

РЕШЕНИЕ

№ 1238

гр. Варна, 19.09.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

РАЙОНЕН СЪД – ВАРНА, 5 СЪСТАВ, в публично заседание на
тринадесети септември през две хиляди двадесет и втора година в следния
състав:

Председател: Георги Митев

при участието на секретаря Калина Ив. Караджова
като разгледа докладваното от Георги Митев Административно наказателно
дело № 20223110202366 по описа за 2022 година

установи следното:

Производството е на основание чл.59 и следващите от Закона за
административните нарушения и наказания/ЗАНН/.

Образувано е по жалбата/заявление/ на ИЛ. СТ. СТ. против наказателно
постановление № 439а-64/04.02.2022 г., издадено от А.С.М. – директор на ОД на МВР
Варна, с което му е наложено административно наказание глоба в размер на 300 лева.

В жалбата си въззивника не отрича, че се е намирал в игралната зала, че не имал
валидни документи за ваксинация, преболедуване или изследване за COVID-19, но че
му бил съставен акт за неправилно носене на маска и моли за отмяна на наложеното
наказание.

В съдебно заседание въззивникът, редовно призован, се явява лично и се
представява от адвокат В.П. от Адвокатска колегия Варна, редовно упълномощен.
Адв.П. моли съда да приеме, че подаденото заявление от доверителя му е въззивна
жалба срещу наказателно постановление № 439а-64, издадено на 04.02.2022 г. от
директора на ОД на МВР Варна и същият го обжалва на основание, че при издаването
му наказващият орган е допуснал нарушение както на материалния закон, така и
съществени процесуални нарушения, водещи до ограничаващи правото му на защита в
административно-наказателния процес, поради което правят искане за отмяна на
същото като неправилно и незаконосъобразно.

Въззиваемата страна – директора на ОД на МВР Варна, редовно призован, не се
явява и не се представлява в съдебно заседание. Преди съдебното заседание са
депозирани писмени бележки от юрисконсулт К.Л.-А. със становище по хода на делото
и по същество, с искане за отхвърляне на жалбата и потвърждаване на наказателното
постановление като правилно и законосъобразно, присъждане на юрисконсултско

възнаграждение и направено възражение за прекомерност на адвокатско възнаграждение.

Районна прокуратура Варна, редовно призована по реда на надзора за законност, не изпраща представител и не взема становище.

След като прецени обжалваното постановление, с оглед основанията, посочени във въззивната жалба и събраните по делото доказателства, съдът прие за установено от фактическа страна следното:

С решение за обявяване на извънредно положение от 13.03.2020 г., обнародвано в бр.22 на Държавен вестник, Народното събрание по предложение на Министерския съвет и на основание чл.84 т.12 от Конституцията на Република България и във връзка с разрастващата се пандемия от COVID-19 обяви извънредно положение върху цялата територия на Република България, считано от 13 март 2020 г. до 13 април 2020 г. Народното събрание възложи на Министерския съвет да предприеме всички необходими мерки за овладяване на извънредната ситуация във връзка с пандемията от COVID-19 в съответствие с чл.57 ал.3 от Конституцията на Република България, според който при обявяване на война, на военно или друго извънредно положение със закон може да бъде временно ограничено упражняването на отделни права на гражданите с изключение на правата, предвидени в чл. 28, 29, 31, ал. 1, 2 и 3, чл. 32, ал. 1 и чл. 37.

На 20 март 2020 г. и на 23 март е приет от 44-то Народно събрание Закон за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на народното събрание от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците, влязъл в сила от 13 март 2020 г., с изключение на чл. 5, § 3, § 12, § 25 -31, § 41, § 49 и § 51, които влизат в сила от деня на обнародването на закона в „Държавен вестник“. С § 22 т.3 от Преходни и заключителни разпоредби в Закона за здравето се създава чл. 209а:

„Чл. 209а. (1) Който наруши или не изпълни въведени с акт на министъра на здравеопазването или директор на регионална здравна инспекция противоепидемични мерки по чл. 63, ал. 1 или 2, освен ако деянието съставлява престъпление, се наказва с глоба в размер на 5000 лв.

(2) Когато нарушението по ал. 1 е извършено от едноличен търговец или юридическо лице, се налага имуществена санкция в размер на 15 000 лв.

(3) Нарушенията по ал. 1 и 2 се установяват с актове, съставени от държавни здравни инспектори или от длъжностни лица, определени от директора на регионалната здравна инспекция, длъжностни лица, определени от директорите на областните дирекции на Министерството на вътрешните работи, или длъжностни лица, определени от кметовете на общини.

(4) Наказателните постановления се издават съответно от директора на съответната регионална здравна инспекция, директора на съответната областна дирекция на Министерството на вътрешните работи и кмета на съответната община.“

На 24.03.2020 г. директора на ОД на МВР Варна издал Заповед № 365з-1952, с която оправомощава всички държавни служители – полицейски органи от Областна дирекция на МВР Варна да съставят актове за установяване на административни нарушения/АУАН/ по чл.209а от Закона за здравето.

