

РЕШЕНИЕ

№ 3943

гр. София, 16.07.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XVII КАСАЦИОНЕН
СЪСТАВ**, в публично заседание на 26.06.2020 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Полина Якимова

ЧЛЕНОВЕ: Весела Николова

Теодора Георгиева

при участието на секретаря Ирена Йорданова и при участието на прокурора Яни Костов, като разгледа дело номер **2756** по описа за **2020** година докладвано от съдия Весела Николова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), във връзка с чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на Териториална дирекция на Национална агенция за приходите (ТД на НАП) С., чрез процесуалния представител юрк. И., срещу Решение № 32917 от 05.02.2020 г., постановено по НАХД № 16349 по описа за 2019 г. на Софийски районен съд (СРС), Наказателно отделение, 112 – ти състав, с което е отменено Наказателно постановление (НП) № 428855-F435373/15.04.2019 г., издадено от началник сектор „Оперативни дейности“ в ЦУ на НАП С. - С., с което на [фирма], на основание чл. 185, ал. 1 от Закона за данъка върху добавената стойност (ЗДДС) е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 500 лева за нарушение на чл. 118, ал. 1 ЗДДС.

Касаторът релевира доводи за неправилност, незаконосъобразност и необоснованост на процесното решение. Извършена е била покупка, за която е заплатено без да е издаден фискален бон от фискалното устройство, при наличието на фискално устройство в обекта. Счита, че съдът неправилно е приел, че с издаването на служебен бон при липса на въведена ИАСУТД в търговския обект продажбата е била редовно отчетена. Моли се съда да отмени обжалваното решение и да постанови друго, с което да потвърди изцяло НП.

В проведеното съдебно заседание касаторът, редовно призован, се представлява от юрк. Ч., която поддържа касационната жалба. Моли решението на СРС да бъде отменено. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът - [фирма], редовно уведомен, не се представлява и не изразява становище по жалбата.

Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за основателност на касационната жалба.

Административен съд София – град, XVII касационен състав като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 АПК, приема следното:

Касационната жалба е процесуално допустима като подадена от активнолегитимирано лице, в законоустановения 14-дневен срок от съобщаването на обжалваното съдебно решение и срещу подлежащ на инстанционен контрол акт.

Разгледана по същество, същата е основателна.

Съобразно чл. 218 АПК, касационната инстанция дължи произнасяне само относно наведените в жалбата касационни оплаквания, като следи служебно за валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон.

Въз основа на събраните писмени и гласни доказателства, в хода на проведеното пред СРС съдебно следствие, по делото е установено от фактическа страна, че на 27.10.2018 г. около 18:00 часа била извършена проверка в търговски обект – магазин, находящ се в [населено място], [улица], стопанисван от [фирма]. Служители на НАП – [населено място] извършили контролна покупка, като си закупили свещи за рожден ден на стойност 3,40 лева. При закупуването на продукта не им бил издаден фискален бон, а им бил предоставен служебен бон с № [ЕГН]/27.10.2018 г. Служителите на НАП напуснали обекта, след което се върнали и се легитимирали на представител на търговеца, като била извършена разпечатка от фискалното устройство в обекта, въз основа на която се установило, че заплатената сума от 3,40 лева не е била отразена във фискалното устройство. На същата дата бил съставен протокол за извършената проверка.

С оглед на установеното бил съставен АУАН № F435373/30.10.2018 г., като от правна страна нарушението било квалифицирано като такова по чл. 118, ал. 1 ЗДДС. Въз основа на така съставения АУАН е издадено атакуваното НП.

При така установената фактическа обстановка СРС е приел, че е допуснато съществено нарушение на материалния закон и не е налице извършеното нарушение. Според СРС, като е бил издаден служебен бон при плащането на стойността на услугата, търговецът не е осъществил състава на административното нарушение, за което е привлечен към отговорност.

Решението е неправилно.

Съгласно императивната норма на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС 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. Алинея 4 на чл. 118 от ЗДДС предвижда, че министърът на финансите издава наредба, с която се определят условията, редът и начинът за одобряване или отмяна на

типа, за въвеждане/извеждане във/от експлоатация, регистрация/дeregистрация, отчитане, съхраняване на документи, издавани от/във връзка с фискално устройство и интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност; сервизното обслужване, експертизите и контролът на фискално устройство и интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност, техническите и функционалните изисквания към тях; изискванията, редът и начинът за установяване на дистанционна връзка и подаването на данни към Националната агенция за приходите; издаването на фискални касови бележки от фискално устройство и касови бележки от интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност и задължителните реквизити, които трябва да съдържат, видът на подаваните данни, формата и сроковете на подаването им. В случая такава се явява Наредба № Н-18 от 13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства. Разпоредбата на чл. 3, ал. 1 от нея задължава всяко лице да регистрира и отчита извършваните от него продажби на стоки или услуги във или от търговски обект чрез издаване на фискална касова бележка от ФУ, освен когато плащането се извършва чрез кредитен превод, директен дебит или наличен паричен превод, извършен чрез доставчик на платежна услуга по смисъла на Закона за платежните услуги и платежните системи, или чрез пощенски паричен превод, извършен чрез лицензиран пощенски оператор за извършване на пощенски парични преводи по смисъла на Закона за пощенските услуги. Съгласно чл. 25, ал. 1, т. 1 от горепосочената наредба независимо от документирането с първичен счетоводен документ задължително се издава фискална касова бележка от ФУ или касова бележка от ИАСУТД за всяка продажба на лицата по чл. 3, ал. 1 - за всяко плащане с изключение на случаите, когато плащането се извършва чрез внасяне на пари в наличност по платежна сметка, кредитен превод, директен дебит, чрез наличен паричен превод или пощенски паричен превод по чл. 3, ал. 1.

