

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

№ 36

гр. София, 11.01.2023 г.

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 11-ТИ НАКАЗАТЕЛЕН, в закрито заседание на единадесети януари през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Веселина Вълева

Членове: Красимира Костова
Магдалена Лазарова

като разгледа докладваното от Красимира Костова Въззивно частно наказателно дело № 20231000600012 по описа за 2023 година

Делото е образувано по жалба на адв.Д. Н., защитник на осъдения и лишен от свобода К. С. С., против решение № 104 от 24.10.2022 г. по ЧНД № 567/2022 г. на Окръжен съд – Враца, с което е била потвърдена Заповед № Л-3855/31.08.2022 г. на главния директор на ГД „Изпълнение на наказанията” за **изолиране на осъдения** (намиращ се в понастоящем в затвора Враца) **в единична килия без право на участие в колективни мероприятия за срок от два месеца**, издадена на основание 120, ал.1 от ЗИНЗС.

Апелативен съд – София, като се запозна с жалбата и с приложените по делото материали, намира следното:

След произнасяне на решението си по горесцитираното дело, срещу което е постъпила касационна жалба от защитника на осъдения в предвидения от закона срок, Окръжен съд – Враца, първоначално считайки, че актът му е необжалваем, без провеждане на необходимото администриране на жалбата, съобразно чл.213, ал.1 – 4 от АПК и връщайки досието на лишения от свобода на затворническата администрация, е изпратил жалбата на Софийския апелативен съд, за преценка на допустимостта ѝ.

Било е образувано ЧНД № 1226/2022 г. по описа на САС, в рамките на което, съдията-докладчик с разпореждане от 15.11.2022 г. е приел, че делото следва да се изпрати на заместник-председателя на САС и председател на Наказателната колегия, за преценка относно органа по контрол по чл.213а, ал.6 от АПК. С разпореждане от 01.12.2022 г. заместник-председателя на САС и председател на Наказателната колегия е изразил становище, че решението на Окръжен съд – Враца подлежи на обжалване, съобразно актуалната редакция на чл.111, ал.7 вр. с чл.120 от ЗИНЗС, както и че съдията-докладчик от този съд е следвало да изпълни задълженията си за проверка редовността на касационната жалба, поради което е изпратил делото

на съдебния състав на САС, който да се произнесе по необходимостта от администриране от страна на първостепенния съд. Така с определение № 1137 от 01.12.2022 г. по визираното ЧНД № 1226/2022 г., САС е върнал делото на Окръжен съд – Враца за администриране на касационната жалба (и надлежното ѝ комплектуване с досието на осъдения).

След изпълнение на дадените му указания, Окръжен съд – Враца е изпратил делото, ведно с жалбата отново на Апелативен съд – София, като за разглеждането ѝ е образувано сегашното ЧНД № 12/2023 г.

Настоящият съдебен състав изоставя виждането, че е САС е компетентен да се произнесе по спора, който намира, че е подведомствен на административен съд, поради което е на мнение, че делото е необходимо да се изпрати на Административен съд – Враца, а съдебното производство по образуваното ЧНД № 12/2023 г. по описа на САС да се прекрати.

Действително, съгласно чл.101, ал.1 от ЗСВ, апелативният съд разглежда делата, образувани по жалби и протести срещу първоинстанционни актове на окръжните съдилища в неговия съдебен район, а съобразно чл.63, ал.4 от ЗСВ, той се явява втора инстанция по тези дела, с правомощия да разглежда и други, възложени му със закон.

По правило обаче, апелативният наказателен съд разполага единствено с въззивни правомощия и само по изключение с касационни, ако такива изрично му се възложат със закон. Подобно изрично възлагане, в случая отсъства. Освен това, за да се реши правилно въпросът с подведомствеността, следва да се изхожда от естеството на спорното право, предмет на делото. Касае се за оспорване на заповед носеща белезите на индивидуален административен акт, а всички спорове за законността на актовете и действията на административните органи попадат в приложното поле на чл.128 от АПК за подведомственост на административните съдилища.

Предвиденото по чл.120, ал.2 от ЗИНЗС първостепенно обжалване на заповедта на главния директор на ГД „ИН“, пред общ съд, а именно окръжния съд по местонахождението на затвора, съставлява изрично нормативно отклонение от подведомствеността по чл.128 от АПК, но същото не е в състояние да повлече отклонение в подведомствеността и при касационното оспорване, защото по отношение на обжалването препраща изцяло към условията и реда на чл.111 от ЗИНЗС, а те от своя страна – към АПК. В разпоредбата на чл.111, ал.7 от ЗИНЗС като компетентен да проведе касационното производство е посочен тричленен състав на административния съд по местоизпълнение на наказанието. Видно от досието на лишения от свобода, същият продължава да пребивава в затвора-Враца, поради което, компетентен да се произнесе по касационната жалба се явява Административен съд – Враца.

Или иначе казано, настоящият съдебен състав приема, че за него не възникват правомощия да реализира касационна проверка по спор за законност на акт на административен орган, защото основания за такава

следва да се съдържат в изричен законов регламент, обуславящ отклонение от приложното поле на чл.128 от АПК и не могат да почиват единствено на уредбата на родовата подсъдност по ЗСВ.

По въпроса, дали принципът на правовата държава, закрепен в чл.4, ал.1 от Конституцията, изисква всички спорове за законността на актовете и действията на административните органи да бъдат подведомствени на административните съдилища, към момента е налице конституционно дело № 1/2022 г. на Конституционния съд на Република България, образувано по допуснато за разглеждане по същество искане на пленума на Върховния административен съд, което искане впрочем е относимо и до такова нормативно отклонение в подведомствеността, каквото е чл.120, ал.2 от ЗИНЗС. Определението за допускане на искането до разглеждане по същество от 24.02.2022 г., както и депозираните във връзка с конституционното делото становища, са достъпни на сайта на КС на Република България.

Предвид изложеното, Апелативен съд – София, НО, 11 състав

ОПРЕДЕЛИ:

ИЗПРАЩА касационната жалба на адв.Д. Н., защитник на осъдения и лишен от свобода К. С. С., против решение № 104 от 24.10.2022 г. по ЧНД № 567/2022 г. на Окръжен съд – Враца, по компетентност на Административен съд – Враца.

ПРЕКРАТЯВА съдебното производство по образуваното ЧНД № 12/2023 г. по описа на САС.

Определението е окончателно.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____