

Р Е Ш Е Н И Е №151

гр.Перник, 08 май, 2012 г.

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

Административен съд – Перник, касационен състав, в публично заседание на единадесети април две хиляди и дванадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Стефан Станчев

ЧЛЕНОВЕ: Емилия Иванова

Слава Георгиева

при секретаря М. ***и в присъствието на прокурор Стефанова, като разгледа докладваното от съдия Станчев к.н.а.х. дело № 127/2012 г. по описа на съда, за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административно процесуалния кодекс във връзка с чл. 63, ал. 1, пр. 2 от ЗАНН.

С решение № 1131/30.12.2011 г., постановено по нах д. №1547/2011г. по описа на районен съд Перник е потвърдено НП № 23-2303159/06.VI.2011г., издадено от Директор на Д “ИТСО” София, за това, че „ТЕ- ГРУП”ЕООД , в качеството му на работодател по смисъла на параграф 1, т.1 от Допълнителните разпоредби на Кодекса на труда, не е осигурил на О.С.Й.***, изпълняващ длъжността: шофьор на автобус, непрекъсната междудневна почивка, която не може да бъде по-малко от 12/дванадесет/ часа, което съставлява нарушение на чл. 152 от Кодекс на труда. Наложена е имуществена санкция в размер на 2000 лева. Недоволен от постановеното решение и потвърденото наказателно постановление е останал касатора “ТЕ ГРУП” ЕООД, който в срок обжалва решението на въззивния съд. Моли да се отмените изцяло Решение №1131/30.12.2011г. по А.д. № 1547/2011г. по описа на Районен съд - гр. Перник като немотивирано, необосновано, незаконосъобразно и издадено в пълно противоречие с материалния и процесуалния закон, както и издаденото наказателно постановление, което според касатора страда от същите пороци.

Ответникът по касационната жалба не взема становище.

Представителят на Окръжна прокуратура предлага да се остави в сила решението на районен съд.

Касационен състав на Административен съд Перник, като обсъди доводите на страните, във връзка с доказателствата по делото прие следното.

Касационната жалба е процесуално допустима и основателна.

Касационен състав отчита правилно интерпретираните факти от въззивния съд имащи отношение към действителността на наказателното постановление, но не споделя правните изводи направени от районен съд. При касационната проверка, не се споделят и изводите на АНО, относно това дали по безспорен начин е доказано извършването на вмененото нарушение или фактите са по скоро хипотетични. В тази връзка следва да се споделят оплакванията на касатора за това, че с оглед спецификата на предмета на дейност, съгласно приложеното копие от лиценз за международен обществен транспорт, в тази дейност се включва и обществен превоз по републиканската пътна мрежа.

В хипотезата на чл.152 от КТ е установено правото на работника на непрекъсната междудневна почивка не по-малко от 12/дванадесет/ часа. Дейността на „ТЕ-ГРУП” ЕООД се осъществява в областта на автомобилния

транспорт, за която дейност Дружеството притежава Лиценз № 1067/26.09.2009г., валиден до 2014 година, за международен автомобилен превоз на пътници с автобус срещу заплащане, издаден от Министерство на транспорта на РБ. Съгласно нормата на чл. 78 ал.3 от Закона за автомобилните превози, който се явява специален по отношение на Кодекса на труда, при извършване на превози на пътници с автобуси и превози на товари с автомобили, които самостоятелно или в състав от пътни превозни средства имат допустима максимална маса над 3,5 тона, лицата, осъществяващи превози за собствена сметка, превозвачите и водачите спазват изискванията на Регламент (ЕО) № 561/2006 на Европейския парламент и на Съвета за хармонизиране на някои разпоредби от социалното законодателство, свързани с автомобилния транспорт, за изменение на регламенти (ЕИО) № 3821/85 и (ЕО) № 2135/98 на Съвета и за отмяна на Регламент (ЕИО) № 3820/85 на Съвета, наричан по-нататък "Регламент 561/2006". Преди всичко следва да се има предвид, че чл. 78 от Закона за автомобилните превози (ЗАвтП) съдържа препратка, която задължава лицата, осъществяващи превози за собствена сметка, превозвачите и водачите да спазват изискванията на Регламент (ЕО) № 561/2006. За неспазване на това задължение е предвидено административно наказание глоба от 300 до 1000 лв. на основание чл. 93, ал. 4 от същия закон. Следователно всяко нарушение на посочения регламент е нарушение и на ЗАвтП. Същевременно Регламент 561/2006 на ЕПС не е просто международен акт, а част от общностното право, при това тази част от него, която има пряко и непосредствено действие за гражданите на страните - членки на Общността, като акт, който се приема от Съвета или Комисията на ЕО и се прилага по отношение на всички; задължителен е в своята цялост и има пряко действие във всички държави-членки, в съответствие с член 189 от Договора за ЕИО. Още повече, че самият ЗАвтП във чл. 78 препраща към него, а в чл. 93, ал. 4 предвижда санкция за нарушението му.

