

РЕШЕНИЕ

№ 18

гр. Разград, 20.01.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

РАЙОНЕН СЪД – РАЗГРАД в публично заседание на двадесети септември през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: ДОРОТЕЯ ЕНЧ. И.

при участието на секретаря ГАЛЯ МАВРОДИНОВА
като разгледа докладваното от ДОРОТЕЯ ЕНЧ. И. Административно
наказателно дело № 20213330200339 по описа за 2021 година

Производството е по реда на чл.59 и сл. от ЗАНН.

Постъпила е жалба от Д. СТ. Б. – кмет на Община Разград против НП № НП-4/03.06.2021г. на министъра на културата, с което на основание чл.228б от Закона за културното наследство /ЗКН/ му е наложена глоба в размер на 2600 лв. за неизпълнение на приложена принудителна административна мярка по чл.192, ал1, т.2 от ЗКН. В жалбата сочи, че НП е незаконосъобразно и моли да бъде отменено изцяло. Твърди, че при образуване на административно наказателното производство и издаване на НП са допуснати съществени процесуални нарушения, както и че не е извършвал посоченото нарушение, като алтернативно оспорва наложеното наказание като явно несправедливо. В с.з. процесуалният представител адв. Ст. Д. заявява, че поддържа жалбата на посочените в нея основания, като счита, че липсва нарушение, извършено от доверителя му, като е са налице процесуални нарушения при издаване на АУАН и НП, а наложеното наказание е явно несправедливо и завишено, иска се отмяна или намаляване на глобата, претендират и разноски.

Въззиваемата страна – Министерство на културата, счита жалбата за неоснователна, а издаденото НП за правилно и законосъобразно. Счита, че не са нарушени както материалния, така и процесуалния закон. Счита, че нарушението не е маловажно по смисъла на чл.28 от ЗАНН, а наложеното наказание е справедливо и съответно, поради което предлага НП да бъде потвърдено изцяло. Претендират юрисконсултско възнаграждение, като правят възражение за прекомерност на адвокатското такова.

Районна прокуратура гр.Разград, при редовност в призоваването, не се явява представител и не заявява становище по жалбата и НП.

Разградският районен съд, след като прецени събраните по делото доказателства, намира за установено от фактическа страна следното:

По повод сигнал от служители на Регионален исторически музей /РИМ/ - Разград до министъра на културата, в музея била извършена проверка на място и по документи за нередности, свързани с прилагането на ЗКН за времето 03-07.08.2020г., която приключила със съставянето на Констативен протокол вх.№ 45-00-343/09.09.2020г. Едно от констатираните нарушения било свързано с прилагането на чл. 28, ал. 5-6 от ЗКН относно организиране и провеждане на конкурс за директор на РИМ. Установено било, че на тази длъжност е назначена Т.П.Т. с трудов договор № 6/16.01.2020г., считано от 17.01.2020г. със срок за изпитване 6 месеца в полза на работодателя, докато длъжността бъде заета въз основа на конкурс. Със заповед на кмета на Община – Разград изпитателният срок бил удължен, считано от 01.07.2020г.

Предвид констатираните нередности било издадено Разпореждане за прилагане на принудителна административна мярка № 45-00-343 от 10.09.2020г., с което на кмета на Община – Разград на основание чл.192, ал.1, т.2, б.а от ЗКН било дадено писмено предписание в срок до 30.11.2020г. „да предприеме действия за организиране и провеждане на конкурс за избор на директор на Регионален исторически музей – Разград, съгласно изискванията на чл.28, ал.6 от ЗКН“.

Разпореждането било връчено на кмета на Община – Разград на 14.09.2020г., като било и обжалвано пред Административен съд гр. Разград, който с решение № 121/02.11.2020г. по адм.дело № 183/2020г., влязло в сила на 26.11.2020г. отхвърлил жалбата на кмета.

Във връзка с изпълнение на така даденото разпореждане, на 20.11.2020г. в МК от Община-Разград /подписано от зам.кмет Д.Д./ било изпратено писмо с изх.№ 04-00-292-2/20.11.2020г. /вх.№ 45-00-343/20.11.2020г. на МК/, с което на основание чл.14, ал.1, т.13, б.б от ЗКН са изпратени за съгласуване Условието за провеждане на конкурс за длъжността Директор на РИМ – Разград, като са поискани и методически указания по процедурата за провеждане на конкурса относно начина и срока за определяне на представител на МК, респ. предвиждане на резервен член в комисията за провеждане на конкурса. Към писмото са приложени заповед за обявяване конкурс, обявление за конкурс, правила за провеждане на конкурс и длъжностна характеристика.

Същото писмо, ведно с документите е изпратено и на гл.инспектор П.Г. във връзка с даденото разпореждане за прилагане на ПАМ по чл.192, ал.1, т.2, б.а от ЗКН.

На 07.12.2020г. документите за съгласуване са препратени от ГД ИОКН /като писмото е изготвено от гл.инспектор П.Г./ до Е.Д. директор на Дирекция КНМИИ.

