

РЕШЕНИЕ

№ 6292

гр. София, 12.11.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 23.10.2020 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Диана Стамболова

ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов

Златка Илиева

при участието на секретаря Милена Чунчева и при участието на прокурора Кирил Димитров, като разгледа дело номер **7658** по описа за **2020** година докладвано от съдия Диана Стамболова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК, вр. чл. 63, ал. 1 от ЗАНН.

Подадена е касационна жалба от [фирма] – [населено място], представлявано от управителя Д. Г. И. срещу Решение № 126347 от 19.06.2020 г. по НАХД № 18556/2019 г. по описа на СРС, 131 състав, с което е потвърдено наказателно постановление № 448974-F467731/17.07.2019 г. на началник на отдел „Оперативни дейности“ - С. в ЦУ на НАП. Навеждат се твърдения, че решението е неправилно и незаконосъобразно, постановено в нарушение на процесуалните правила и материалния закон, поради което касаторът моли съда да постанови решение, с което да отмени оспореното решение и вместо него да постанови друго, с което да отмени изцяло наказателното постановление.

В съдебно заседание касаторът, редовно призован, не се представлява. С писмено становище поддържа касационната жалба.

Ответникът – ЦУ на НАП чрез процесуалния си представител оспорва жалбата. Претендира присъждане на съдебни разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на С. градска прокуратура дава заключение, че жалбата е неоснователна, а решението на СРС като правилно следва да бъде оставено в сила.

Съдът, след преценка на представените по делото доказателства, доводите и възраженията на страните в производството, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Производството пред районния съд е образувано по жалбата на [фирма] – [населено място], представлявано от управителя Д. Г. И. срещу наказателно постановление № 448974-F467731/17.07.2019 г. на началник на отдел „Оперативни дейности“- С. в ЦУ на НАП, с което на дружеството на основание чл.185, ал.2 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/ е наложена имуществена санкция в размер на 600 лв. за нарушение на чл. 33, ал.1 от Наредба Н-18 от 13.12.2006г. на министъра на финансите за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства затова, че на 16.01.2019 г. в търговски обект по смисъла на §1, т.41 от ДР на ЗДДС – бистро, находящ се в [населено място], [улица] установено, че дневният оборот от монтирания и работещ в обекта ЕКАФП е в размер на 384.40 лв., а касовата наличност на обекта е в размер на 369.81 лв. Дружеството не е изпълнило задължението си извън случаите на продажби, да отбележи всяка промяна на касовата наличност на ФУ чрез функцията „служебно въведени суми“. Установената промяна в касовата наличност представлява въвеждане на пари в касата, която не е отразена на фискалното устройство чрез функцията „служебно въведени“ суми.

С Решение от 19.06.2020 г. по НАХД № 18556/2019 г. по описа на СРС, 131 състав е потвърдено наказателно постановление № 448974-F467731/17.07.2019 г. на началник на отдел „Оперативни дейности“- С. в ЦУ на НАП.

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 от АПК, вр. чл. 63, ал. 1 от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е допустима. Наведените доводи в същата представляват касационни основания по чл. 348, ал. 1, т. 1 от НПК, приложим по препращане от чл. 63, ал. 1 от ЗАНН.

За да постанови оспореното решение първоинстанционният съд е приел, че при съставянето на акта за установяване на административно нарушение и на наказателното постановление не са допуснати съществени нарушения на производствените правила, издадени са от компетентни органи в предвидените в закона срокове. Прието е също така за безспорно установено, че касаторът е осъществил състава на визираното административно нарушение, същото не съставлява маловажно нарушение по смисъла на чл.28 от ЗАНН и наложеното наказание в близък до минималния размер, предвиден в закона, е съответно на извършеното деяние.

Видно от събраните по делото доказателства, нарушението е установено по безспорен начин. Нормата на чл. 33, ал.1 от Наредба № Н-18 от 13.12.2006 г. изисква извън случаите на продажби всяка промяна на касовата наличност /начална сума, въвеждане и извеждане на пари във и извън касата/ на ФУ да се регистрира във ФУ чрез операциите "служебно въведени" или "служебно изведени" суми. Разпоредбата е част от установения ред за регистрация и отчетност, които са задължителни за лицата, използващи фискални устройства и има за цел създаване на условия за съпоставимост на касовата наличност с документираните със съответното фискално устройство суми от продажби и от извършени служебно въвеждане и извеждане на суми във всеки един момент. В случая се доказва, че при извършената от контролните органи проверка е установена разлика между разчетената и фактическата касова наличност в обекта в размер на 21.41 лв., представляваща въвеждане на пари в касата, която не е била отбелязана във фискалното устройство чрез операцията "служебно въведени" суми. С това нарушението е извършено от обективна страна. Същото е формално и се изразява в неизпълнение на съответното задължение.

Административнонаказващият орган е приложил санкцията по чл. 185, ал. 2, изр.2 във

вр. ал.1 от ЗДДС, като е приел, че нарушението не води до неотразяване на приходи, като е наложил имуществена санкция над минималния размер от 500 лв. – 600 лв. Съдът намира, че в НП са изложени формални мотиви относно липсата на маловажен случай.

Настоящата касационна инстанция счита, че неправилно от страна на районния съд е прието, че не е налице маловажен случай по смисъла на чл. 28 от ЗАНН. Разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН дава възможност на АНО да освободи нарушителя от административно-наказателна отговорност, като прецени, че случаят е маловажен. Преценката за маловажност се прави по законосъобразност и подлежи на съдебен контрол, на основание Тълкувателно решение № 1 от 12.12.2007 г. на тълк. н. д. № 1/2005 г., НК.

Доказателствата по делото разкриват предпоставки за приложението на нормата на чл.28 от ЗАНН, доколкото извършеното административно нарушение не се отличава с висока степен на обществена опасност: касае се за разлика в касовата наличност от по-малко от 22 лв., нарушението има инцидентен характер за търговеца; установено е от трудов договор № 35/04.01.2019г., че служителката, която фактически го е извършила – свидетелката Б. е започнала работа няколко дни преди проверката и е била неопитна в работата в касов апарат. Наличието на маловажен случай се преценява за всяко административно нарушение конкретно и същото не зависи от състава на нарушението. В конкретния случай, безспорно е установено, че макар и да е налице нарушение същото е толкова несъществено и предвид липсата на съществени вредни последици, поради което неправилно не е приложена разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН. В случая, съдът счита, че самото производство вече е осъществило целите на генералната и специалната превенция по смисъла на чл. 12 от ЗАНН, за спазване на финансовата дисциплина и счетоводната отчетност, поради което налагането на административно наказание ще бъде явно несправедливо.

Въз основа на гореизложеното като е достигнал до извода за законосъобразност на НП, Софийски районен съд е постановил неправилно решение, което следва да бъде отменено и бъде постановено друго по съществуването на спора, с което бъде отменено изцяло издаденото НП.

Водим от горното и на осн. чл. 221, ал.2, предл. I от АПК, Административен съд София - град, XV касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ решение от 19.06.2020 г. по НАХД № 18556/2019 г., Софийски районен съд, Наказателно отделение, 131 състав, като вместо него постановява :

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 448974-F467731/17.07.2019 г. на началник на отдел „Оперативни дейности“- С. в ЦУ на НАП, с което на [фирма] - [населено място], е наложена имуществена санкция в размер на 600 лв., на основание чл. 185, ал. 2 от ЗДДС, за нарушение на чл. 33, ал. 1 от Наредба Н-18 / 13. 12. 2006г.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

