

РЕШЕНИЕ		
Номер 215	25.08.2020 г.	Град Смолян
В ИМЕТО НА НАРОДА		
Окръжен съд – Смолян		Втори въззивен граждански състав

На 21.08.2020 година в публично заседание в следния състав:

	Председател:	Росица Н. Кокудева
	Членове:	Петранка Р. Прахова Зоя С. Шопова
Секретар:	Софка М. Димитрова	

като разгледа докладваното от Росица Н. Кокудева Въззивно гражданско дело № 20205400500358 по описа за 2020 година

С решение №117/19.06.2020г. по гр.д.№9 /2020г. Девинският районен съд е **осъдил** Главна Дирекция Пожарна безопасност и защита на населението при Министерство на вътрешните работи, с адрес гр. София, ул. Пиротска № 171 А, представлявана от Директора – Николай Николов да заплати на Е.А. З., с ЕГН *****, от с. Змеица, общ. Доспат, обл. Смолян, ул. Болгар № 6, сумите: 1/ 1 827.95 лева, на основание чл.178, ал.1, т.3, във връзка с чл.187, ал.5, т.2 ЗМВР, дължимо и неплатено допълнително възнаграждение за положен от ищеца извънреден труд за периода от 14.01.2017г. до 14.01.2020г. и 2/ 243.45 лева, на основание чл.86, ал.1 ЗЗД, обезщетение за забава върху главницата от 1 827.95 лева от 21.02.2017г. до 14.01.2020г. и законната лихва върху главницата от датата на исковата молба – 15.01.2020г. до окончателно изплащане на вземането и 500.00 лева разноски, на основание чл.78, ал.1 ГПК. Със същото решение е осъдил Главна Дирекция Пожарна безопасност и защита на населението при Министерство на вътрешните работи, с адрес гр. София, ул. Пиротска № 171 А, представлявана от Директора – Николай Николов да заплати държавна такса в размер 123.12 лева и разноски за експертизи в размер 100.00 лева, в полза на бюджета на съдебната власт по сметка на Районен съд – Девин, на основание чл.78 ал.6, във връзка с чл.72 ал.2 ГПК и чл.1 от Тарифа за ДТ по ГПК .

Постъпила е **въззивна жалба** с вх.№1137/03.07.2020г. от Главна дирекция „Пожарна безопасност и защита на населението“ - МВР, представлявана от главен комисар Николай Николов - директор, чрез процесуален представител ст.юрисконсулт С. С. срещу решение № 117 от 19.06.2020 год. на районен съд - Девин, постановено по гр.дело № 20205410120009/2020 г. по описа на Районен съд - Девин. Счита,че обжалваното решение е неправилно и необосновано и моли за отмяната му и постановяване на друго, с което искове да бъдат изцяло отхвърлени. Намира че решението е постановено при неправилно тълкуване и прилагане на нормативната уредба, която урежда полагането, отчитането и заплащането на нощен труд от държавни служители, чиито служебни правоотношения са уредени от Закона за министерството на вътрешните работи (Обн. ДВ. бр. 53 от 27 Юни 2014 г.). Процесният период е от 14.01.2017 г. до 14.01.2020 г. В този процесен период твърди ,че едействала Наредба № 8121з-776/29 07.2016,, която урежда реда за организацията и разпределянето на работното време, за неговото отчитане, за компенсирането на работата извън редовното работно време, режима за дежурство, времето за отдих и почивките надържавните служители в МВР. Организацията на работното време на служителите по чл. 142ал. 1, т. 1 ЗМВР се урежда именно с тази наредба, като е недопустимо прилагането на общите правила установени по Кодекса на труда и НСОПЗ. Всички документа свързани с организацията на работното време, като протоколи и графици се изготвят по посочената наредба и съгласно правилата установени в нея, като е недопустимо прилагането по аналогия на други нормативни актове, както и своеобразното превратно тълкуване „а волята „а законодателя в тази връзка. волята на законодателя в тази връзка Твърди ,че за да обоснове решението си за субсидиарно прилагане на НСОПЗ районният съд се позовал на отменена подзаконова уредба и на съждения за празнота в уредбата на реда за организацията и разпределянето „а работното време, за неговото отчитане, за компенсирането на работата извън редовното работно време, режима на дежурство, времето за отдих и почивките на държавните служители в Министерството на вътрешните работи, във връзка със съществото на спора. Счита направеното заключение в мотивите на районния съд за неправилно и необосновано поради факта, че празнота в настоящия случай не е налице. Напротив намира ,че ЗМВР препраща към подзаконовият акт, в настоящият случай именно наредбата. Съгласно разпоредбата на чл. 1 „С тази наредба се