С решение Решение № 826 от 25 ноември 2021 година на Министерския съвет е удължен срока на обявената извънредна епидемична обстановка на територията на Република България, свързана с епидемичното разпространение на COVID-19 и

съществуващата непосредствена опасност за живота и здравето на гражданите, считано от 1 декември 2021 г. до 31 март 2022 г.

На 26.11.2021 г. министър на здравеопазването на основание чл. 61, ал. 2, чл. 63, ал. 4, 6 и 11 и чл. 63в от Закона за здравето издал Заповед № РД-01-973, с която въвежда временни противоепидемични мерки на територията на Република България, считано от 1.12.2021 г. до 31.03.2022 г., включително:

12. (отм. със Заповед № РД-01-138 от 17.03.2022 г.) Преустановяват се посещенията в игралните зали, казината и заведенията за хранене и развлечения по смисъла на чл. 124 от Закона за туризма, включително и тези към местата за настаняване.

В точка 32 от заповедта, посочено, че въведените противоепидемични мерки по т. 2, 4, 5, 6, 8, 10, 11, 12, 13 и 14 може да не се прилагат при условие, че 100% от персонала в съответния обект/лицата, заети с мероприятията са ваксинирани или преболеждали COVID-19 или разполагат с резултат от изследване, удостоверено с валидни документи за ваксинация, преболеждане или изследване.

На 23.01.2022 г. в 13 часа св. Д.М.Д. – полицаи в Трето РУ при ОД на МВР Варна, при изпълнение на служебните си задължения, установил в игрална зала в гр.Варна, ж.к.Младост, НТК до Супер 59, ИЛ. СТ. СТ..

На 23.01.2022 г. Д.М.Д. съставил акт за установяване на административно нарушение/АУАН/ серия АД бл.№ 090601/23.01.22 г., № 439а-64/04.02.22 г./приложен оригинал/ на ИЛ. СТ. СТ. за това, че на 23.01.2022 в 13:00 часа в гр.Варна, ж.к.Младост, НТК до Супер 59 посещава игрална зала, без да има и да представи отрицателен тест от проведено до 72 часа преди влизане в обекта изследване по метода на полимерно-верижна реакция за COVID-19 или бърз антигенен тест, удостоверено чрез валиден документ, или удостоверение за наличие на антитела срещу SARS-CoV-2, не представя валиден документ, че е ваксиниран или преболеждал COVID-19, с което не е изпълнил въведените с т.12 вр. с т.32 на Заповед № РД-01-973/26.11.2021 г. на министър на здравеопазването противоепидемични мерки по чл.63 ал.4 от Закона за здравето. Актосъставителят е квалифицирал нарушението по раздел I т.32 ал.АА и ББ от Заповед № РД-01-973/26.11.2021 г. на министър на здравеопазването На същата дата С. се запознал със съдържанието на акта, записал, че няма възражения, подписал го и получил препис.

В последващото наказателно постановление № 439а-64/04.02.2022 г. /приложен оригинал/, издадено от А.С.М. – директор на ОД на МВР Варна, административно-наказващият орган е възприел изцяло обстоятелствата, отразени в АУАН, като е квалифицирал нарушението на въззивника по чл.209а ал.1 от Закона за здравето, за което му наложил административно наказание глоба в размер на 300 лева, като за основание за налагане на наказанието е посочена разпоредбата на чл.209а ал.1 от Закона за здравето.

На 17.03.2022 г. министърът на здравеопазването издал Заповед № РД-01-138, с която са отменени точки 1-14 в параграф I на Заповед No РД-01-973 от 26.11.2021 г. Заповедта влязла в сила от 21.03.2022 г.

Така отразената фактическа обстановка съдът прие за установена въз основа на писмени доказателствени средства, приобщени към материалите по делото на основание чл.283 от НПК, а именно:

- материалите по административно-наказателната преписка - наказателно постановление № 439а-64/04.02.2022 г., издадено от А.С.М. – директор на ОД на

МВР Варна; акт за установяване на административно нарушение серия АД бл.№ 090601/23.01.22 г., № 439а-64/04.02.22 г., съставен от Д.М.Д. – полицай в Трето РУ при ОД на МВР Варна; Заповед № 365з-1952/24.03.2020 г. на директора на ОД на МВР Варна;

Съдът въз основа на императивно вмененото му задължение за цялостна проверка на издаденото наказателно постановление относно неговата законосъобразност, обоснованост и справедливост на наложеното административно наказание прави следните изводи:

Наказателното постановление е връчено на 07.06.2022 г. лично на С., видно от разписката към него, жалбата срещу него е входирана на 17.06.2022 г., видно от печата върху нея. Жалбата е подадена в срока на обжалване по чл.59 ал.2 от ЗАНН от надлежната страна, поради което същата е процесуално допустима и следва да бъде разгледана по същество.

