

РЕШЕНИЕ

№ 294

гр. Стара Загора, 23.06.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**РАЙОНЕН СЪД – СТАРА ЗАГОРА, IX-ТИ НАКАЗАТЕЛЕН
СЪСТАВ**, в публично заседание на петнадесети юни през две хиляди
двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Росен Чиликов

при участието на секретаря Н.П.Г
като разгледа докладваното от Росен Чиликов Административно наказателно
дело № 20225530200647 по описа за 2022 година

Обжалвано е наказателно постановление № 33-НН-468 / 15.02.2022
година на Министъра на културата.

Жалбоподателят недоволен от наложените имуществени санкции моли
съда да ги отмени. Мотивира се с обстоятелството, че са допуснати
процесуални нарушения при издаването на наказателното постановление, че
не е извършено административно нарушение и не е субект на АНО.

Жалбоподателят в с.з. чрез адвокат Ц. и в писмена защита поддържа
жалбата.

Въззиваемата страна в с.з. чрез юрисконсулт Б. взема становище, че
жалбата е неоснователна.

От събраните по делото доказателства установени с доказателствени
средства –писмени– преценени по отделно и в тяхната съвкупност и като
извърши цялостна проверка на акта за установяване на административно
нарушение и наказателното постановление,след обсъждане становищата на
страните съдът приема за установено следното :

Жалбата е подадена в срок и от лице имащо право на жалба, поради
което и на основание чл. 59, ал. 2 ЗАНН съдът приема, че жалбата е
допустима .

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Административно-наказващият орган в обстоятелствената част на

наказателното постановление е приел за установено от фактическа страна следното :

1.В периода от 04.06.2020 г., когато е изготвен протокол образец 2, за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и ниво на строежа до 20.08.2020 г./ датата на извършване на проверката на място от инспекторите на ГД ИОКН/, „ИВГО — Б.А.“ ЕООД, представлявано от инж. Б. Г. АЛТ., като участник в инвестиционен проект' в качеството на дружество, осъществяващо строителен надзор и отговорящо за законосъобразното осъществяване на инвестиционния проект е осъществил същия, изразяващ се в строителство на средноетажна жилищна сграда в цялото УПИ VI - 3283, кв. 7401 по плана на гр. Стара Загора, ул. „Цар Иван Асен II“, който попада в охранителна зона на археологически резерват “Античен и средновековен град “Августа Траяна- Верея“ в центъра на гр. Стара Загора“, без предварително археологическо проучване.

2.Съгласно Договор за строителен надзор между „ИВГО- Б.А.“ ЕООД, представлявано от инж. Б. Г. АЛТ., гр. Стара Загора, ул. „Отец Паисий“ № 177 и Я.Д.Г, изпълнителят, следи и носи отговорност за законосъобразността на строежа. Лицето, упражняващо строителен надзор, носи отговорност за законосъобразно започване на строежа, като не е осигурено наблюдение от археолози в процеса на строителните дейности на имота съгласно Съгласувателното становище, с № 33-НН-468/28.11.2019 г. на МК.

Описаната фактическа обстановка се установява от писмо изх. №33-НН-468/18.11.2021 г., с ИД PS 1040 08Y7X7 3 от 29.11.2021 г.; Удостоверение за актуално състояние на ИВГО - Б 1 *****

Финансов отчет за 2017 г. - последно достъпен в Агенция по вписванията; Учредителен акт на „ИВГО - Б.А.“ ЕООД от 02.04.2008 г.; Графики финансови показатели на „ИВГО - Б.А.“ ЕООД от софтуерен продукт „АПИС 7“; писмо с изх.№ 33-НН-468/17.06.2021 г. до старши комисар С.С - директор на ОД на МВР -Стара Загора, с приложено Становище от А.К. и адв. С. с ИД № PS 1040 08PO2S D от 21.06.2021 г.; постановление на прокурор Р от ОП - Стара Загора от 16.08.2021 г., вх.№ 33 - НН-468/20/20.08.2021 г.; Писмо от Община Стара Загора с приложено заверено копие на Заповед № 10-00-3012/04.12.2020г. за спиране на строеж; Молба от Я.Д.Г с вх № 33 — НН-468/20/01.06.2021 г., ведно с копие от Постановление на АП Пловдив Постановление № 18/2021 от 05.02.2021 г. на АП- Пловдив, с което се отменя постановление от 18.12.2020 на ОП - Стара Загора; Писмо от ОД на МВР до МК, вх. № 33 — НН-468/20/01.06.2021 г. — по обмен; Постановление № 18/2021 от 05.02.2021 г. на АП- Пловдив, с което се отменя постановление от 18.12.2020 на ОП — Стара Загора — оригинал, вх. № 33 - НН-