определят редът за организацията и разпределянето на работното време, за неговото отчитане, за компенсирането на работата извън редовното работно време, режимът на дежурство, времето за отдых и почивките на държавните служители по чл. 142, ал. 1, т. 1 от Закона за Министерството на вътрешните работи (ЗМВР) и по § 86 от преходните и заключителните разпоредби на Закона за изменение и допълнение на Закона за Министерството на вътрешните работи“. В тази връзка тълкуването и препращането, без изрично това да е записано в нормативния акт, представлява дописване на закона и не може да бъде споделено като правилен извод. Правоотношенията по служба уредени в специален закон са създадени, за да може, поради специфичният статут и служебни задължения на служителите да се постигне баланс между правата и задълженията им /каквото намира, че е настоящия случай с тези по чл. 142, ал. 1, т. 1 от ЗМВР/, тъй като тези служители имат специфична функция и съответно специфични и сами по себе си отличаващи се от общите права и задължения. За работещите на сумирано работно време служители по ЗМВР са установени 8-, 12- или 24-часови смени. В разпоредбата на чл. 142, ал. 4 от Кодекса на труда е записано, че максималната продължителност на работна смяна при сумирано изчисляване на работното време може да бъде до 12 часа, като продължителността на работната седмица не може да надвишава 56 часа, а за работниците и служителите с намалено работно време - до 1 час над намаленото им работно време. В настоящия случай твърди, че ищеца полага труд при работна смяна от 24 часа, а не 12 часа и същата е определена по ЗМВР, а не от КТ. Максималната продължителност на работното време за една смяна, определена в КТ е максимум 12 часа. Това само по себе си доказва, че е несъвместимо да бъде прилаган КТ и НСОПЗ за служителите по чл. 142, ал. 1, т. 1 от ЗМВР, тъй като техният статут е изключителен и различен от общия, като законодателят е съобразил това с разделянето на служителите по ЗМВР на три групи. Всяка от обособените групи служители има гарантирани права, които от своя страна са скрепени и с различни отговорности и задължения. В решението си съдебният състав отбелязва, че това положение, свързано с отчитането на труда поставя в неравностойно положение държавните служители в МВР, като се позовава и на т. 23 на ТР № 6/06.11.201 Зг. на ОСГТК на ВКСВ тази връзка счита, че направеният извод е неправилен. Първоинстанционният съд се е позовал на тълкувателно решение, което е свързано със уреждане на въпрос касаещ държавните служители в МВР, които полагат труд и техният статут е уреден

по ЗДСл. Твърди ,че в МВР съгласно чл. 142, ал. 1 има три групи служители:

1. държавни служители - полицейски органи и органи по пожарна безопасност и защита на населението;
2. държавни служители;
3. лица, работещи по трудово правоотношение.

В чл. 142, ал. 2 от ЗМВР е записано, че статутът на държавните служители по ал. 1, т. 1 се урежда с този закон /т.е ЗМВР/. В чл. 142, ал. 4 от ЗМВР е записано, че статутът на държавните служители по ал. 1, т. 2 се урежда със Закона за държавния служител. В чл. 142, ал. 5 е посочено, че статутът на лицата, работещи по трудово правоотношение, се урежда при условията и по реда на Кодекса на труда и на този закон. В случаите на препращане към кодекса на труда законодателят изрично /пряко/ е посочил съответните разпоредби. В тази връзка моли съда да обърне внимание ,че в тълкувателното решение се говори за ЗДСл, който урежда служебните правоотношения на държавните служители в МВР по ЗДСл, а не държавните служители - полицейски органи и органи по пожарна безопасност и защита на населението, които са различна категория служители и чиито служебни правоотношения и статут са уредени в ЗМВР и подзаконовите актове по прилагането му. Счита че в разгледаното тълкувателно решение се разглежда въпрос свързан със заплащане на държавни такси и не може да се правят допълнителни тълкувания в тази връзка. По отношение на твърдението за поставянето в неравностойно положение на тази група служители счита, че в чл. 48, ал. 5 от Конституцията на Република България се прогласява, че работниците и служителите имат право на здравословни и безопасни условия на труд» на минимално трудово възнаграждение и на заплащане, съответстващо на извършената работа, както и на почивка и отпуск, при условия и по ред, определени със закон. В тази връзка върховният закон на страната прогласява основните и неизменни права, каквото безспорно е правото на труд, като е оставил на законотвореца да прецени тези права с оглед правоотношението. С оглед спецификата на служебните правоотношения на държавните служители в МВР по чл. 142, ал. 1, т. 1 от ЗМВР счита ,че са предвидени редица компенсаторни механизми, като допълнително възнаграждение за прослужено време (чл.178, ал.1,т.1 ЗМВР), размер на основния платен годишен отпуск (чл.189, ал.1 ЗМВР), обезщетения за неизползван платен годишен отпуск (чл.234, ал.1 ЗМВР), обезщетения за

