

РЕШЕНИЕ

№ 2116

гр. София, 29.03.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 09.02.2024 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Ралица Романова

ЧЛЕНОВЕ: Георги Терзиев

Пенка Велинова

при участието на секретаря Антонина Митева и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **11270** по описа за **2023** година докладвано от съдия Ралица Романова, 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. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на ЧИБУК ООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], ул. Л. А., [жилищен адрес]0, представлявано от управителя М. И. И., ЕГН [ЕГН], срещу решение от 21.08.2023 г. на Софийски районен съд (СРС), 21-ви с-в, постановено по нахд № 9051/2022 г., с което е потвърдено наказателно постановление № BG2022/5800-68/НП на директора на Териториална дирекция (ТД) Митница С. при Агенция „Митници“. С НП на основание чл. 123, ал. 2 от Закона за акцизите и данъчните складове (ЗАДС) на дружеството е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 1000,00 лева. На основание чл. 124а, ал. 1 от ЗАДС дружеството е лишено от правото да упражнява търговска дейност в стопанисвания от него обект – спортен клуб „А.“, находящ се в [населено място], [улица], за срок от 1 месец. На основание член 124, ал. 1 от Закона за акцизите и данъчните складове са отнети в полза на държавата 1 бр. метална кутия с надпис „Os Tobacco“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле; 1 бр. метална кутия с надпис „Holster“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле; 2 бр. хартиени кутийки

с надпис „W. A.“, фабрично запечатани, всяка съдържаща по 0,050 кг., като стоки без бандерол за платен акциз в Република България.

С касационната жалба е отправено искане до съда да отмени обжалваното решение и вместо него да постанови друго, с което да отмени наказателното постановление. Не се сочат конкретни касационни основания за отмяна.

В съдебно заседание касаторът не се представлява.

Ответникът – ТД Митница С. на Агенция „Митници“, се представлява по делото от юрк. В., който оспорва жалбата като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура се представлява от прокурор В., който намира атакуваното решение за правилно.

Административен съд София град, VII-ми касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, като подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК и от надлежна страна. Разгледана по същество е неоснователна.

При извършената служебна проверка на основание чл. 218, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс и въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, настоящият състав намира решението за валидно, допустимо и правилно.

Настоящата съдебна инстанция намира за правилни фактическите установявания на Софийски районен съд и приема, че на 14.11.2021 г., в 10:30 ч., въз основа на постъпил в отдел „Митническо разузнаване и разследване“ (М.), ТД Митница С., сигнал с рег. № 601/30.10.2021 г. и на основание чл. 102 от Закона за акцизите и данъчните складове (ЗАДС), служители на Агенция „Митници“, ТД Митница С., отдел М., сектор ОК С., в състав: ст.инсп. С. Х. Х., ст. инсп. Г. И. Т. и ст. инсп. А. Г. Ф., извършили проверка на търговски обект - спортен клуб „А.“, находящ се в [населено място], [улица], стопанисван от „Национална снукър и билиард академия“ ЕООД, с ЕИК[ЕИК]. В хода на проверката, извършена в присъствието на управителя О. Х. В., в помещение в обекта, обособено като склад, е констатирано наличието на множество стъклени буркани и пластмасови кутии, съдържащи различни количества тютюн за пушене на водна лула - наргиле, както следва:

- 1 (един) бр. метална кутия е надпис „Os Tobacco“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. (двеста грама) тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;

- 1 (един) бр. метална кутия е надпис „Holster“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. (двеста грама) тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;

- 2 (два) броя хартиени кутийки е надпис „W. A.“, фабрично запечатани, всяка съдържаща по 0,050 кг. (петдесет грама), общо 100 грама тютюн за наргиле без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;

- 1 (един) брой метална кутия с надпис „Name Less“, съдържаща 0,090 кг. (деветдесет грама) тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;

1 (един) брой метална кутия с надпис „Os Tobacco“, съдържаща 0,170 кг. (сто и седемдесет грама) тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;

- 1 (един) брой хартиена кутийка с надпис „Element“, съдържаща 0,025 кг. (двадесет и пет грама) тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в Р. България, когато такъв е задължителен;
- 1 (един) брой метална кутия с надпис „Awards“, съдържаща 0,160 кг. (сто и шестдесет грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕЦ, № 17584003;
- 1 (един) брой метална кутия с надпис „Os Тобасо“, съдържаща 0,150 кг. (сто и петдесет грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕЦ, № 17584213;
- 1 (един) брой метална кутия с надпис „Os Тобасо“, съдържаща 0,150 кг. (сто и петдесет грама) тютюн за наргиле с поставен акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕЦ, № 17584578;
- 1 (един) брой хартиена кутийка с надпис „Element“, съдържаща 0,036 кг. (тридесет и шест грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕФ, № 42989088;
- 1 (един) брой хартиена кутийка с надпис „Element“, съдържаща 0,016 кг. (шестнадесет грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕФ, № 42991724;
- 1 (един) брой хартиена кутийка с надпис „Element“, съдържаща 0,040 кг. (четиридесет грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕФ, № 25551453;
- 1 (един) брой хартиена кутийка с надпис „Element“, съдържаща 0,030 кг. (тридесет грама) тютюн за наргиле, облепена с акцизен бандерол на Р. България, Емисия 2019, Серия ЕФ, № 60208328.