468/20/11.02.2021 г.; Жалба до АП Пловдив с изх.№ 33 - НН[1]468/20/13.01.2021 г.; Писмо от ОП Стара Загора, вх. № 33 - НН[1]468/20/08.01.2021 г., ведно със следните приложения; Пълномощно, изготвено и заверено на 04.02.2019 г. от Нотариус В.И, с район на действие в гр. Стара Загора; Разрешение за строеж № 19-124/20.03.2020 г., влязло в сила на 04.05.2020г.; Разрешение № 20-17-5/08.06.2020 г. за извозване на изкопни земни маси; Разрешение № 20-37-114/25.06.2020 г. за временно ползване на тротоари и свободни общински площи; Договор за СМР от 08.05.2020 г., сключен между Я.Д.Г - като възложител и „ТИ ЕС ДИ“ ЕООД - Стара Загора - като изпълнител; Договор за строителен надзор от 18.05.2020 г., сключен между Я.Д.Г - като възложител и „ИВГО - Б.А.“ ЕООД - като изпълнител; Протокол за откриване на строителна площадка от 04.06.2020 г. (ПОСП);, Констативен акт на Община Стара Загора № 118/24.09.2020 г.; Писмо изх. № 33 - НН[1]468/30.12.2020 г. на МК до ОП - Стара Загора и АП - Пловдив и два бр. ИД за доставянето му; Постановление от 18.12.2020 на ОП - Стара Загора по пр. № 3161/20 г., вх. № 33 - НН-468/23.12.2020 г. на МК; Сигнал - Писмо с изх.№ 33-НН-468/28.08.2020 г. от МК до ОП - Стара Загора, копие, ведно с приложения; Констативен протокол с вх.№ 33-НН-468/24.08.2020 г. със снимков материал; Копие на сигнал от ас. П.К, директор на РИМ Стара Загора, с вх .№ 33-НН-468/20.07.2020 г.; копие на Становище на министъра на културата с № 33-НН- 468/28.11.2019 г.; Копие на Разрешение за строеж № 19-124/20.03.2020 г., влязло в сила на 04.05.2020 г.; Копие на Протокол за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и ниво на строежа от 04.06.2020 г. (ПОСП); Копие на Писмо с изх.№ 2
***** О*****33-НН-468/28.08.2020 г. от МК до ОП - Стара Загора; Протокол за избор на наблюдаващ прокурор от 02.09.2020 г. на ОП-Стара Загора; Постановление № 3161/2020 от 09.09.2020 г. по описа на ОП-Стара Загора, с което се възлага извършване на проверка на ОД на МВР - Стара Загора по преписка № 3161/2020 по описа на ОП-Стара Загора; Писмо № 349000-20453/2020 от 18.09.2020 на ОД на МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора; Искане № 349000-21153/2020 от 29.09.2020 на ОД на МВР - Стара Загора до ОП- Стара Загора; Писмо изх.№ 3161/2020 от 01.10.2020 г. на ОП-Стара Загора за удължен срок на проверката с 1 месец; Писмо изх.№ 10-11-11473/06.10.2020 г. от Община Стара Загора до ОП-Стара Загора, ведно с копие на Констативен акт № 118/24.09.2020 г.; Писмо № 3161/2020 г. от 08.10.2020 г. на ОП Стара Загора до ОД на МВР - Стара Загора; Искане № 3161/2020 от 09.11.2020 г. до Административен ръководител на ОП - Стара Загора за удължаване срока на проверката; Резолюция № 3161/2020 от 10.11.2020 г. на ОП - Стара Загора за удължаване срока на проверката; Писмо изх.№ 10-11-14584/17.12.2020 г. от Община Стара Загора до ОП - Стара Загора, ведно със Заповед № 10-00-