С писмо изх.№ 45-00-343/29.12.2020г. до кмета на Община Разград, от МК чрез зам.министър на културата А.Г. във връзка с контрола по изпълнение на Разпореждане за прилагане на ПАМ от 10.09.2020г. е изисквана информация в 7-дневен срок за предприетите мерки по изпълнение на разпореждането, като е посочено, че не е постъпвала информация в

ГД ИОКН относно предприетите действия по изпълнение на разпореждането или мотивирано искане за удължаване на срока.

На 14.12.2020г. в Община Разград вх.№ 04-00-376-1, било получено писмо изх.№ 45-00-343/11.12.2020г. на МК, относно методически указания за провеждане на конкурс за заемане на длъжността „директор“ в РИМ-Разград, като са приложени типови образци от необходимите документи. /това било в отговор на писмото от 20.11.2020г./

Съобразявайки дадените указания с писмо изх.№ 04-00-376-2/31.12.2020г. /вх.№ 45-00-343 от 31.12.2020г. на МК/ Община-Разград /подписано вече лично от кмета Д.Б./ изпратили отново за съгласуване следните документи: Заповед за обявяване на конкурс за длъжността Директор на РИМ-Разград, обявление за конкурс за длъжността Директор на РИМ-Разград, правила за провеждане на конкурс за длъжността Директор на РИМ-Разград, длъжностна характеристика за длъжността Директор на РИМ-Разград и оценъчни карти.

Същото писмо, ведно с документите било изпратено и на гл.инспектор П.Г. във връзка с даденото разпореждане за прилагане на ПАМ по чл.192, ал.1, т.2, б.а от ЗКН.

На 07.01.2021г. в МК било получено и писмо изх.№ 04-00-1-1 до зам.министър Гешева във връзка с изпратеното от нея писмо от 29.12.2020г.

На 12.01.2021г. е изпратена покана до кмета Д.Б. за връчване на акт за установяване на административно нарушение на 01.02.2021г. между 13:30 и 14:30ч.

На 01.02.2021г. в присъствието на упълномощен представител на кмета Д.Б.- адв. Ст. Д. в гр. София св. П.Г. съставила и връчила обжалвания АУАН № 1 за това, че „кметът на Община Разград Д.Б. не е изпълнил предписание по Разпореждане за прилагане на принудителна административна мярка с изх.№ 45-00-343/10.09.2020г. на МК, получена на 14.09.2020г., а именно: „да предприеме действия за организиране и провеждане на конкурс за избор на директор на Регионален исторически музей – Разград, съгласно изискванията на чл.28, ал.6 от ЗКН, като не е предприел действия за организиране и провеждане на конкурс за избор на директор на РИМ-Разград в срока, указан в Разпореждането- 30.11.2020г. По този начин Д. СТ. Б. е осъществил състава на чл.228б от ЗКН. Нарушението е извършено на 01.12.2020г. в Община-Разград, гр. Разград. Нарушението е установено на 31.12.2021г. в МК“.

Обстоятелствата по така съставения АУАН са отразени и в обжалваното НП, поради което на жалбоподателя е наложена глоба в размер на 2600 лв. на основание чл.228б от ЗКН за цитираното нарушение.

Към преписката освен посочените по-горе документи са приложени и заповед за определяне на компетентни лица, възражение срещу АУАН ведно с разпореждането за ПАМ, резолирано от зам.кмета /без дата/ до лица с имена П.И., Цв.Б., докладна записка от последната от 24.09.2020г. относно това какви действия следва да се предприемат и какви документи да се изготвят, резолирано от кмета /без дата/ до три лица Д.Д., Т.Б., Цв.Б. „за изготвяне и съгласуване на необходимата документация съобразно сроковете“.

Актосъставителят св. Г. при разпита си в с.з. заявява, че до изтичане на срока на

принудителната мярка на 20.11.2020г. общината е изпратила проекти на документи свързани с провеждането на конкурса, които подлежат на съгласуване с министъра на културата. Това действие било изрично предвидено в мярката, като нещо, което трябва да приключи преди обявяване на конкурса и да бъде предвидено време за него. С това действия свидетелката счита, че не са били предприети мерки, които да показват желанието на кмета да изпълни мярката, тъй като стартирането на подготовката за провеждане на конкурс е започнало след решението за потвърждаване на самата принудителна мярка. Към момента на съставяне и връчване на акта вече е била публикувана обява в интернет за обявяване на конкурса- на 22.01.2021г.

Въз основа на така изложените фактически обстоятелства, съдът направи следните правни изводи:

Жалбата е допустима, като подадена в срок от надлежна страна срещу подлежащ на обжалване акт, а разгледана по същество се явява основателна и доказана.

С оглед дадените правомощия съдът извърши цялостна проверка на НП и АУАН, като констатира, че същите са издадени от компетентни органи, при спазване на предвидената процедура. Нарушението е индивидуализирано от обективна страна съгласно изискванията на закона, като са посочени всички релевантни факти и обстоятелства, като впоследствие е подведено под съответната правна норма.