В проведен разговор управителят О. Х. В. заявил пред проверяващите служители, че помещението, в което е открит тютюнът за наргиле, е отдадено под наем.

На 15.11.2021 г. в сградата на ТД Митница С. на Агенция „Митници“ се явило лицето М. И. И. - управител на ЧИБУК ООД, ЕИК[ЕИК], който в снети на същата дата писмени обяснения по случая заявил, че дружеството е наело помещение в спортен клуб „А.“, стопанисван от „Национална снукър и билиард академия“ ЕООД, с цел да предлагат наргилета под наем. Към момента на проверката ползвали помещението само за съхранение на наргилетата и тютюна, които били за лична употреба. И. представил копие на договор за наем от 28.10.2021 г., сключен между „Национална снукър и билиард академия“ ЕООД в качеството на наемодател и ЧИБУК ООД в качеството на наемател на проверявания обект.

Резултатите от извършената проверка и направените констатации са отразени в Протокол за извършена проверка № 21BG5800A051304/14.11.2021г. по описа на ТД Митница С.. Откритите стоки (общо 14 бр. кутии, съдържащи различни количества тютюн за наргиле) са иззети с опис на иззетите акцизни стоки към същия П.. С приемо-предавателен протокол рег. № 21МСР00080/15.11.2021 г. същите са приети в склад Мазе на ТД Митница С. при Агенция „Митници“ за съхранение на задържани, отнети и изоставени в полза на държавата стоки.

Въз основа на тази фактическа обстановка ст. инспектор в ТД Митница С. С. Х. е съставила на ЧИБУК ООД, в присъствието на свидетели и на представляващия дружеството М. И. И., АУАН № BG02022022/5800/A-74 от 02.02.2022 г. за нарушение на член 123, ал. 2 от ЗАДС, изразяващо се в държане в наето търговско помещение на акцизни стоки - 1 бр. метална кутия с надпис „Os Тобасо“, фабрично запечатана,

съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле; 1 бр. метална кутия с надпис „Holster“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле; 2 бр. хартиени кутийки с надпис „W. A.“, фабрично запечатани, всяка съдържаща по 0,050 кг., общо 100 гр. тютюн за наргиле, всички без бандерол за платен акциз в Република България. Въз основа на АУАН е издадено от директора на ТД Митница С. процесното НП, при идентично описание на фактическата обстановка и правната квалификация на деянието, с което на дружеството е наложена имуществена санкция в размер на 1000 лв. На основание чл. 124а, ал. 1 от ЗАДС също така дружеството е лишено от правото да упражнява търговска дейност в стопанисвания от него обект – спортен клуб „А.“, находящ се в [населено място], [улица], за срок от 1 месец. На основание член 124, ал. 1 от Закона за акцизите и данъчните складове са отнети в полза на държавата вещите, предмет на нарушението - 1 бр. метална кутия с надпис „Os Tobacco“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле; 1 бр. метална кутия с надпис „Holster“, фабрично запечатана, съдържаща 0,200 кг. тютюн за наргиле и 2 бр. хартиени кутийки с надпис „W. A.“, фабрично запечатани, всяка съдържаща по 0,050 кг., като стоки без бандерол за платен акциз в Република България.

За да потвърди НП, СРС е приел, че АУАН и обжалваното наказателно постановление са издадени от материално компетентни лица по смисъла на закона, в предвидените в член 34 от ЗАНН давностни срокове. Безспорно е установено извършването на нарушението от дружеството жалбоподател. Категорично е установено, че процесните стоки представляват тютюн за пушене по смисъла на член 12 от ЗАДС и подлежат на облагане с акциз по член 2, т. 2 от ЗАДС, поради което ЧИБУК ООД е нарушило забраната на чл. 99, ал. 2, т. 2 от ЗАДС. Стигнал е до извод, че с НП правилно е приложена санкционната норма на чл. 123, ал. 2 от ЗАДС, като същевременно нарушението не е маловажно по смисъла на чл. 126б, ал. 1 от ЗАДС, доколкото двойният размер на акциза за стоките - предмет на нарушението, надвишава 100 лева - видно от служебна бележка рег. № 32-45456 от 09.02.2022 година на началника на отдел „Акцизна дейност“ в Агенция „Митници“, съгласно която стойността на акцизните стоки без бандерол е 76,00 лева.

