

РЕШЕНИЕ

№ 3589

гр. София, 02.06.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, V КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 05.05.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Пламен Горелски

ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Йорданова
Димитър Петров

при участието на секретаря Елица Делчева и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **2156** по описа за **2023** година докладвано от съдия Маргарита Йорданова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от АПК, във връзка с чл.63в от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на началник отдел „Оперативни дейности“ в главна дирекция „Фискален контрол“, срещу Решение № 4299/14.11.2022 г. по НАХД № 4941/2022 г. по описа на СРС, НО, 105 състав. С оспореното решение е отменено Наказателно постановление № 627858-0346969/14.03.2022 г., с което на „Аванти 777“ ЕООД е наложена имуществена санкция, в размер на 600 лв., на основание чл. 185, ал. 1 от ЗДДС, за нарушение на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС.

В касационната жалба е посочено, че решението на СРС е незаконосъобразно. Моли се то да бъде отменено, като бъде потвърдено издаденото наказателно постановление. Касаторът в съдебно заседание, чрез процесуалния си представител, поддържа касационната жалба и моли решението на СРС да бъде отменено. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

Ответникът по касация - „Аванти 777“ ЕООД в представения отговор по касационната жалба и в съдебно заседание, чрез процесуалния си представител оспорва касационната жалба и моли тя да бъде оставена без уважение. Не претендира адвокатско възнаграждение.

Представителят а Софийска градска прокуратура счита касационната жалба за

неоснователна.

Административен съд София - град, V касационен състав като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните и в рамките на касационната проверка, извършена съгласно чл. 218 АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК, във вр. с чл. 63в от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е ДОПУСТИМА за разглеждане.

Разгледана по същество жалбата е ОСНОВАТЕЛНА.

Софийски районен съд е установил от фактическа страна, че на 18.02.2022 г., в 14:26 часа, била извършена проверка на търговски обект по смисъла на § 1, т. 41 от ДР на ЗДДС – магазин „А.“, находящ се в [населено място], [улица] стопанисван от „Аванти 777“ ЕООД. В хода на проверката било установено, че в обекта има инсталирано и функциониращо фискално устройство (ФУ), модел „Датекс FP - 700“, с идентификационен номер (ИН) на ФУ № DT796853, ИН на фискална памет (ФП) № 02796853 и с регистрационен номер на ФУ в НАП № 4445361/16.10.2020 г., с активна функция „служебно въведени“ и „служебно изведени“. Проверяващите установили, че на 15.01.2022 г., в 11:41 часа било извършено плащане от клиент с банкова карта чрез ПОС терминално устройство на стойност 24,79 лева, за което не била издадена фискална касова бележка от наличното в обекта фискално устройство. В хода на проверката бил отпечатан КЛЕН за дата 15.01.2022 г., за часовия диапазон от 11:02 часа до 12:19 часа, от който било видно, че извършената продажба на стойност 24,79 лева не била регистрирана и отчетена чрез издаване на фискална касова бележка от наличното в обекта фискално устройство. Констатациите от извършената проверка били обективирани в протоколи за извършена проверка № 0056694/18.02.2022 г. и № 0056690/22.02.2022 г.

Въз основа на установеното при извършената проверка на търговския обект, стопанисван от „Аванти 777“ ЕООД, бил съставен Акт за установяване на административно нарушение сер. АА № 0346969 от 22.02.2022 г. в присъствието на упълномощен представител на „Аванти 777“ ЕООД, като екземпляр от него бил връчен на упълномощеното лице, което не вписало възражения срещу акта. Такива не постъпили и в срока по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН.

След запознаване с преписката от началник отдел „Оперативни дейности“ в главна дирекция „Фискален контрол“ било издадено НП № 627858-0346969/14.03.2022 г. за нарушение на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС.

За да отмени процесното НП, Районният съд е приел, че е налице маловажен случай по смисъла на чл. 28 от ЗАНН, тъй като от работещото в обекта фискално устройство бил издаден фискален бон, но поради техническа грешка в него била отразена сумата от 20,79 лв., вместо платената през ПОС терминала сума от 24,79 лв.