прекратяване на служебното правоотношение (чл.234, ал.1 ЗМВР), по-благоприятен режим на заплащане на извънредният труд по неговата продължителност - до 280 часа за година по чл.187, ал.5,6 и 7 ЗМВР и други. Намира ,че това не поставя тези служители в по-неблагоприятно положение. Счита ,че заплащането на трудово възнаграждение за положеният нощен труд е със самостоятелна функция и значение. Предвидените условия за разграничение на нощен и извънреден труд в ЗМВР кореспондират и с Директива 2003/88/ЕО на Европейския парламент и на Съвета от 4 ноември 2003г. относно някои аспекти на организацията на работното време, включително по въпроса за начина на компенсиране на положеният нощен труд.Счита ,че съгласно чл. 46, ал. 2 от ЗНА, когато нормативният акт е непълен, за неуредените от него случаи се прилагат разпоредбите, които се отнасят до подобни случаи, ако това отговаря на целта на акта. В случая за уредбата на правоотношенията между страните намира ,че е приложим ЗМВР и издадените въз основа на него подзаконови нормативни актове. НСОПЗ е подзаконов нормативен акт, издаден по приложение на КТ, поради което не може да се прилага нито субсидирано, нито по аналогия в случаите, когато е налице специална правна уредба и то регламентирана в нормативен акт с ранга на закон.Твърди ,че вида и условията за заплащане на възнаграждения, натурални престации и работното време на държавните служители в МВР са предмет на подробна уредба в гл. XV, раздел VI и VII от специалния ЗМВР от 2006 г. В чл. 199 и 200 от ЗМВР-2006 е регламентирана основната заплата: в чл. 201 - допълнителното възнаграждение за продължителна работа, а съгласно чл. 202 ал. 1 се изплащат допълнителни възнаграждения, като следва изброяване на 5 вида възнаграждения. Част от тях са приложими за системата на МВР (т. 1 - изпълнение на специфични дейности), а друга част са сред типичните по Кодекса на труда и Закона за държавния служител (ЗДСл) — за прослужено време; за извънреден труд, постигнати резултати. Съгласно чл. 202, ал. 2 и 3 размерите и условията за изплащането на допълнителните възнаграждения се предвиждат с актове специално за системата на МВР. Със Закона за изменение и допълнение на ЗМВР, обнародван в ДВ, бр. 93 от 2009 г., е добавена ал. 5, според която извън допълнителните възнаграждения по ал. 1 на държавните служители се изплащат и други възнаграждения в случаи, определени със закон или с акт на Министерския съвет. В ДВ, бр. 88/2010 г. в ал. 1 е въведена т. 5 - възнаграждение за специфични условия на труд, а в края на ал. 5 е добавено

