

РЕШЕНИЕ

№ 5967

гр. София, 23.12.2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в
публично заседание на 09.12.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Лозан Панов

ЧЛЕНОВЕ: Мария Ситнилка
Миглена Недева

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Георгиев, като разгледа дело номер **9313** по описа за **2011** година докладвано от съдия Лозан Панов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК, вр. чл. 63 от ЗАНН.
С решение от 26.07.2011г. по НАХД № 17427/2010г. , Софийски районен съд, НО, 20 състав е отменил наказателно постановление №9994-0002687/15.11.2010г., издадено от директора на ТД на НАП-София против [фирма], представлявано от И. Г. А. ЕГН [ЕГН], за това, че дружеството не е изпълнило задължението си да съхранява в книгата за дневните финансови отчети за календарната 201 Ог. за регистрирания в търговския обект/магазин, находящ се в [населено място], [улица],експлоатиран - стопанисван от [фирма], с управител И. Г. А./ ЕКАФП модел Тремол с ИН на ФУ ЗК 025816 ФП 50029066 - месечен отчет на страницата за датата на последния ден от периода, а именно месец август 20 Юг., което е нарушение на чл.41,ал.2 от Наредба № Н-18/2006г. на МФ, поради което и на основание чл.53 вр. чл.27 /чл.83/,и чл.3,ал.1 от ЗАНН и чл.185,ал.2,вр. ал.1 от ЗДДС на [фирма], представлявано от И. Г. А. ЕГН [ЕГН] е наложена имуществена санкция в размер на 500лв.

Срещу така постановеното съдебно решение е постъпила жалба от Директора на ТД на НАП, чрез юрисконсулт Г. К., с която се моли да бъде отменено решението на СРС и да бъде постановено друго, с което да се потвърди наказателно постановление № 9994-0002687/15.11.201 Ог. на Директора на ТД на НАП София. Навяват се доводи, че решението е постановено в нарушение на материалния закон и при допускане на съществено нарушение на процесуалните правила, както и се излагат доводи за несъгласие с мотивите на СРС, послужили като основание за отмяна на наказателното постановление.

Ответникът по касационната жалба моли съдът да остави в сила решението на СРС по мотиви и съображения, изложени в същото.

Представителят на Софийска градска прокуратура навява доводи за неоснователност на жалбата и с оглед на това моли тя да бъде оставена без уважение.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

В атакуваното съдебно решение съдът е приел, че на 22.10.20 Юг. в търговски обект - магазин, находящ се в [населено място], [улица], стопанисван от [фирма], с управител И. Г. А., инспектори при ТД на НАП-София извършили „оперативна“ проверка за спазване на данъчно-осигурителното законодателство, при която установили, че в книгата за дневните финансови отчети за календарната 20 Юг. не се съхраняват месечните отчети за няколко месеца на 20 Юг., на страницата за датата на последния ден от периода, за което бил съставен Протокол за извършена проверка от 22.10.20 Юг. серия АА №0090853/22.10.2010г., а на 26.10.20 Юг. срещу [фирма], представлявано от И. Г. А., бил съставен АУАН № 9994-0002687, за нарушение на чл.41, ал.2 от Наредба № Н-18/2006г. на МФ за регистриране и отчитане на продажбите в търговските обекти - за несъхранение на месечния отчет за месец юли 20 Юг. Въз основа на АУАН било издадено наказателно постановление - за несъхранение на месечния отчет на месец август 20 Юг.

Именно на основание установеното от фактическа страна правилно първоинстанционният съд е приел, че има основания атакуваното наказателно постановление да бъде отменено на процесуално основание, тъй като са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, които са довели до накърняване на

процесуалните права на дружеството — несъответствие между АУАН и НП.Основателно СРС е приел ,че това се явява съществено нарушение, което води до липса на непротиворечиво единство между тях и същото не може да бъде отстранено в съдебната фаза и води единствено до отменяне на НП.

Настоящият касационен състав не приема доводите на касатора,че неправилното изписване в АУАН на периода, през който е извършено нарушението , не е пречка за дружеството да разбере вмененото му нарушение и да организира защитата си и че от разпита на актосъставителя е видно,че същият е установил, че дружеството не е съхранявало месечния отчет за месец август 20 Юг. в книгата за дневните финансови отчети на съответната година.АССГ приема,че констатациите на актосъставителят съвпадат с фактическата обстановка, но именно в показанията на свидетеля-актосъставител се посочва, че освен посоченото нарушение, са установени и други нарушения - липсват месечни отчети за 5 месеца.Всяка една липса на финансов отчет за съответният месец представлява самостоятелно административно нарушение, за което би трябвало да бъде ангажирана

административнонаказателната отговорност на дружеството.Именно поради това, че административнонаказателната отговорност на търговеца би трябвало да бъде ангажирана многократно, води до затруднения да организира защитата си и създава накърняване на процесуалните права на дружеството - отрязаната в НП фактическа обстановка е различна от тази, която е отразена в АУАН, въз основа на който е издадено НП - тъй като в НП се твърди,че нарушението е за несъхранение на месечния отчет за месец август 201 Ог., а в АУАН - за несъхранение на месечния отчет за месец юли 20 Юг.

На следващо място, СРС аргументирано е мотивирал,че отделно от първото основание за отмяна, административно наказващият орган не е изпълнил задължението си по чл.52,ал.4 от ЗАНН и не е взел никакво отношение по направеното срещу АУАН възражение,което от своя страна води до необоснованост и съответно до незаконосъобразност на НП и е самостоятелно основание за отмяна на НП.

Не на последно място, СРС задълбочено е аргументирал, че от друга страна е следвало да намери приложение разпоредбата на чл.28,ал.1 от ЗАНН, което

настоящата инстанция изцяло приема за правилни.

Независимо от гореизложеното, предвид допуснатото съществено процесуално нарушение при издаване на НП, настоящият съдебен състав счита, че решението по НАХД № 17427/2010 г. на Софийски районен съд, НК, 20 състав, с което е отменено наказателно постановление № 9994-0002687/15.11.2010 г., издадено от Директор на ТД на НАП- София, следва да се остави в сила.

По изложените съображения и на основание чл. 222, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, от ЗАНН, Административен съд - София

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение по НАХД № 17427/2010 г. на Софийски районен съд, НК, 20 състав.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.