

РЕШЕНИЕ

№ 6506

гр. София, 30.11.2012 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, VIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в
публично заседание на 09.11.2012 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Камелия Серафимова

ЧЛЕНОВЕ: Мария Ситнилка
Славина Влагова

при участието на секретаря Ванюша Стоилова и при участието на
прокурора Балев, като разглежда дело номер **7465** по описа за **2012** година
докладвано от съдия Камелия Серафимова, и за да се произнесе взе предвид
следното:

1

3

Настоящото касационно производство е по реда на чл.208 и сл.АПК, във връзка с
чл.63 ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Фондация”Утре за всеки” срещу
Решение № 80/ 15.06.2012 година, постановено по н.а.х.д.№5374/2012 година по описа
на СРС,8 състав,потвърждаващо Наказателно постановление №38-19/24.02.2012
година, издадено от Председателя на ДАНС- [населено място], с което последният на
основание чл.23,ал.4 от Закона за мерките срещу изпирането на пари наложил на
Фондация „Утре за всеки” имуществена санкция в размер на 2000 лева.за нарушение
на 16,ал.3 от Закона за мерките срещу изпирането на пари.

В касационната жалба се навеждат доводи за неправилност на атакуваното съдебно
решение. Твърди се, че СРС не е приложил разпоредбата на чл.28 от ЗАНН, предвид
маловажността на нарушението.Иска се отмяна на решението и постановяване на ново
,с което наказателното постановление да бъде отменено.

В съдебно заседание,касаторът- Фондация” Утре за всеки” [населено място], редовно
и своевременно призован, се представлява от адвокат К. ,редовно упълномощена,

която поддържа жалбата на заведените основания.

Ответникът по касация- ДАНС,редовно и своевременно призован, се представлява от юрисконсулт Г., редовно упълномощена, която оспорва жалбата като неоснователна и моли решението на СРС да бъде оставено в сила.

Представителят на СГП-прокурор Балев,изразява становище за неоснователност на касационната жалба.

Административен съд-София-град,след като прецени събраните по делото доказателства,ведно с доводите и изразените становища на страните,прие за установено следното:

Касационната жалба е процесуално допустима,подадена в преклузивния срок по чл.63 от ЗАНН от надлежна страна и при наличие на правен интерес от обжалване. Разгледана по същество,същата се явява основателна, по съображения ,различни от сочените в нея.

Районният съд е обсъдил подробно приложените по делото писмени доказателства и събраните в хода на съдебното гласни, и на тази база обосновано е приел, че касаторът е задължено лице по смисъла на чл.3,ал.2,т.17 от Закона за мерките срещу изпирането на пари.По силата на чл.16 от закона , задължените лица чл. 3, ал. 2 и 3 в 4-месечен срок от регистрацията си приемат Вътрешни правила за контрол и предотвратяване изпирането на пари, които се утвърждават от Председателя на Държавна агенция "Национална сигурност", Вътрешните правила по ал. 1 установяват ясни критерии за разпознаване на съмнителните операции или сделки и клиенти, реда за обучение на персонала и използването на техническите средства за предотвратяване и разкриване изпирането на пари, както и система за вътрешен контрол върху изпълнението на мерките по този закон.Според алинея трета на чл.16 от ЗМИП е вменено в задължение на задължените лица в 14 дневен срок от приемането на вътрешните правила да ги изпращат на Председателя на Държавна агенция "Национална сигурност" за утвърждаване .