АУАН е съставен от компетентен орган - Д.М.Д. – полицай в Трето РУ при ОД на МВР Варна, полицейски орган от ОД на МВР Варна и длъжностно лице съгласно изискванията на чл.209а ал.3 от Закона за здравето и упълномощен със Заповед № 365з-1952/24.03.2020 г. на директора на ОД на МВР Варна.

Наказателното постановление е издадено от компетентен орган - А.С.М. – директор на ОД на МВР Варна, съгласно изискванията на чл.209а ал.4 от Закона за здравето.

При преценка на доказателствата съдът намира, че атакуваното наказателно постановление е незаконосъобразно, поради което следва да бъде отменено.

В АУАН и в наказателното постановление като нарушение е посочено посещение от страна на въззивника на 23.01.2022 в 13:00 часа в гр.Варна, на игрална зала, без да има и да представи отрицателен тест от проведено до 72 часа преди влизане в обекта изследване по метода на полимерно-верижна реакция за COVID-19 или бърз антигенен тест, удостоверено чрез валиден документ, или удостоверение за наличие на антитела срещу SARS-CoV-2, не представя валиден документ, че е ваксиниран или преболеждал COVID-19, с което не е изпълнил въведените с т.12 вр. с т.32 на Заповед № РД-01-973/26.11.2021 г. на министъра на здравеопазването противоепидемични мерки по чл.63 ал.4 от Закона за здравето. Действително към датата на установяване на деянието – 23.01.2022 г. тази забрана е действала.

Със Заповед РД-01-138 от 17.03.2022 г. министърът на здравеопазването е отменил изрично въведените с т.12 връзка с т.32 на Заповед № РД-01-973/26.11.2021 г. на министъра на здравеопазването противоепидемични мерки по чл.63 ал.4 от Закона за здравето. Оттеглянето и отмяната са волеизявления на издателя на акта, в конкретния случай - на министъра на здравеопазването, които са насочени към едностранно прекратяване на вече разпоредени права и задължения. Тези волеизявления имат за резултат прекратяване действието на първоначалния акт, т.е. по волята на самия издател първоначалната забрана, посочена в т.12 от заповед № РД-01-973 от 26.11.2021 г. министъра на здравеопазването, въз основа на която е издадено обжалваното наказателно постановление, вече не съществува в правния мир. Съгласно разпоредбата на чл.3 ал.2 от ЗАНН: "Ако до влизане в сила на наказателното постановление последват различни нормативни разпоредби, прилага се онази от тях, която е по-благоприятна за нарушителя." Същото становище е застъпено и в Тълкувателно решение № 20 от 17.V.1985 г. по н.д.№ 14/85 г. на Общо събрание на наказателните колегии на Върховният съд на Република България. Тъй като към

настоящия момент обжалваното наказателно постановление не е влязло в сила, а т.12 от Заповед № РД-01-973 от 26.11.2021 г. на министъра на здравеопазването, въз основа на която е издадено обжалваното наказателно постановление, вече не съществува в правния мир, то следва наказателно постановление № 439з-64/04.02.2022 г. на директора на ОД на МВР Варна да бъде отменено като неоснователно и незаконосъобразно, защото към настоящия момент посоченото в него деяние не представлява административно нарушение.

Според разпоредбата на чл.63д ал.1 от ЗАНН в производството по обжалване на наказателни постановления принципно въззивният съд може да присъжда разноси на страните. Уредбата препраща към чл.143 от АПК, който пък от своя страна препраща към чл.77 и чл.81 от ГПК, регламентиращи, че съдът дължи произнасяне по възлагане на разноските, само ако съответната страна е направила искане за присъждането им. В случая от въззивника не е направено такова искане.

В писмени бележки, депозирани от старши юрисконсулт К.Л.-А. като пълномощник на въззиваемата страна е направено искане да им бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение. С оглед изхода на делото – наказателното постановление ще бъде отменено, това искане се явява неоснователно и следва да бъде оставено без уважение.

В писмени бележки, депозирани от старши юрисконсулт К.Л.-А. като пълномощник на въззиваемата страна е направено искане да се потвърди наказателно постановление № 433а-13/2022 г. на директора на ОД на МВР Варна, а атакуваното по настоящето дело наказателно постановление е със съвсем различен номер.

С оглед на изложеното и на основание чл.63 ал.2 т.1 от ЗАНН съдът

РЕШИ:

Отменя наказателно постановление № 439а-64/04.02.2022 г. на А.С.М. – директор на ОД на МВР Варна, с което на ИЛ. СТ. СТ., ЕГН *****, на основание чл.209а ал.1 от Закона за здравето е наложено административно наказание глоба в размер на 300 лева за извършено нарушение на чл.209а ал.1 от Закона за здравето.

Да се изпратят съобщения на ОД на МВР Варна и ИЛ. СТ. СТ. чрез адв.В.П., че решението е изготвено.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Варненски Административен съд в 14-дневен срок от получаване на съобщенията от страните, че решението е изготвено, по реда на глава XII от Административно-процесуалния кодекс.

След влизане в сила на решението, административно-наказателната преписка да се върне на ОД на МВР Варна.

Съдия при Районен съд – Варна: _____