Съгласно чл. 25, ал. 3 вр. чл. 3 от същата, фискалната касова бележка се издава при извършване на плащането. Лицата по чл. 3 са длъжни едновременно с получаване на плащането да предоставят на клиента издадената фискална касова бележка.

Нарушението е констатирано на датата на проверката и е било налице към тази дата. Фактът, че за установената продажба е бил предоставен служебен бон, е обстоятелство, само по себе си напълно достатъчно, за да бъде ангажирана административнонаказателната отговорност, а именно, че за същата не е издаден фискален касов бон, а само служебен такъв, макар, че в обекта е бил наличен, регистриран, включен и технически изправен ЕКАФП.

Следва да се отбележи, че издаденият в случая служебен бон е клиентската (служебна или така наречената информативна или междинна) сметка, чрез която клиентът се информира за натрупаното до момента задължение, или по друг начин казано – каква му е сметката досега. Единственото предназначение е да се ползва за служебни цели на дружеството. Издаването на служебен бон /клиентска сметка/ не замества издаването на касова бележка /фискален бон/, и не е синоним на системен бон, тъй като приходът от поръчката не се заприходява и съответно няма как да бъде обложен с данък. Търговецът е длъжен да издаде фискална касова бележка, без значение дали му е поискана или не и без значение дали е бил издаден служебен бон /клиентска сметка/ или не.

Съдът счита за безспорно доказано нарушението, за което е санкциониран жалбоподателят.

Установеното нарушение е от категорията на формалните нарушения, или т. нар. нарушения на просто извършване. Типичното за тях е, че в техния състав не е посочено настъпването на някакъв вредоносен резултат. Тези нарушения се осъществяват със самия факт на извършването им. Обществената опасност на тази категория нарушения се презумира винаги от закона, доколкото същите винаги създават опасност от увреждане на определени обществени отношения, в процесния случай с осигуряване нормалното функциониране на данъчната система. От субективна страна деянието е извършено от предвидения от наредбата особен субект – данъчно задължено лице, по см. на чл. 3, ал. 1 от по Наредба № Н-18/13. 12.2006г., в качеството на търговец.

Административнонаказателната отговорност на О. – юридическо лице е безвиновна, т. е. при административни нарушения на търговски дружества изобщо не се изследва въпросът за вината.

Съгласно чл. 185, ал. 1 от ЗДДС на лице, което не издаде документ по чл. 118, ал. 1, се налага глоба - за физическите лица, които не са търговци, в размер от 100 до 500 лева, или имуществена санкция - за юридическите лица и едноличните търговци, в размер от 500 до 2000 лева. На дружеството е наложена имуществена санкция в минимално предвидения размер – 500.00 лв., в съответствие с констатацията за първо по ред нарушение.

Безспорно от доказателствата по делото се установява, че дружеството е осъществило състава на вмененото му нарушение по чл.118, ал.1 ЗДДС. При съставяне на АУАН са спазени изискванията на чл. 42 ЗАНН, а при издаване на атакуваното НП – тези на чл. 57 ЗАНН. В конкретния случай, както в АУАН, така и в НП, се съдържа точно и ясно описание на нарушението, същото е описано както словесно, така и с посочване на правната му квалификация. Тези обстоятелства са напълно достатъчни за нарушителя да организира адекватно и да упражни правото си на защита което е и сторено от него. Размерът на имуществената санкция е определен в съответствие с чл.27 от ЗАНН, като наказанието е в минималния размер, предвиден в закона, с оглед тежестта на извършеното деяние.Така наложено наказание е в състояние да постигне целите по чл.12 ЗАНН.

Съобразно разпоредбата на чл. 63, ал. 3 от ЗАНН (Нова - ДВ, бр. 94 от 2019 г.), в съдебните производства по ал. 1 страните имат право на присъждане на разноски по реда на АПК. С оглед изхода на спора и своевременно направеното искане от страна на касатора, съдът следва да присъди разноски за юрисконсултско възнаграждение на осн. чл. 63, ал. 5 от ЗАНН, във вр. с чл. 37 от Закона за правната помощ, във вр. с чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер на по 100 лв. за двете инстанции, или общо 200 лв.

По изложените съображения следва обжалваното решение да бъде отменено и вместо него постановено друго, с което да бъде потвърдено издаденото наказателно постановление.

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение № 32917 от 05.02.2020 г., постановено по НАХД № 16349 по описа за 2019 г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 112 – ти състав, като ПОСТАНОВЯВА:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № 428855-F435373/15.04.2019 г.,

издадено от началник сектор „Оперативни дейности“ в ЦУ на НАП С. - С., с което на [фирма], на основание чл. 185, ал. 1 от Закона за данъка върху добавената стойност (ЗДДС) е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 500 лева за нарушение на чл. 118, ал. 1 ЗДДС.

ОСЪЖДА [фирма], ЕИК[ЕИК] да заплати на Национална агенция за приходите юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 (двеста) лева.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване или протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.