе посочено, от данните по делото безспорно е осъществен съставът на нарушение по чл.63, ал.2 от КТ, тъй като лицето И. Г. В., на 02.09.2021 г., към момента на извършване на проверката, е бил допуснат до работа от работодателя, като дори е осъществявал трудова дейност, без на същия да е връчено копие от уведомлението по чл.62, ал.3 от КТ, заверено от ТД на НАП.

Според кореспондиращата на извършеното нарушение санкционна норма на чл.414, ал. 3 от КТ, работодател, който наруши разпоредбите на чл. 61, ал. 1, чл. 62, ал. 1 или 3 и чл. 63, ал. 1 или 2, се наказва с имуществена санкция или глоба в размер от 1500 до 15 000 лева. Наложена на касатора имуществена санкция в минималния

предвиден размер, правилно е определена от СРС като законосъобразна и съответна на тежестта на нарушението. Правилно от страна на районния съд е прието, че установеното нарушение не представлява маловажен случай по смисъла на чл. 28 от ЗАНН или 415в от КТ /в този смисъл е и Тълкувателно решение № 3/10.05.2011 г. по тълк. дело № 7/2010 г. на Върховния административен съд/.

С оглед изхода на делото, касаторът „Кемобау“ ООД следва да бъде осъден да заплати на ответника разноски за юрисконсултско възнаграждение, чийто размер, съгласно чл.63д, ал.5 от ЗАНН и чл.27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, съдът определя на 80 лева.

Предвид липсата на други твърдения, представляващи касационни основания за отмяна на въззивното решение и с оглед предмета на касационната проверка, настоящият състав счита, че решението следва да бъде оставено в сила, като законосъобразно, обосновано и постановено при спазване на съдопроизводствените правила.

Воден от горното и на основание чл.221, ал.2, пр.1 АПК, Административен съд София – град, VI касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 777 от 04.03.2022 г. по НАХД №18008/2022 г. на Софийски районен съд, 9-ти състав.

Осъжда „Кемобау“ ООД с ЕИК:[ЕИК] да заплати в полза на Главна Дирекция "Инспектиране на труда" сумата от 80 лева за юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно на основание чл. 223 от АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.