

РЕШЕНИЕ

№ 820

гр. София, 12.02.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 15.01.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Катя Аспарухова

ЧЛЕНОВЕ: Мария Ситнилска

Елка Атанасова

при участието на секретаря Евелина Пеева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **10783** по описа за **2020** година докладвано от съдия Мария Ситнилска, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 - 228 от Административно-процесуалния 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 по приходите /ТД на НАП/ - С. срещу решение от 07.10.2020 г., постановено по н.а.х.д. № 14601/2019 г. по описа на Софийския районен съд, с което е отменено наказателно постановление № 435349- F445399/17.05.2019 г. на началник на сектор „Оперативни дейности“- С. при ЦУ на НАП. Наведени са доводи за неправилност на решението поради постановяване му в нарушение на материалния - касационно основание по чл. 348, ал. 1, т. 1 от НПК, във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН. Излагат се доводи за неправилност на извода на съда, че наказателното постановление е издадено след изтичане на срока по чл. 34, ал. 3 от ЗАНН. Твърди се, че крайният срок за издаване на наказателното постановление е 20.05.2019 г., поради което разпоредбата на чл. 34 от ЗАНН е спазена. Претендира се отмяна на решението на Софийския районен съд и постановяване на ново по съществото на спора, с което наказателното постановление да бъде потвърдено. Алтернативно, моли делото да бъде върнато за разглеждане от друг състав на Софийския районен съд.

Ответната страна ЕТ [фирма], оспорва жалбата. Чрез адв. И. изразява становище за неоснователност на подадената касационна жалба. Счита решението на

Софийския районен съд за правилно. Подробни аргументи излага в представения по делото отговор от 05.11.2020г. Претендира присъждане на адвокатско възнаграждение за две съдебни инстанции.

Представителят на Софийска градска прокуратура счита, че касационната жалба е неоснователна.

Административен съд София-град, XIX-ти касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди, както наведените с касационната жалба основания, така и тези по чл.218, ал.2 АПК, намира следното:

Касационната жалба е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА, като подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК и от надлежна страна.

Разгледана по същество е ОСНОВАТЕЛНА

Въз основа на събраните по делото доказателства, Софийският районен съд е приел за установено от фактическа страна следното: при извършена проверка на търговски обект- магазин, находящ се в [населено място],[жк], [жилищен адрес] стопанисван от [фирма] с[ЕИК], е установено, че в обекта има монтирано и регистрирано в НАП фискално устройство, модел D. DP-25KL с индивидуален номер DT507756 и номер на фискална памет 02507756, регистрирано с потвърждение от приходната администрация с № 3832885/27.06.2018г. От отпечатан за нуждите на проверката КЛЕН за период 01.09.2018г. до 12.11.2018г. се установило, че не е пуснат дневен финансов отчет за 30.10.2018г., с което били нарушени разпоредбите на чл. 39, ал. 1 от Наредба № Н-18/13.12.2006г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства на Министерство на финансите, във вр. с чл. 118, ал. 4 от ЗДДС.

За установеното нарушение, на 20.11.2018 г., в присъствието на управителя на дружеството е съставен АУАН № F445399. Актът е предявен и връчен на управителя на дружеството, който подписал АУАН без възражения. Писмени възражения, в срока по чл. 44, ал.1 от ЗАНН не са депозирани.

Въз основа на така проведеното административно наказателно производство на 17.05.2019г. е издадено обжалваното наказателно постановление, с което при идентичност на описанието на нарушението и неговата правна квалификация, дружеството е санкционирано на основание чл. 185, ал. 2, във вр. с чл. 185, ал. 1 от ЗДДС, с имуществена санкция в размер на 700 лева. Наказателното постановление е връчено на управителя на санкционираното търговско дружество на 23.08.2019 г.

Въз основа на така установеното от фактическа страна, районният съд от правна страна е приел, че АУАН и наказателното постановление са издадени от компетентен орган. Въпреки това, е приел, че са допуснати нарушения на давностните срокове по чл. 34 от ЗАНН, тъй като наказателното постановление е издадено, след като са изтекли повече от шест месеца от датата на съставяне на АУАН. Приел е, че допуснатото съществено процесуално нарушение е самостоятелно основание за отмяна на наказателното постановление и не е необходимо спора да бъде разгледан по същество.

Тези изводи не се споделят от настоящата касационна инстанция.

Неправилен е изводът, че наказателното постановление е издадено след изтичане на срока по чл. 34, ал. 3 от ЗАНН. От събраните по делото доказателства се установява, че нарушението е установено в хода на извършена проверка, приключила със съставяне на АУАН от дата 20.11.2018г. Именно от тази дата, когато е съставен АУАН, започва да тече срокът по чл. 34, ал. 3 ЗАНН за издаване на НП, който в

случая изтича на 20.05.2019г. Обжалваното в производството пред Софийския районен съд наказателно постановление е издадено на 17.05.2019г., т.е. срокът по чл. 34, ал. 3 от ЗАНН е спазен. В случая АУАН е съставен в тримесечния срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН, а издаването на наказателното постановление – в шестмесечния срок по чл. 34, ал. 3 от ЗАНН.

Предвид изложеното не е налице приетото от Софийския районен съд съществено процесуално нарушение, поради което съдът е дължал произнасяне по съществото на спора, каквото в случая липсва. Касационната инстанция не може да се произнесе с решение по съществото на спора, защото това би довело до ограничаване правото на защита на нарушителя и би го лишило от една съдебна инстанция, което е недопустимо. Решението следва да се отмени и делото да се върне за ново разглеждане от друг състав на Софийския районен съд.

Предвид изложеното и на основание чл. 221, ал. 2, предл. 2 и чл. 222, ал. 2 във вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, Административен съд София - град, XIX-ти касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ решение от 07.10.2020 г., постановено по н.а.х.д. № 14601/2019 г. по описа на Софийския районен съд.

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг състав на същия съд.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.