

РЕШЕНИЕ

№ 6671

гр. София, 06.11.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, ХХ КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 13.10.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Стефан Станчев

**ЧЛЕНОВЕ: Боряна Бороджиева
Лилия Йорданова**

при участието на секретаря Елеонора М Стоянова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **6742** по описа за **2023** година докладвано от съдия Стефан Станчев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по повод касационна жалба на Ю. Н. К., чрез адв. Д., САК срещу решение № 1968/27.04.2023 г., постановено по нах дело № 3207/2023 г. на СРС, с което е потвърден ЕФ серия К № 4473162 издаден от СДВР, за нарушение по чл. 21, ал. 2, във вр. чл. 21, ал. 1 от ЗДвП и на основание чл. 189, ал. 4, във вр. [жилищен адрес] ал. 1, т. 4 от ЗДвП му е наложена глоба в размер на 400 лева. Оплакванията са за незаконосъобразност на обжалваното решение на СРС и на ЕФ, като отмяна на двата санкционни акта. Оспорва се фактическата обстановка, при която въззивен съд е приел наличие на административно нарушение. Ответник по касационната жалба в приложени бележки оспорва основателността ѝ и претендира заплащане на юрк. вознаграждение.

Представител на СГП предлага да се остави в сила решението на СРС.

ХХ касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства, наведените касационни основания и доводите на страните, прилагайки нормата на чл. 218 АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е допустима, като подадена от надлежна страна в законоустановения 14 - дневен срок.

Разгледана по същество, касационната жалба е основателна, не по оплакванията развити в нея, а затова, че в съдебното производство са допуснати СПН, довели изцяло до нарушаване правото на защита на Ю. К.. При постановяване на решението е

допуснато съществено нарушение на процесуалните правила, което е довело до ограничаване на процесуалните права на касатора.

Безспорно е, че във въззивната жалба са посочени адреси за призоваване на въззивника и на пълномощника му, като на тези адреси призовки не са изпращани. По отношение на касатора е безспорно, че посочения адрес в С., жк М. 1, [жилищен адрес] не е посещаван от призовкар по причина, че призовката за насроченото съдебно заседание за 25.04.2023 г. е изпратена на адрес на който Ю. К., не пребивава. От този адрес призовката е върната с отбелязване, че лицето го е напуснало преди години.

Съдът е приел, приложението на чл. 61, ал. 4 от ЗАНН - Съдът дава ход на делото и в случаите, когато жалбоподателят не е бил намерен на посочения от него адрес. Посочен от жалбоподателя адрес е този, който касационен състав приема, че не е посещаван от служител на БП при СРС. Призовка е изпращана и на адрес на адв. Д., с отбелязване, че адвокат е на друг адрес, а най малко, не е ясно защо е изпращана призовка на адвокат, при положение, че към въззивната жалба не е приложено пълномощно на адвоката, нито за получаване на съдебни книжа, нито за процесуално представителство. Отчитайки експедитивността на СРС, без да е извършено редовно призоваване на настоящия касатор, съдът е приел, че няма процедурни пречки при условията на чл. 61, ал. 4 от ЗАНН е дал ход на делото. Цитираната разпоредба от ЗАНН е възможност, която е предоставена по преценка на решаващия съд. Касационен състав приема приложението й, ако лицето не е било открито на адрес, посочен от него. В случая, такова посочване няма, което изключва приложението на тази разпоредба. Нарушеното право на участие в съдебното производство по оспораване на ЕФ е нарушило правото на защита на въззивника, сега касатор. Въз основа на горните данни настоящият съдебен състав счете, че касаторът не е бил надлежно призован за проведеното пред районния съд заседание, в което той да упражни ефективно правото си на защита, респ. процесуалната норма на чл. 61, ал.4 от ЗАНН не е била правилно приложена.

Допуснато е процесуално нарушение от категорията на съществените и това налага да се отмени обжалваното съдебно решение на СРС. Не без значение, за пълнота на изложението и допуснатото съществено процесуално нарушение, че във въззивната жалба са посочени доказателствени искания, които не са докладвани в проведеното едно съдебно заседание и не е обсъдено са или не са допустими и относими, което е също нарушаване на правото на защита на въззивника. Делото следва да се върне за ново разглеждане от друг състав на СРС, като се проведе и изпълни процедура по редовно призоваване на страните. Едва след това ако при призоваването на лицето от адреса, то не може да бъде намерено следва да се приеме, че е налице основание за прилагането на чл. 61, ал. 4 ЗАНН и извършване на следващи от това процесуални действия.

След връщане на делото на районен съд, решаващия състав следва да уважи всички доказателствени искания на жалбоподателя, като се съобрази и с това, че в производството по нах дело № 3390/22 г. за административно нарушение, извършено от касатора, но на друга дата, извършено на същото място е приета фактическа обстановка, установяваща различна организация на движението в пътния участък, по разполагането на вертикална маркировка.

Касационен състав е длъжен да се съобрази с указанията по т. 2 от ТР 8/2021 г. на ВАС - В касационното производство по реда на глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс, след като отмени решението на районния съд,

административният съд няма правомощие да преквалифицира описаното в наказателното постановление изпълнително деяние, подвеждайки установените от административнонаказващия орган факти под друга нарушена законова разпоредба. Ограничаването на правомощието на касационен състав, при допуснатото съществено процесуално нарушение, довело до цялостно нарушаване правото на защита и участие на жалбоподателя в производството пред въззивния съд, не дава възможност за преквалифициране на нарушението. Последното следва да се прецени при новото разглеждане на делото от първостепенния съд и в съответствие с мотивната част на това решение.

При този правен резултат, касационен състав не дължи произнасяне в частта за претендирани разноски за настоящия процес.

По тези съображения, XX касационен състав на АССГ

Р Е Ш И

ОТМЕНЯ решение № № 1968/27.04.2023 г., постановено по нах дело № 3207/2023 г. на СРС.

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг съдебен състав, при спазване на горните указания.

Решението е окончателно.

Председател

Членове 1.

2.