Така постановеното решение е неправилно по следните съображения:

Разпоредбата на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС предвижда, че всяко регистрирано и нерегистрирано по този закон лице е длъжно да регистрира и отчита извършените от него доставки/продажби в търговски обект чрез издаване на фискална касова бележка от фискално устройство (фискален бон) или чрез издаване на касова бележка от интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност (системен бон), независимо от това дали е поискан друг данъчен документ. Получателят е длъжен да получи фискалния или системен бон и да ги съхранява до напускането на обекта. Неиздаването на фискална касова бележка се санкционира по чл. 185, ал. 1 от

ЗДДС - с глоба за физическите лица, които не са търговци, в размер от 100 до 500 лв., или имуществена санкция - за юридическите лица и едноличните търговци, в размер от 500 до 2000 лв.

Касационният състав приема, че за санкционираното дружество е било налице задължение по смисъла на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС за издаване на касова бележка в момента на извършване на покупката, заплатена чрез ПОС терминал. Видно от представеното копие на разпечатка от ПОС терминала, на 15.01.2022 г. в 11.41 часа е извършено плащане с карта в размер на 24,79 лв. Видно от разпечатания от фискалното устройство КЛЕН, на 15.01.2022 г. в 11.39 часа е била издадена касова бележка за сумата от 20,79 лв., както твърди и свидетелката Н. Н.. След като е налице разминаване в размера на отчетеното плащане през ПОС терминала и отчетеното плащане чрез фискалното устройство, не може да се приеме, че е било изпълнено задължението по чл. 118, ал. 1 от ЗДДС и е била издадена касова бележка за извършената продажба. Освен това фискалният бон е издаден преди извършването на плащането през ПОС терминала, което потвърждава извода, че не е изпълнено изискването на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС за издаване на касова бележка от монтираното в търговския обект фискално устройство в момента на извършване на продажбата.

Неправилна е преценката на СРС, е че са налице основанията за квалифициране на случая като маловажен по смисъла на чл. 28 ЗАНН. Маловажен случай ще е налице, ако извършеното административно нарушение с оглед на липсата или незначителността на вредните последици или с оглед на други смекчаващи обстоятелства и представлява по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с обикновените случаи на административно нарушение от съответния вид. Касае се за по-висока степен на защита на обществените интереси, свързани с отчетността на продажбите в търговските обекти, при която стойността на услугата е без значение. При преценка на баланса между засегнатите обществени отношения и интереса на наказаното лице, следва да се даде превес на гарантирането на изпълнението на всички законови изисквания за отчитане на търговските продажби независимо от тяхната стойност. Правилно е определен размерът на наложената имуществена санкция от АНО - близък до минималния размер, съгласно в чл. 185, ал. 1 ЗДДС.

При този изход на спора на касатора се дължи юрисконсултско възнаграждение за две съдебни инстанции на основание чл. 63д, ал. 1 от ЗАНН, във връзка с чл. 143 от АПК, във връзка с чл. 78, ал. 8 от ГПК, във връзка с чл. 37 от ЗПП, във връзка с чл. 27 е от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер на 160 лв.

По изложените съображения и на основание чл.221, ал.2 от АПК, Административен съд – София-град, V касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Решение № 4299/14.11.2022 г. по НАХД № 4941/2022 г. по описа на СРС, НО, 105 състав.

ПОТВРЪЖДАВА Наказателно постановление № 627858-0346969/14.03.2022 г., издадено от началник отдел „Оперативни дейности“ в главна дирекция „Фискален контрол“, с което на „Аванти 777“ ЕООД е наложена имуществена санкция в размер на 600 лв., на основание чл. 185, ал. 1 от ЗДДС, за нарушение на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС.

ОСЪЖДА „Аванти 777“ ЕООД с ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], ет. 2, представлявано от управителя Т. М. П., да заплати на Националната агенция за приходите сумата от 160 лв. /сто и шестдесет/, представляваща юрисконсултско възнаграждение за две съдебни инстанции.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.