за държавните служители от МВР. С новия ЗМВР-2014 уредбата е реорганизирана - старите чл. 201 и 202 по отношение на видовете възнаграждения са обединени в чл. 178; обособен е нов чл. 179, чиято ал. 1 предвижда допълнително възнаграждение за труд през нощта, на официални празници и време на разположение, а ал. 2 и 3 имат общо значение, като ал. 3 възпроизвежда последната редакция на ал. 5 на стария чл. 202. Моли съда да обърне внимание, че законотворческият разум предполага изброяването на видовете възнаграждения да е изчерпателно, в противен смисъл е безсмислено в ЗМВР-2006 да се включва възнаграждение за извънреден труд без посочен размер, ако същото се дължи по силата на Кодекса на труда или ЗДСл. Намира за излишно и прибавянето в ЗМВР-2014 г. на възнаграждение за труд през нощта, в почивни и празнични дни и време на разположение, които също биха следвали от КТ или ЗДСл. Допълнението в чл. 202, ал. 5 ЗМВР-2006, касаеща характера на изброяването, на текста „за държавните служители от МВР” счита, че показва желанието на законодателя недвусмислено да лиши служителите в МВР от допълнителни възнаграждения, определени в други нормативни актове, които не са насочени специално към служители на МВР. Последващото, нарочно добавяне на изричен текст не може да бъде отдадено на нормотворческо излишество. Моли съда да обърне внимание, че нито в ЗДС, нито в ЗМВР има непряко препращане към нормите на КТ и за неуредените в тези закони случаи КТ се прилага „съответно”, а напротив, във всички случаи, в които законодателят е счел, че материята следва да се уреди идентично на тази в КТ, препращането е пряко, чрез посочване на конкретните правни норми. Намира, че нормалната продължителност на нощния труд в МВР е регламентирана в законовата норма на чл. 187, ал. 3, изречение последно от ЗМВР. Нормата на чл. 187, ал. 3, изречение последно от ЗМВР определя, че продължителността на нощния труд по ЗМВР е осем часа, а не седем часа, както е за работещите по трудово правоотношение. Намира, че това е идеята на законодателя и смисъла на тази норма. Иначе тя би била напълно излишна, защото нощен е трудът (и по КТ, и по ЗДСл и по ЗМВР и други специални закони) полаган между 22 часа и 6 часа. Законодателят отбелязва, че работните часове не следва да надвишават средно 8 часа за всеки 24-часов период, което е достатъчно ясно и ненуждаещо се от коментар, че е имал в предвид, с това пояснение, че трудът през нощта за тези служителите по чл. 142, ал. 1, т. 1 от ЗМВР е осем часа. Освен това те полагат труд на 24-часови

смени като този труд е по график, същият е изплатен и не може да става дума за претенция за извънреден труд. С оглед на горното нормалната продължителност на дневното работно време на държавните служители в МВР е 8 часа (чл. 187, ал. 1 от ЗМВР), а положения труд през нощта е 8 часа за всеки 24-часов период. Поради това намира, че съотношението на нормалната дневна продължителност на работното време (чл. 187, ал. 1 ЗМВР) към нормалната продължителност на нощния труд по ЗМВР (чл. 187, ал. 3) е 8 часа : 8 часа, което е равно на коефициент 1, а не както е по КТ - 8 часа : 7 часа, което е равно на 1,143. За държавните служители, чиито служебни правоотношения са уредени от ЗМВР, какъвто е ищецът, когато положеният нощен труд е в рамките на 8 часова продължителност, той не се трансформира в дневен такъв, а се заплаща по смисъла на Заповед № 81213-791/28.10.2014 г. на министъра на вътрешните работи по 0,25 лв. на час. Поради това намира, че мотивите на съда за приложимост на НСОПЗ към предмета на този спор са несъстоятелни. Не се доказва, че е налице и неизплатен извънреден труд за съответното тримесечие. Счита, че на ищеца са били изплатени всички суми.

Моли съда да обърне внимание, че районният съд не е мотивирал по никакъв начин извода си, на който се основава решението, че при преизчисляване на положените от служителите в МВР часове нощен труд в дневен на ищеца се дължи заплащане като извънреден труд. Видно от горното счита, че не се прави разлика между нощен и извънреден труд по ЗМВР. Съгласно цитираното писмо на МТСП „когато нормалната продължителност на дневното работно време е 8 часа (чл. 136, ал. 3 КТ) и нормалната продължителност на нощното работно време е 7 часа (чл. 140, ал. 1 КТ), отношението е 8 ч./7 ч., т.е. коефициентът за превръщане на нощните часове в дневни е равен на 1,143. Целта на този коефициент счита, че е да определи така възнаграждението на работника или служителя, че когато той работи 7 часа през нощта, да получава трудово възнаграждение за 8 часа. Следователно в тези случаи работникът или служителят не работи извънредно по смисъла на чл. 143, ал. 1 КТ. Получените часове в повече при преизчисляването на дневния и нощния труд намира, че създават неточно разбиране за наличието на извънреден труд. Извънреден труд би бил налице само ако работниците и служителите действително работят извън установеното за тях работно време. Поради това дори и при прилагането на общите трудови норми, на чието съдържание ищецът се позовава, за да