Съгласно чл.192, ал.1, т.2, б.а от ЗКН при упражняване на контролната дейност от инспектората по чл.15, ал.2, инспекторите /каквато в случая е св. Г./ прилагат принудителни административни мерки за предотвратяване и преустановяване на нарушенията по този закон, както и за отстраняване на вредните последици от тях, като дават писмени предписания за предотвратяване или преустановяване на нарушенията по този закон, както и за отстраняване на вредните последици от тях в определен срок.

В тази връзка с издаденото на 10.09.2020г. разпореждане за прилагане на ПАМ на жалбоподателя е дадено задължително предписание да предприеме действия за организиране и провеждане на конкурс за избор на директор на РИМ-Разград съгласно чл.28, ал.6 от ЗКН.

Последната разпоредба предвижда, че Правоотношенията с директорите на музеи по ал. 5 възникват въз основа на конкурс за срок от 5 години, освен в случаите, когато в специален закон е предвидено друго. Конкурсът за директор на държавен музей към Министерството на културата се провежда по реда, предвиден в наредбата по чл. 5, ал. 4 от Закона за закрила и развитие на културата, а за общинските и регионалните музеи – от комисия, назначена по реда на Кодекса на труда, в състава на която се включват трима представители на съответната община, трима директори на национални и/или регионални музеи и един представител на Министерството на културата.

Редът за провеждане на конкурс препраща към Кодекса на труда – чл.89 и сл., като в чл.91 е предвидено, че Конкурсът се обявява от работодателя чрез централния или местния печат. При необходимост конкурсът може да се обявява и по друг подходящ начин.

(2) Обявлението за конкурса трябва да съдържа:

1. наименованието на предприятието, мястото и характера на работата и изискванията за длъжността;

2. (изм. - ДВ, бр. 100 от 1992 г.) начина за провеждане на конкурса;

3. (изм. - ДВ, бр. 100 от 1992 г.) необходимите документи, мястото и срока за подаването им, който не може да бъде по-кратък от 1 месец.

(3) Характеристиката на конкурсната длъжност се предоставя предварително на кандидатите, за да се запознаят с нея.

Съгласно чл.14, ал.1, т.13, б.б от ЗКН обаче условията за провеждане на конкурси за директори на регионални и общински музеи се съгласуват с министъра на културата.

Следователно, преди да се обяви конкурсът чрез за директор на РИМ е необходимо всички изисквания по ал.2 на чл.91 КТ да бъдат съгласувани с министъра на културата и едва след това да се пристъпи към обявяване на конкурса.

В случая по несъмнен начин се установява, че на 20.11.2020г. в МК са изпратени изготвените от Община Разград документи за съгласуването им с министъра на културата, т.е. започнало е изпълнение по даденото предписание, тъй като е стартиран първия етап от това, свързан със съгласуване на условията за провеждане на конкурса. Следователно, в случая съдът намира, че жалбоподателят в срока даден в разпореждането- 30.11.2020г. е предприел действия по изпълнение на даденото задължително предписание като е задвижил процедурата по организиране на конкурса свързана с предварителното съгласуване на условията.

Обстоятелството, че същите не били достатъчни е ирелевантно, тъй като самото предписание не конкретизира какви точно действия по организиране и провеждане на конкурса е следвало да бъдат извършени към 30.11.2020г.- провеждане на съгласувателната процедура, изготвяне на документите, публикуване на обявлението, назначаване на комисия, изтичане на срока за подаване на документи, провеждане на конкурса или приключване на конкурса. Липсата на конкретизиране на съответните етапи от конкурсната процедура в даденото задължително предписание е основание да се приеме, че и стартирането на съгласувателната процедура на 20.11.2020г. е достатъчна, за да се счете, че е започнало изпълнение на даденото задължително предписание.

Едва в НП се сочи, че предприетите от жалбоподателя действия не били достатъчни, а следвало в този срок да се предвиди и съгласувателната процедура, такова изрично предписание обаче не е давано.

Ето защо, съдът намира, че липсва нарушение от страна на кмета на Община-Разград, тъй като в дадения от контролните органи срок същият е започнал изпълнение на даденото задължително предписание.

Ето защо и по изложените съображения, съдът намира, че атакуваното НП следва да бъде отменено като незаконосъобразно, издадено при нарушение на материалния закон.

Воден от гореизложеното, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ КАТО НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНО НП № НП-4/03.06.2021г. на министъра на културата, с което на основание чл.228б от Закона за културното наследство /ЗКН/ на Д. СТ. Б. – кмет на Община Разград му е наложена глоба в размер на 2600 лв. за неизпълнение на приложена принудителна административна мярка по чл.192, ал1, т.2 от ЗКН.

Решението подлежи на касационно обжалване по реда на АПК пред Разградски административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Съдия при Районен съд – Разград: _____