Така постановеното решение е правилно.

Предвид липсата на наведени с касационната жалба отменителни основания и задължителната служебна проверка по чл. 218, ал. 2 от АПК, при ограниченията на чл. 220 от АПК, настоящият състав намира, че в случая районният съд е спазил точно материалния закон.

На основание чл. 99, ал. 2, т. 2 от ЗАДС, забраняват се държането, пренасянето, превозването, предлагането и продажбата на тютюневи изделия без бандерол, когато такъв е задължителен, облепени с неистински или подправен бандерол или с бандерол с изтекъл срок на валидност. На основание чл. 2, т. 2 от ЗАДС на облагане с акциз подлежат тютюневите изделия. Съгласно чл. 12, ал. 2 от раздел II – „Тютюневи изделия“, от ЗАДС, за „тютюн за пушене“ се смятат и изделия, съставени изцяло или частично от вещества, различни от тютюн, но отговарящи на изискванията в понятието за тютюн за пушене по ал. 1, както и изделията за пушене с водна лула (наргиле), които освен тютюн или заместители на тютюна (изделия на базата на растения, билки или плодове или изделия в твърдо състояние) съдържат и ароматизиращи вещества. В случая е безспорно установено, че в ползваното от ЧИБУК ООД на законно правно основание – договор за наем от 28.10.2021 г., сключен с „Национална снукър и бiliarд академия“ ЕООД, помещение – търговска

площ от 8 кв.м. в търговски обект – спортен бар Т. А. – DIANABAD, намиращ се в [населено място], [жк], [улица], при извършена проверка от контролни органи на ТД Митница С. са открити описаните в АУАН и НП стоки – тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в РБ.

Санкционната разпоредба на чл. 123, ал. 2 от ЗАДС предвижда, че на юридическо лице или едноличен търговец, което държи, предлага, продава или превозва акцизни стоки без бандерол, когато такъв е задължителен, или акцизни стоки, облепени с неистински или подправен бандерол или с бандерол с изтекъл срок на валидност, се налага имуществена санкция в двойния размер на дължимия акциз, но не по-малко от 1000 лв., а при повторно нарушение - не по-малко от 2000 лв. Безспорно е установено вмененото на дружеството жалбоподател нарушение, изразяващо се в държане на стоки – тютюн за наргиле, без бандерол за платен акциз в РБ. Без значение е дали същите са предмет на търговска дейност или са ползвани за лични цели, доколкото това не е част от състава на нарушението съгласно цитираната норма. Нарушението е формално, на просто извършване, и за съставомерността му е достатъчно да се намира във фактическата власт на дееца тютюнево изделие без бандерол.

При издаване на наказателното постановление, както и в мотивите на първоинстанционното решение, е съобразена специалната разпоредба на чл. 126б, ал. 2 от ЗАДС с оглед преценката за маловажност на нарушението и правилно е прието, че същото не покрива белезите на такова. Наложената санкция е в минимален размер спрямо предвидената в закона.

За пълнота следва да се отбележи, че при издаване на АУАН и НП не са допуснати процесуални нарушения, същите са издадени от компетентни органи в предвидената от закона форма, имат необходимото съдържание, включително подробно изложение на фактите – място, време и обстоятелства при извършване на нарушението, и правната квалификация на нарушението, която съответства на деянието. Спазени са сроковете по чл. 34 от ЗАНН за ангажиране на административнонаказателната отговорност на нарушителя.

С тези мотиви настоящият касационен състав намира първоинстанционното решение за правилно, не се установяват основания за отмяната му, поради което следва да бъде оставено в сила.

При този изход на делото и своевременно заявената претенция от ответника по касация за присъждане на разноски, на основание чл. 63д, ал. 4, вр. ал. 5 от ЗАНН, вр. чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ му се следва сумата от 100 лв. за юрисконсултско възнаграждение за процесуално представителство по делото, за която следва да бъде осъден жалбоподателят.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2, предл. първо от АПК, във връзка с чл. 63в ЗАНН, Административен съд София - град, VII-ми касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 21.08.2023 г. на Софийски районен съд, 21-ви с-в, постановено по нахд № 9051/2022 г.

ОСЪЖДА ЧИБУК ООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], ул. Л. А., [жилищен адрес]0, да заплати на Агенция „Митници“, [населено

място], сумата от 100,00 (сто) лева за разноси по делото.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.