обоснове претенцията си, намира ,че е недопустимо преизчисляването на часовете нощен труд с коефициент 1,143 да служи за генериране на извънреден труд.Намира ,че за работещите по трудово правоотношение разпоредбите от НСОПЗ, на които ищецът основава иска си - чл. 8 и чл. 9, ал. 2, се прилагат едновременно с правилата за заплащане на нощния труд, т. е. при сумирано изчисляване на работното време нощните часове се превръщат в дневни с коефициент 1,143 и за същите тези нощни часове се заплаща и допълнително трудово възнаграждение за нощен труд. (Решение № 14 от 27.03.2012 г. по гр.д.№ 405/2011 г., ГК., IV г.о. на ВКС). Обратното решение, което е възприето от първоинстанционния съд — при преизчисляване на часовете нощен труд с коефициент 1,143 получените допълнителни часове да се заплащат като извънреден труд би поставило в по-неблагоприятно положение работещите по трудови правоотношения спрямо служителите, чиито служебни правоотношения са регламентирани от ЗМВР. Да се извърши преизчисляване на часовете нощен труд към дневни такива с коефициента, посочен от ищеца и получен от съотношението на продължителността на дневния труд и продължителността на нощния труд, регламентирана в КТ и приложима за лица, работещи по трудово правоотношение, намира ,че би означавало с неприложим към материята подзаконов акт да бъде дерогирано действието на законовата норма, в случая чл. 187, ал. 3 ЗМВР, която регламентира специалната 8-часова продължителност на нощния труд за лицата, назначени по ЗМВР и работещи на смени, което е недопустимо и противоречи с принципа на йерархия на нормативните актове.Моли с оглед на гореизложеното въззивният съд да се произнесе с решение, с което да бъде отменено изцяло като неправилно и необосновано постановеното от първоинстанционния съд.Ако въззивният съд се произнесе в полза на ищеца, то прави изрично възражение за прекомерност на разноските, включително и на претендирания адвокатски хонорарна другата страна. Моли да бъдат присъдите направените по делото разноски и юрисконсултско възнаграждение в минимален размер.В случай, че съда насрочи съдебно заседание и даде ход на делото, моли то да се гледа в негово отсъствие..

В законният срок е постъпил **писмен отговор** с вх. №1244/21.07.2020г. от Е. А. З. чрез адв. И. П., която намира, че въззивната жалба е неоснователна и моли съда да потвърди изцяло като законосъобразно обжалваното решение по подробни съображения ,които излага в писмения отговор.Претендира разноски за доверителя и за

въззивната инстанция.

Пред окръжен съд гр.Смолян жалбоподателят Главна Дирекция Пожарна безопасност и защита на населението " МВР Пловдив ,редовно призован , не изпраща представител Постъпила е писмена защита от пълномощника му юриск. Св. Ст. ,като моли съда производството по делото да бъде спряно на основание чл.229,ал.1т.1 ГПК като моли съда да изиска становище от ищеца по направеното искане за спиране. В случай ,че съда не спре производството по делото ,моли да бъде отменено обжалваното решение като незаконосъобразно и необосновано и отхвърлени предявените искове като неоснователни по подробни съображения, които излага. Претендира юриск.възнаграждение.

Въззиваемият Е. А. З. ,редовно призован , не се явява. Постъпила е писмена защита от пълномощника му адв. Ир. П. която поддържа становище ,че въззивната жалба е неоснователна и моли съда да потвърди като законосъобразно обжалваното решение на районен съд Девин Претендира разноски по представен списък по чл.80 ГПК

Смолянският окръжен съд намира ,че въззивната жалба е **процесуално допустима**.Депозирана е от надлежно упълномощен процесуален представител в законният срок , с внесена държавна такса и при наличие на правен интерес от търсената защита.

Разгледана по същество е **неоснователна** по следните съображения:

Не е спорно по делото, че ищеца Е. Е. З. е служител в РДПБЗН гр.Смолян като през исковия период е заемал длъжността "командир на екип " в РДПБЗН гр.Доспат Работи на смени ,всяка с продължителност от 12 часа ,съгласно изготвени графици при сумарно отчитане на работното време.