3012/04.12.2020 г.; Писмо Рег. № 349000-26459 от 24.11.2020 г. на ОД на МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора, изпращат преписка № 349000-19694/2020 по описа на ОД на МВР - Стара Загора, за извършена проверка; Постановление № 3161/2020 от 21.12.2020 г. на ОП Стара Загора за отказ да се образува ДП; Известие за доставяне PS 6000 01LET8 О получател - Министерство на културата; Писмо изх. № 33-НН-468/30.12.2020 г. от МК до ОП - Стара Загора; Писмо № 3161/2020 от 06.01.2021 г. на ОП - Стара Загора до МК; Писмо изх. № 33-НН-468/30.12.2020 г. от МК до АП - Пловдив и ОП - Стара Загора, ведно с копие на Постановление № 3161/2020 от 21.12.2020 г. на ОП - Стара Загора за отказ да се образува ДП; Писмо № 18/2021 от 07.01.2021 на АП - Пловдив до ОП - Стара Загора, по компетентност; Писмо № 18/2021 от 19.01.2021 г. на АП - Пловдив до ОП — Стара Загора, с което изискват преписка № 3161/2020 по описа на ОП Стара Загора; Писмо № 3161/2020 от 20.01.2021 г. на ОП - Стара Загора до АП - Пловдив, с което изпраща преписка № 3161/2020 по описа на ОП Стара Загора, (съдържаща 157 листа); Постановление № 18/2021 от 05.02.2021 г. на АП - Пловдив до ОП - Стара Загора, с което се отменя постановление от 18.12.2020 на ОП - Стара Загора; Сигнал № 3161/2020 от 04.03.2021 г. на ОП - Стара Загора до ВКП - София; Постановление № 3088/2021 г. от 08.04.2021 г. по описа на ВКП, с което се потвърждава Постановление № 18/2021 от 05.02.2021 г. на АП[1] Пловдив, с което се отменя постановление от 18.12.2020 на ОП - Стара Загора; постановление № 3161/2020 от 29.04.2020 по описа на ОП - Стара Загора, с което се възлага извършване на проверка на ОД на МВР — Стара Загора по преписка № 3161/2020 г. по описа на ОП - Стара Загора; Писмо № УРИ 349000-11014/12.05.2021 по описа на ОД на МВР - Стара Загора и Писмо 3 ***** О***** № УРИ 349000-11013/12.05.2021 по описа на ОД на МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора; Писмо № 3161/2020 г. от 17.05.2021 г. по описа на ОП - Стара Загора до директора на ОД на МВР - Стара Загора; Писмо № УРИ 349000-11826/20.05.2021 по описа на ОД на МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора; Писмо № 3161/2020 г. от 27.05.2021 г. по описа на ОП - Стара Загора до директора на ОД на МВР - Стара Загора; Писмо изх. № 33-НН[1] 468/16.06.2021 г. от МК до ОП - Стара Загора; Искане № 3161/2020 г. от 05.07.2021 г. по описа на ОП - Стара Загора за продължаване на срока от адм. ръководител; Резолюция за продължен срок на проверката от адм. ръководител; Копие на Справка УРИ № 349р-21244/08.07.2021 г. на ОД на МВР - Стара Загора; Писмо № УРИ 349000-16014/08.07.2021 по описа на ОД на МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора; Постановление № 3161/2020 г. от 16.07.2020 г. по описа на ОП - Стара Загора, с което възлага извършване на проверка на ОД на МВР - Стара Загора по преписка № 3161/2020 по описа на ОП - Стара Загора; Писмо № УРИ 349000-17275/22.04.2021 по описа на ОД на

МВР - Стара Загора до ОП - Стара Загора; копие на Справка УРИ № 349p[1]24719/04.08.2021 г. на ОД на МВР - Стара Загора; № УРИ 349000-18294/04.08.2021 по описа на ОД на МВР - Стара Загора до ОП- Стара Загора; наказателно постановление №33-НН-468/15.02.2022 година, Прокурорска преписка № 3161/2020 г. на ОП град Стара Загора, показанията на свидетелите Т.М., И.П., С.С., А.К. .

Посочените писмени и гласни доказателствени средства кореспондират из цяло по между си и установяват по несъмнен и безспорен начин, че в частен имот са извършвани СМР без предварително археологическо проучване и без наблюдение на извършваните СМР от археолог. Това дава основание на съда да приеме възприетата от административно-наказващият орган фактическа обстановка за установена и доказана по несъмнен и безспорен начин.