При извършване на автомобилни превози ръководителят на транспортната дейност на „ТЕ- ГРУП“ ЕООД, съставящ работния график и водачите спазват изискванията за времето за управление, прекъсване и почивка, посочени в чл.5 - 9 на Регламент (ЕО) № 561/2006. Органът издал НП № 23-2303159/06.VI.2011г., умишлено или поради липса на компетентност, не е взел предвид **нормата на чл.8 т.2 от Регламент (ЕО) № 561/2006**, където се определя размерът на дневната почивка на 11/единадесет/часа и се допуска намаляването на този размер до 9 /девет/ часа - т.нар. „намалена дневна почивка“, като единственото ограничение и изискване към работодателя - превозвач по отношение на този размер на междудневната почивка, е на водачите да не се определят повече от три „намалени дневни почивки“ между всеки две седмични почивки. С издаването на наказателно постановление, в което нормативно регламентираната намалена дневна почивка, ползвана от О.с.й.***, в размер на 9/девет/ часа и 30/тридесет/минути в периода между 19.30 часа на 21.12.2010г. и 05.30 часа на 22.12.2010г. се квалифицира като нарушение и е наложено наказание- имуществена санкция в размер на 2000.00лв/две хиляди лева/ на „ТЕ-ГРУП“ ЕООД има допуснато нарушение на материалния закон, което налага да се отмени наказателното постановление. Същото се отнася и до обжалваното съдебно решение на РС Перник. В частта, с която се коментира приложимостта на национално и общностно право и нормативното обосноваване с приложимостта на чл. 15 от ЗНА, касационният състав не е единодушен с районен съд и не споделя това виждане.

Регламентите на ЕС имат т. нар. "директен ефект" и се прилагат с приоритет пред останалото законодателство на държавата-членка на

Съюза. Директният ефект съставлява възможността на държавите членки да черпят права пряко от нормите на общностното право. Този възможност се явява гаранция за правния статут на гражданите на ЕС /физически лица и техните организации/. На тях веднага и пряко се предоставят субективни права или се възлагат правни задължения, с които националните съдилища трябва да се съобразяват, като ги признават и защитят. Регламентите са единствените източници, които имат безспорен директен ефект.

Разпоредбата на чл. 152 от КТ е диспозитивна и дава правни гаранции по отношение на работника, в най общ смисъл. В случая, предвид спецификата на дейността, касатора като работодател е обвързан от разпоредбите на ЗАвГП и ако е допуснато отклонение от регламентираните междудневни почивки по КТ, дори от такива посредствени доказателства като пътните листове, се установява, че на водача е осигурена допустимата намалена междудневна почивка. Без да се изискват от АНО тахографски запис, а именно с оглед спазване на общностните регламенти за осъществяването на обществен превоз на пътници и товари тахографският запис е задължителен, не може да се приеме, че е безспорно доказателство "пътния лист", който най лесно може да се манипулира.

Във връзка с изложеното, съдът намира, че както решението на РС Перник, така и наказателното постановление са незаконосъобразни и следва да се отменят.

По изложените съображения, Административен съд Перник
РЕШИ

ОТМЕНЯ решение № 1131/30.12.2011 г., постановено по нах д. №1547/2011г. по описа на районен съд Перник, като ПОСТАНОВИ

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 23-2303159/06.VI.2011г., издадено от Директор на Д "ИТСО" София, за това, че „ТЕ - ГРУП" ЕООД – Перник, ул. "Кракра Пернишки" № 1, представлявано от И.П.И.***, в качеството му на работодател по смисъла на параграф 1, т.1 от Допълнителните разпоредби на Кодекса на труда, не е осигурил на О.с.й.***, изпълняващ длъжността: шофьор на автобус, непрекъсната междудневна почивка, която не може да бъде по-малко от 12/дванадесет/ часа, нарушение на чл. 152 от Кодекс на труда и на основание чл. 414, ал. 1 от КТ е наложена имуществена санкция в размер на 2000 лева.

Решението е окончателно.

Председател:/п/

Членове:1. /п/

2. /п/