От заключението по съдебно-икономическата експертиза на вещото лице се установява, че ищеца Емил Златанов за исковия период 14.01.2017г. до 14.01.2020г. е положил нощен труд общо 1 772 часа ,които са начислени по ведомост и изплатени в размер на 443 лева. Положените часове нощен труд не са преобразувани в дневен .Той е положил 1448 часа нощен труд, който след превръщането му в дневен дава разлика от 207 часа, явяващи се извънреден труд. Т.е., при съпоставката с общия брой нощни часове за

периода като норма часове, разликата от 253,42 часа е извън тази норма и е извънреден труд,равняващ се на 1 827,95 лева .Това заключение на вещото лице Стефка Велева е прието от районния съд като обективно и компетентно изготвено .

Даденото от районния съд разрешение по иска за заплащане на допълнително възнаграждение за положения нощен труд е правилно и в съответствие със закона според настоящата инстанция. Съгласно чл.176 ЗМВР, brutното трудово възнаграждение на държавните служители в МВР се състои от основно месечно възнаграждение и допълнителни възнаграждения, между които съгласно чл.178, ал.1, т.3 ЗМВР е възнаграждението за извънреден труд. Редът за организацията и разпределението на работното време, за неговото отчитане, за компенсиране работата на държавните служители извън редовното работно време и др. се определя на основание чл.187, ал.9 ЗМВР от министъра на вътрешните работи. Според чл.31, ал.2 от Наредба № 8121з-407/11.08.2014 г., в сила от 19.08.2014 г. до 02.08.2016 г., при сумарно отчитане на работното време се прилага коефициент 0. 143 на общия брой часове положен труд между 22. 00 и 06. 00 часа за отчетния период. Действалите наредби съответно № 8121з-592, в сила от 01.04.2015 г., отменена с решение на ВАС от 11.07.2016 г. по адм. Дело № 5450/2016 г., и № 8121з-776/, в сила от 02.08.2016 г., отменена с решение на ВАС 10.12.2019 г. по адм. дело № 8601/2019 г., не регламентират отчитане на отработените часове нощен труд с коефициент, аналогичен на чл.31, ал.2 от предходната наредба.

При липса на изрична законова регламентация и при предвиденото сумарно отчитане на отработените часове, но непосочен алгоритъм за преизчисляване, следва субсидиарно да се приложи разпоредбата на чл. 9 ал. 2 от Наредбата за структурата и организацията на работната заплата. Съгласно чл. 9 ал. 2 от НСОПЗ при сумарно изчисляване на работното време, нощните часове се превръщат в дневни с коефициент, равен на отношението между нормалната продължителност на дневното и нощното работно време, установени за дневно отчитане на работното време. Приложимият коефициент за преизчисляване на нощния труд в дневен е 1,143, получен при деление на нормалната продължителност на дневното /8 часа/ и нощното работно време /7 часа/ Противното разбиране, изразено във въззивната жалба, че в действащите в процесния период наредби не се съдържа текст, който да

предвижда при заплащането на положен нощен труд да се прилага увеличение с коефициент 1,143, т.е., 7 часа нощен труд да се приравняват на 8 часа дневен, а е предвидено 8 часа нощен труд да се равняват на 8 часа дневен труд, би поставило държавните служители в системата на МВР в неравностойно положение както спрямо останалите държавни служители, така и спрямо служителите и работниците по трудово правоотношение, които получават допълнително възнаграждение за извънреден труд.

В този смисъл е Решение № 311/08.11.2019 г. по гр.дело № 1144/2018 г. на ВКС, което е с предмет заплащане на други допълнителни възнаграждения на държавни служители в МВР, но дава принципно разрешение за субсидиарно прилагане на друг закон при липса на изрично уредено заплащане в ЗМВР. В решението е посочено, че положителният отговор на въпроса за приложение на субсидиарни разпоредби е в съответствие с основния принцип на равенство и недопускане на дискриминация, закрепен в чл.6 от Конституцията на РБ и чл.14 от ЕКЗПОЧС. Следва да намери приложение принципът за законност, уреден в разпоредбата на чл.5 от ГПК – когато съдът констатира непълнота или неяснота на закона, следва да приложи общия им разум и да основе решението си на основните начала на правото, обичая или морала.

