

**РЕШЕНИЕ № 3231/7.03.2013 Г.
ПО АДМ. Д. № 12635/2012 Г.,
5-ЧЛ. С-В, II КОЛЕГИЯ НА ВАС**

Върховният административен съд на Република България – петчленен състав – II колегия, в съдебно заседание на петнадесети ноември две хиляди и дванадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: НАДЕЖДА ДЖЕЛЕПОВА
ЧЛЕНОВЕ: СВЕТЛАНА ЙОНКОВА
ТАНЯ РАДКОВА
ДЖУЗЕПЕ РОДЖЕРИ
ЛЮБОМИРА МОТОВА

при секретар Светла Панева и с участието на прокурора Искренна Величкова изслуша докладваното от съдията ДЖУЗЕПЕ РОДЖЕРИ по адм. дело № 12635/2012.

Производството е по чл. 208 и сл. АПК.

Образувано е по касационни протести на главния прокурор на Република България и неговия заместник при Върховната административна прокуратура против решение № 10567/18.07.2012 г., постановено по адм. д. № 14419/2011 г., тричленен състав на ВАС, V отделение, с доводи за недопустимост (чл. 209, т. 2 АПК), тъй като Инструкцията за провеждане на предварителни проверки, издадена от главния прокурор на Република България и министъра на вътрешните работи, представлява вътрешноведомствен акт и има служебен характер. С нея се създават права и задължения за органи, подчинени на главния прокурор и на министъра на вътрешните работи – издатели на акта, като не се засягат права или законни интереси на граждани или организации. Иска се решението да бъде обезсилено като недопустимо или отменено като неправилно.

Постъпила е писмена защита от адвокат Цокова – Софийска адвокатска колегия, лично за себе си и като пълномощник на Ц. Ц., в която поддържа становище за неоснователност на касационните протести, а решението като правилно и законосъобразно да бъде оставено в сила.

Върховният административен съд, петчленен състав при втора колегия, намираща, че касационните протести са процесуално допустими като подадени в срока по чл. 211, ал. 2 АПК. Разгледани по същество, са неоснователни по следните съображения.

С оспореното решение тричленният състав на ВАС, V отделение, е прогласил нищожността на чл. 8 в частта „резолюция по чл. 4 и чл. 5“; чл. 9, ал. 3, т. 1 и т. 2; чл. 11, ал. 2 и чл. 13, ал. 1 и ал. 2 от Инструкция № 89/10.03.2011 г. за провеждане на предварителни проверки, издадена от главния прокурор на Република България и от министъра на вътрешните работи. За да постанови този правен резултат, съдът е приел, че инструкцията е нормативен акт съгласно чл. 75, ал. 1 АПК. Нормативният ѝ характер произтича от нейното съдържание, което регламентира задължения на органите, подчинени на главния прокурор и на министъра на вътрешните работи, както и правата на лицата, пострадали от престъпления. Съдът е приел, че не е спазена процедурата по чл. 26, ал. 2 ЗНА, чл. 37, ал. 1 ЗНА, чл. 5, ал. 5 от Конституцията на Република България, чл. 78, ал. 2 АПК. Необнародването на нормативния акт води до опорочаването му до степен на нищожност, поради което съдът е прогласил нищожността на оспорените текстове.

Постановеното решение е правилно.

Оспорената инструкция е нормативен акт по смисъла на чл. 75, ал. 1 АПК, който съдържа административноправни норми, отнасящи се за неопределен и неограничен брой адресати и имащи многократно правно действие. Предметът на инструкцията е относим не само към регламентиранияте задължения за органите, подчинени на главния прокурор и на министъра на вътрешните работи, но и към правата на лицата, пострадали от престъпления. Безспорно е установено по делото, че не е спазена процедурата по чл. 26, ал. 2 и чл. 28 ЗНА и оспорената инструкция не е обнародвана – чл. 5, ал. 5 от Конституцията на Република България, чл. 78, ал. 2 АПК, чл. 37, ал. 1 ЗНА. Изискването за влизане в сила на нормативен акт е той да бъде обнародван в ДВ, което е условие за превръщането на акта в част от действащото законодателство. Необнародването е пречка актът да породи правни последици, което означава, че липсата на този елемент от фактическия състав на нормативния акт води до опорочаването му до степен на нищожност.

Предвид изложеното и тъй като не са налице касационни основания за отмяна, нито са налице основания за обезсилване на решението като недопустимо, то същото следва да бъде оставено в сила.

Водим от горното и на основание чл. 221, ал. 2 АПК, Върховният административен съд, петчленен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение № 10567/18.07.2012 г., постановено по адм. д. № 14419/2011 г., тричленен състав на ВАС, V отделение.

Решението е окончателно.