В настоящия случай, от събраните по делото доказателства, анализирани от страна на СРС, е видно ,че касаторът е регистриран като юридическо лице с нестопанска цел с Решение на СГС от 12.02.2008 година. Съобразно проведеното Общо събрание и взетите на него решения, касаторът е приел Вътрешни правила за мерките за контрол и предотвратяване изпирането на пари на 24.03.2008 година, от който момент е започнал да тече предвиденият в чл.16,ал.3 от Закона за мерките срещу изпирането на пари 14 дневен срок за изпращане на тези Вътрешни правила на Председателя на ДАНС за утвърждаване. В случая срокът е започнал да тече от 25.03.2008 г и изтича на 07.04.2008 година – понеделник ,присъствен ден. На 05.08.2008 година, касаторът е подал приетите от него Вътрешни правила за утвърждаване от Председателя на ДАНС. Съществено тук е, че нарушението,което е извършено от страна на касатора е неизпращане на приетите правила за утвърждаване ,което нарушение се осъществява винаги чрез бездействие и нарушението трае докато бъде установено или преустановено. В случая с изпращането на дата 05.08.2008 година от страна на касатора на приетите от него Вътрешни правила на Председателя на ДАНС, нарушението е преустановено, респективно -това е началният момент на довършване на нарушението - именно 05.08.2008 година. СРС не е съобразил, че давността по отношение на нарушението е изтекла именно на дата 05.08.2011 година. По силата на препращащата норма на чл.11 от ЗАНН,по въпросите на вината, вменяемостта,обстоятелствата,изключващи

отговорността,формите на съучастие, приготвянето и опита, доколкото в ЗАНН не е предвидено друго,се прилагат разпоредбите на НК.Единствената уредба в ЗАНН и то във връзка с давността , обхваща два случая:изпълнение на наказанието по влязъл в сила административно наказателен акт (чл. 82 от ЗАНН) и в разпоредбите на чл. 34 от ЗАНН отнасящи се до административно-наказателното производство в частта,която се развива пред административно наказващия орган.На второ място,за съдебната фаза на административно наказателното производство, изрична уредба в ЗАНН няма, като по силата на препращащата норма на чл. 11 от ЗАНН,в този случай се прилагат разпоредбите за давността и абсолютната давност в НК.На следващо място, за давността съдът е длъжен да следи служебно,като в глава IX от НК „Погасяване на наказателното преследване и на наложеното наказание”,чл. 79 предвижда, че наказателното преследване се изключва когато е изтекла предвидената в закона давност. Съобразно разпоредбата на чл. 80 ал. 1 т. 5 от НК/ действаща към момента на извършване на нарушението/ наказателното преследване се изключва по давност, когато то не е възбудено в продължение на две години за всички други наказания с изключение на тези дадени в предходните точки на същата алинея..В чл. 81 ал. 3 от НК е предвидила обаче абсолютна давност, с изтичането на която, макар да е било образувано производство, отговорността се погасява,ако е изтекъл срок, който надвишава с една втора срока, предвиден в предходния член (чл. 80 ал. 1, а в настоящия случай т. 5 от този член от НК).Тъй като наложеното наказание е имуществена санкция, то съгласно предвидената в чл.80,ал.3 от НК давност по отношение на този вид наказание е две години,а абсолютната давност,изключваща отговорността на нарушителя е 3 години, която безспорно е изтекла на 05.08.2011 година/от 08.05.2008 година,когато именно е довършено нарушението/ при съобразяване с обстоятелството, че нарушението се осъществява чрез бездействие и трае, докато бъде установено ,респективно преустановено. .Настоящата съдебна инстанция намира,че предвидената след изменението на разпоредбата на чл.80 и чл.81 от НК от 29.05.2010 година по-дълга абсолютна давност ,не може да намери приложение, защото нормата е материално правна и същата се прилага само и единствено по отношение на извършените административна нарушения след влизането на изменението в сила- именно 29.05.2010 година.

С оглед на всичко изложено дотук, настоящата съдебна инстанция намира, че решението на СРС следва да бъде отменено и вместо него постановено ново ,с което наказателното постановление - отменено..Жалбата като основателна, подлежи на уважаване.

Воден от гореизложеното и на основание чл.221,ал.2 и ал.3 АПК, Административен съд София- град

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ РЕШЕНИЕ от 15.06.2012 година, постановено по н.а.х.д.№5374/2012 година по описа на СРС,8 състав И ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ НАКАЗАТЕЛНО ПОСТАНОВЛЕНИЕ №38-19/24.02.2012 година, издадено от Председателя на ДАНС- [населено място], с което последният на основание чл.23,ал.4 от Закона за мерките срещу изпирането на пари наложил на Фондация „Утре за всеки” имуществена санкция в размер на 2000 лева за нарушение

на чл.16,ал.3 от Закона за мерките срещу изпирането на пари.
Решението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

2.