Неоснователни са доводите, че положеният от ищеца нощен труд следва да бъде заплатен допълнително само с по 0,25 лева на час. На държавните служители в МВР се изплащат допълнителни възнаграждения за полагане на труд през нощта от 22: 00 до 6: 00 ч., като условията и редът за изплащане на тези допълнителни възнаграждения се определят с наредба на министъра на вътрешните работи, а техният размер – с негова заповед (чл.179, ал.1 и ал.2 ЗМВР). Съгласно т.1 от Заповед № 8121з-791 от 28.10.2014 г. и отменящата я Заповед № 8121з-1429 от 23.11.2017 г. за всеки отработен час през нощта или за част от него между 22, 00 и 06, 00 ч. на държавните служители се изплаща допълнително възнаграждение за нощен труд в размер 0,25 лв. Тази специална разпоредба съответства на общото правило на чл.8 от НСОПЗ, съгласно което за всеки отработен нощен час или за част от него между 22, 00 ч. и 6, 00 ч. на работниците и служителите се заплаща допълнително трудово възнаграждение за нощен труд в размер не по-малък от 0,25 лв. В следващата разпоредба на чл. 9, ал. 2 НСОПЗ се предвижда при сумирано изчисляване на работното време нощните часове да се превръщат в

дневни с коефициент, равен на отношението между нормалната продължителност на дневното и нощното работно време, установени за подневно отчитане на работното време за съответното работно място. Касае се за две различни и паралелно действащи разпоредби, които установяват два отделни способа за заплащане на положения нощен труд. Следователно разпоредбите на чл. 8 и чл. 9, ал. 2 НСОРЗ се прилагат съвместно, без едната да изключва приложението на другата.

Тези разпоредби се прилагат едновременно с правилата за заплащане на нощния труд, т.е., при сумирано изчисляване на работното време нощните часове се превръщат в дневни с коефициент 1,143 и за същите тези нощни часове се заплаща и допълнително трудово възнаграждение за нощен труд (Решение № 14 от 27.03.2012 г. на ВКС по гр. д. № 405/2011 г., IV г. о., ГК). Ето защо приложението на чл.9, ал.2 НСОРЗ не се изключва от обстоятелството, че ответникът е изпълнил задължението си да заплати на ищеца допълнително възнаграждение за нощен труд в размер на 0,25 лева за всеки отработен час през нощта.

В чл.188, ал.2 ЗМВР е посочено, че държавните служители, които полагат труд за времето между 22. 00 ч. и 6. 00 ч., се ползват със специалната закрила по КТ, т.е., би могло да се приеме директно препращане и към чл. 140, ал. 1 КТ (а не само към ал. 4 на този текст), приложимо и за органите по пожарна безопасност и защита на населението, тъй като следва да се приеме, че единият от елементите на специалната закрила по КТ е установената намалена, в сравнение с дневната, продължителност на работното време през нощта.

Ако не се приеме гореизложеното във връзка с приложението на чл.188, ал.2 ЗМВР, то празнотата може да бъде преодоляна по реда на чл.46, ал.2 ЗНА - аналогия на закона (извеждане на правило относно неуреден случай въз основа на изрично уредена сходна хипотеза), като се приложи общата уредба на трудовите правоотношения в тази насока.

В случая следва да се отчете, че въззиваемият е лице със статут на държавен служител – чл.142, ал.1, т.1 ЗМВР. По отношение на работното време, почивките и отпуските на държавните служители, чл. 50а, ал. 2 ЗДС предвижда субсидиарно приложение на КТ относно допустимостта, продължителността, отчитането и заплащането на извънредния труд. ЗДС и

ЗМВР, както и двете цитирани по-горе наредби, съдържат специални норми, уреждащи ограничен кръг специфични правоотношения, а именно тези, засягащи лицата със статут на държавни служители и лицата от структурите на МВР. Както ЗДС, така и ЗМВР могат да регламентират отношения, уредени от КТ по начин, различен от Кодекса, но не такъв, че да бъде влошено положението на лицата в сравнение с тези, спрямо които се прилагат правните разрешения, предвидени по Кодекса на труда.