Въз основа на фактическата обстановка административно-наказващият орган е направил правилни фактически изводи относно описанието на нарушението, които съдът ги възприема както следва :

-Описание на нарушенията:

1.осъществяване на инвестиционен процес относно имот, попадащ в охранителната зона на археологически резерват “Античен и средновековен град“ Августа Траяна-Верея“ в центъра на гр. Стара Загора“ границите на археологическа недвижима културна ценност, изразяваща се в изкопни дейности, без предварително археологическо проучване и 2. неспазване на изискването съгласно Съгласувателното становище изх.№ 33-НН-468/28.11.2019 г. за осигуряване на археологическо наблюдение при извършване на строителните работи.

-Дата на извършване и на двете нарушения:

от 04.06.2020 г., когато е изготвен протокол образец 2, за откриване на строителна площадка и определяне на строителна линия и ниво на строежа, с фактическо започване на строителните работи на 08.06.2020 г., продължило до 20.08.2020 г., датата на извършване на проверката на място от инспекторите на ГД ИОКН;

- Мястото на извършване:

УПИ VI - 3283, кв.7401 по плана на гр. Стара Загора, ул. „Цяр Иван Асен II“, който попада в охранителна зона на археологически резерват “Античен и средновековен град “Августа Траяна-Верея“ в центъра на гр. Стара Загора“;

- Обстоятелства на извършване: проведена е процедура и поставено начало на строеж на сграда в частен имот, с всички необходими, налични за целта строителни документи - вкл. съгласувателно становище от МК, с оглед местонахождението на имота, строително разрешение и последващите

съпътстващи разрешения от Общината, касаещи естеството на строителната дейност. Тъй като въпросният частен имот попада в охранителната зона на археологически резерват, преди започване на фактическите дейности по строителството в имота, не е бил сигнализиран по надлежния ред РИМ - Стара Загора с оглед изпращане на техен представител, който да проведе както предварително археологическо проучване.

Въз основа на фактическата обстановка и направените фактически изводи административно-наказващият орган е приел, че при условията на съвкупност е осъществен състава на чл. 161, ал.2 от ЗКН и чл. 161, ал. 1 ЗКН и на основание чл. 17 ЗАНН е наложил две отделни имуществени санкции съответно по чл. 228 В от ЗКН в размер на 5 000 лева и чл. 221 А, ал. 1 ЗКН в размер на 15 000 лева.

По силата на чл. 168, ал. 1, т. 1 от Закона за устройство на територията и Съгласувателното становище, с № 33-НН-468/28.11.2019 г. на МК, лицето, упражняващо строителен надзор, носи отговорност за законосъобразно започване на строежа, като е длъжно да осигури наблюдение от археолози в процеса на строителните дейности на имота. В съответствие със сключения Договор за строителен надзор между „ИВГО- Б.А.“ ЕООД и изпълнителя Я.Д.Г , жалбоподателят в качеството си на лице упражняващо строителен надзор е участник в строителния процес и носи отговорност за законосъобразното протичане на СМР, което налага извода, че върху него тежи и задължението да се съобразява с изискванията на разпоредбите на чл. 161, ал. 1 и чл. 161, ал. 2 от ЗКН, от което следва че е годен субект на АНО и може да носи АНО по чл. 228 В от ЗКН и чл. 221 А, ал. 1 ЗКН.

Следователно възраженията в жалбата и писменото становище, че жалбоподателят не следва да носи АНО е неоснователно.

В качеството си на субект упражняващ строителен надзор жалбоподателят „ИВГО- Б.А.“ ЕООД е игнорирал задълженията си по 161, ал. 1 и чл. 161, ал. 2 ЗКН и е допуснал започването на строежа без предварително археологическо проучване, а в следствие да продължи и без наблюдение от археолози, с което е осъществил състава на претендираните административни нарушения / по чл. 161, ал. 1 и ал. 2 ЗКН /.

Следователно възраженията в жалбата и писменото становище, че жалбоподателят не е субект на АНО и не е извършил административните нарушения се явяват неоснователни.

Наказателното постановление е издадено без съставен АУАН като административно-наказващият орган се позовава на чл. 36, ал. 2 ЗАНН.

За да се възползва от тази процесуална възможност е необходимо в постановлението за отказ да се образува наказателно производство от

18.12.2020 г. на ОП град Стара Загора да са посочени всички обективни и субективни признаци от състава на административното нарушение т.е. да има фактическа идентичност между предмета на извършваната проверка и постановлението на прокурора и предмета на административно-наказателния процес. В случая това не е сторено, а е отказано образуване на наказателното производство поради липса на извършено престъпление.

