

# РЕШЕНИЕ

№ 1574

гр. София, 23.03.2012 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 02.03.2012 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Красимира Милачкова**

**ЧЛЕНОВЕ: Любка Стоянова**

**Весела Андонова**

при участието на секретаря Камелия Миладинова и при участието на прокурора Димитър Петров, като разгледа дело номер **10732** по описа за **2011** година докладвано от съдия Любка Стоянова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 от Административно процесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

С решение от 31.10.2011 г. по НАХД № 6029/2011 год., Софийски районен съд, НО, 105 състав е потвърдил № НХ-10/12.04.2009 г. на Председателя на ДКХ, с което на Г. Л. К. за нарушение на чл. 4 ал. 1 от Закона за хазарта /ЗХ/, на основание чл. 93 ал. 2 от ЗХ е наложено административно наказание „глоба“ в размер на 20 000 лева и на основание чл.97 от ЗХ са отнети в полза на държавата два броя игрални автомата.

Срещу така постановеното решение е постъпила в срок касационна жалба от процесуалния представител на Г. К., с която се иска неговата отмяна като неправилно и незаконосъобразно, с допуснати нарушения на материалния закон. В подкрепа на това, касаторът навежда доводи срещу изложеното от Районния съд, като твърди, че с потвърждаване на процесното наказателно постановление, съдът е направил несъответстващи на събраните доказателства изводи и е постановил неправилно решение. Представя и допълнителни обяснения.

Ответникът по касационната жалба – ДКХ, редовно призовани, в съдебно заседание се представляват, възразяват срещу наведените доводи за незаконосъобразност на решението и представят допълнителни аргументи в писмени бележки.

Представителят на Софийска градска прокуратура намира оспорваното решение за

правилно и законосъобразно.

Административен съд София - град, VII-ми касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение, съобрази доводите и становищата на страните, и обсъди както наведените касационни основания, така и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира за установено следното от фактическа и правна страна:

Касационната жалба е допустима, предвид обстоятелствата, че е подадена от активно легитимирано лице в законоустановения 14-дневен срок от съобщаването му на обжалваното съдебно решение, като е произвела със завеждането си целеният с нея деволутивен и суспензивен ефект.

Разгледана по същество същата се явява основателна.

За да постанови атакуваното съдебно решение, СРС в цялост е установил фактическата обстановка, което потвърждава фактите и констатациите на административния орган в проведеното административно наказателно производство. В решението си СРС посочва, че на 06.07.2009 г. била извършена проверка по спазване изискванията на ЗХ в игрална зала, находяща се в [населено място],[жк], [улица]бл. 1 вх. А магазин № 2, в който се организират и провеждат хазартни игри без разрешение от Държавната комисия по хазарта. При проверката било констатирано следното: В помещение, находящо се в [населено място],[жк], [улица]бл. 1 вх. А магазин № 2 се организират и провеждат хазартни игри без разрешение от Държавната комисия по хазарта. Не са представени документи за платен окончателен данък по чл.245 ал.1 т.1 ЗКПО. Установени са два броя хазартни игрални автомати.

Във връзка с констатираното били снети обяснения от Н. Й. Т. -собственик на помещението и управител на [фирма], в които същият твърди, че на 01.04.2009 г. е сключил договор за наем с Г. Л. К.. Предмет на договора е част от помещението, находящо се на посочения адрес.

СРС намира за неоснователен довода на жалбоподателя, че извършването на нарушението не е доказано. За неоснователни настоящият съдебен състав намира и възраженията на жалбоподателя, че при издаването на НП са допуснати съществени процесуални нарушения - непълни мотиви и липса на фактически обстоятелства. НП отговаря на законовите изисквания и същото е подробно мотивирано, като фактическите обстановка е детайлно описана.

Съгл. Чл.93 ал.2 ЗХ : „Който организира и провежда хазартни игри без разрешение, се наказва с глоба или имуществена санкция в размер от 20 000 до 50 000 лв." Наложено наказание е в минимално предвидения в закона размер. Правилно е приложена и разпоредбата на чл.97 ЗХ : „Игралните съоръжения, които се използват за хазартна дейност без разрешение или не е заплатен дължимият за това данък, и откритите налични парични средства се отнемат в полза на държавата.".

Като извърши служебно проверка на основание чл. 218, ал. 2 от Административно процесуалния кодекс и въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, Седми касационен състав на Административен съд София – град намира, че обжалваното решение е валидно, допустимо, но не е в съответствие с материалния закон. В тази връзка решаващият състав на съда съобрази и това, че решението е постановено по отношение на акт, който подлежи на съдебен контрол, като произнасянето е извършено от компетентен съд в рамките на правомощията му.

Административен съд София – град, VII касационен състав, намира касационните оплаквания, възведени в жалбата на Г. К., по повод на която е образувано настоящото

производство, за основателни.

СРС не е отчетел факта, че при проверката не е установено реално ползване на автоматите, при изземването на автоматите не са установени наличието на суми или касови наличности натрупани от автоматите, не са намерени и ключове за тяхното задействане. Това изцяло кореспондира с твърденията на жалбоподателя, че автоматите са били поставени, но не са били ползвани. Като не е осъществено ползване, няма как да се направи извод за наличие на действие по организиране и провеждане на хазартни игри, т.е. в настоящия случай абсолютно неустановено е да е извършено от К. изпълнителното деяние, визирано в санкционната норма.

СРС е изпълнил служебното си задължение да събере доказателства за проверка на изложените в акта и НП факти, като е приобщил към делото по надлежния процесуален ред относимите писмени и гласни доказателства. Въпреки това, не е оценил правилно събраните гласни и писмени доказателства и съответно не е приложил правилно цитираните по-горе материално правни разпоредби, поради което е постановил незаконосъобразен акт, който следва да бъде отменен в цялост, заедно с потвърденото с него наказателно постановление.

Мотивиран така и на основание чл. 221, ал. 2, предложение 1 от АПК, Административен съд София-град, VII-ми касационен състав,

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 31.10.2011 г. по НАХД № 6029/2011 год., Софийски районен съд, НО, 105 състав И ВМЕСТО ТОВА ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ наказателно постановление НХ-10/12.04.2009 г. на Председателя на ДКХ, с което на Г. Л. К. за нарушение на чл. 4 ал. 1 от Закона за хазарта /ЗХ/, на основание чл. 93 ал. 2 от ЗХ е наложено административно наказание „глоба" в размер на 20 000 лева и на основание чл.97 от ЗХ са отнети в полза на държавата два броя игрални автомата.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:  
2.

ЧЛЕНОВЕ: 1.