В чл.187, ал.3, изречение последно ЗМВР е посочено, че, при работа на смени, е възможно полагането на труд и през нощта между 22, 00 и 6, 00 ч., като работните часове не следва да надвишават средно 8 часа за всеки 24-часов период. От тълкуването на същата не би могло да се направи извод, че тя определя продължителността на нощния труд по ЗМВР, която да е осем часа, а не седем часа, както е за работещите по трудово правоотношение, което да налага приложението на коефициент 1, а не на коефициент 1, 143. Всъщност нормата разрешава полагане на нощен труд средно в размер на 8 часа за всеки 24-часов период, без да изключва приравняването му към дневния и съответно, без да изключва приложение на правилата за заплащане на извънреден труд, когато такъв е положен. От друга страна, съгласно чл.187, ал.1 ЗМВР, нормалната продължителност на работното време на държавните служители в МВР е 8 часа дневно и 40 часа седмично при 5-дневна работна седмица (така е посочено и в чл. 2, ал. 1 от трите наредби от 2014 г., 2015 г. и 2016 г.). Тълкуването на тази разпоредба налага аналогични правни изводи на тези по приложението на чл.136, ал.1-3 КТ, според които нормалното работно време е установено за работния ден и за работната седмица, като за работния ден то е продължителността му в рамките на едно денонощие - 8 часа, а за работната седмица, която е 5-дневна - 40 часа, като продължителността на работния ден е установена с оглед на дневната, а не на нощната част от денонощието. Работното време се дели на два вида: дневно (или денно), при което трудът се полага през денната част на денонощието, и нощно работно време, при което трудът се полага през нощната част на денонощието, което от своя страна е обусловило и отделната регламентация на нощния труд в чл.140, ал.1 КТ.

В писмо изх. № 94-НН-198 от 29.08.2011 г. на МТСП е посочено, че, когато нормалната продължителност на работното време е 8 часа (чл. 136 КТ) и нормалната продължителност на работното време е 7 часа (чл. 140, ал. 1

КТ), отношението е 8ч/7 ч., т. е., коефициентът за превръщане на нощните часове в дневни е равен на 1,143, като целта на този коефициент е да определи така възнаграждението на работника или служителя, че, когато той работи 7 часа през нощта, да получава възнаграждение за 8 часа. Посочено е също така, че в тези случаи служителят не работи извънредно по смисъла на чл.143, ал.1 КТ.

Сумираното изчисляване на работното време е форма на отчитане на работното време, при която установената нормална продължителност на работното време се спазва средно за определен по-продължителен период от време, който в процесния случай е тримесечен. В тази насока от неоспореното заключение на вещото лице е видно,че ищеца Емил Златанов за исковия период 14.01.2017г. до 14.01.2020г. е положил нощен труд общо 1 772 часа ,които са начислени по ведомост и изплатени в размер на 443 лева Положените часове нощен труд не са преобразувани в дневен положил 1448 часа нощен труд, който след превръщането му в дневен дава разлика от 207 часа, явяващи се извънреден труд. Т.е., при съпоставката с общия брой нощни часове за периода като норма часове, разликата от 253,42 часа е извън тази норма и е извънреден труд,равняващ се на 1 827,95 лева Поради това в решението няма смесване на понятията „нощен труд“ и „извънреден труд“.

Поради това ,че следва да бъде потвърдено изцяло обжалваното решение на Девински районен съд като законосъобразно,въззивният съд на основание чл.272 ГПК препраща към мотивите на районния съд.

На осн.чл.78, ал.1 ГПК жалбоподателят следва да бъде осъден да заплати на въззиваемия направените и поискани своевременно разноси за настоящата инстанция в размер на 500 лева за адвокатско възнаграждение по приложен списък по чл.80 ГПК .

По тези съображения Смолянският окръжен съд

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА решение № 117/19.06.2020 г. по гр. д. № 00009/2020г.по описа на районен съд гр.Девин ,като законосъобразно и обосновано постановено.

ОСЪЖДА Главна Дирекция "Пожарна безопасност и защита на населението "при Министерство на вътрешните работи, с адрес гр. София да заплати на Е. А. З., ЕГН-***** от с.Змеица ,ул"Болгар"-6 общ.Доспат , деловодни разноски за въззивното производство в размер на 500/петстотин/ лева

РЕШЕНИЕТО не подлежи на обжалване

Председател:	
Членове:	
1.	
2.	