Предмет на извършената проверка и съответно на постановлението на ОП град Стара Загора за отказ да се образува наказателно производство са били евентуално данни за извършени престъпления по чл. 277 А, ал. 2- ал. 4 НК и чл. 278, ал. 3 във вр. с ал. 1 НК. Фактическата обстановка в постановлението за отказ да се образува наказателно производство и фактическият състав на посочените престъпления не покриват фактическата обстановка предмет на наказателното постановление и съставите на чл. 161, ал. 1 и ал. 2 от ЗКН.

И нещо повече. Субект на наказателна отговорност може да бъде единствено и само физическо лице, което е извършило деяние представляващо престъпление. В този смисъл предмет на прокурорската проверка и на постановлението за отказ да се образува наказателното производство са били действия извършени от физически лица, но не е и от ЮЛ. В конкретният случай АНО е ангажирана на ЮЛ „ИВГО- Б.А.“ ЕООД ,което като ЮЛ не е било обект на прокурорската проверка.

По тези съображения съдът приема , че няма фактическа идентичност между предмета на извършваната проверка и постановлението на прокурора и предмета на административно-наказателния процес, поради което административно-наказващият орган не е имал основание да се позове на чл. 36, ал. 2 ЗАНН, а на основание чл. 36, ал. 1 ЗАНН е следвало да се дадат указания и да се състави АУАН.

В тази насока е и Решение по КАНД № 363 /18 г. на АС град Стара Загора.

Наказателното постановление е издадено и в нарушение не преклузивния шест месечен срок по чл. 34, ал. 3 ЗАНН. В цитираната разпоредба за начален момент на шест месечния срок е посочен съставянето на АУАН. В случаите на чл. 36, ал. 2 ЗАНН, когато се издава наказателно постановление без съставен АУАН , а въз основа на постановление на прокурор / за прекратяване или отказ да се образува наказателно производство / следва да се приеме за начален момент влизането в сила на постановлението. И това е така тъй като законодателят не допуска неограничено във времето да се издават наказателни постановления.

В конкретният случай постановлението на ОП град Стара Загора е

издадено на 18.12.2020 г. и няма данни да е обжалвано, а наказателното постановление е издадено близо една година по-късно – 15.02.2022 г.

Посочените процесуални нарушения свързани с несъставянето на АУАН / чл. 36, ал. 2 ЗАНН/ и с издаването на наказателно постановление след шест месечния срок / чл. 34, ал. 3 ЗАНН / се неотстраними в съдебната фаза и следва да се окачествят като съществени процесуални нарушения водещи до отмяна на атакуваното наказателно постановление.

По изложените съображения жалбата се явява основателна, поради което атакуваното наказателно постановление подлежи на отмяна.

Отмяната на наказателното постановление прави основателно и искането на жалбоподателя за присъждане на направените по делото разноски.

На основание чл. 63 Д, ал. 2 ЗАНН въззиваемата страна прави възражение за намаляване на определеното адвокатско възнаграждение поради прекомерност.

Минималният размер на адвокатското възнаграждение съгласно чл. 18, ал. 2 във вр. с чл. 7, ал. 2 т. 4 от Наредба № 1 / 2004 г. за минималните възнаграждения на адвокатите е 1 130 лева. Видно от договора за правна помощ, пълномощно и фактура защитникът / адв. Ц. / е получила възнаграждение в размер на 1 532 лева. В конкретният случай с оглед фактическата и правна сложност на делото на основание чл. 63Д, ал. 2 ЗАНН възнаграждението следва да се намали до 1 130 лева / минимума / , която сума да се присъди като разноски.

Водим от горните мотиви съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 33 – НН – 468/15.02.2022 година на Министъра на културата, с което са наложени имуществена санкция в размер на 5 000 лева за административното нарушение по чл. 161, ал. 2 ЗКН на основание чл. 228 В от ЗКН и имуществена санкция в размер на 15 000 лева за административното нарушение по чл. 161, ал. 1 ЗКН на основание чл. 221 А, ал. 1 от ЗКН на „ИВГО- Б.А. „ ЕООД със седалище и адрес на управление град Стара Загора, ул. „ Отец Паисий „ № 177 „ЕИК 200143630 .

ОСЪЖДА МИНИСТЕРСТВО НА КУЛТУРАТА НА РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ да заплати на „ИВГО- Б.А. „ ЕООД направените по делото разноски в размер на 1 130 лева / Хиляда сто и тридесет/.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред Административен съд град Стара Загора в 14 дневен срок от съобщението на страните.

Съдия при Районен съд – Стара Загора: _____