

# РЕШЕНИЕ

№ 145

гр. София, 09.01.2012 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

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

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова**

**ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов**

**Деница Митрова**

при участието на секретаря Камелия Миладинова и при участието на прокурора Никова, като разгледа дело номер **7753** по описа за **2011** година докладвано от съдия Милена Славейкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208-228 от АПК във вр.чл.63 ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Териториална дирекция на НАП [населено място] с адрес [населено място], [улица] срещу РЕШЕНИЕ без дата на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНО ОТДЕЛЕНИЕ, 95-ти състав по нахд №13886/2010 г., с което е отменено наказателно постановление (НП) № 9660-0021990 от 21.09.2010 г., издадено от директора на ТД на НАП [населено място], с което на основание чл.185, ал.2 от Закона за данък върху добавената стойност (ЗДДС) на [фирма] е наложена имуществена санкция в размер на 500 лв. за нарушение на чл.42, ал.2 от Наредба № Н-18 от 13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства на Министерство на финансите (Наредба Н-18). В касационната жалба са развити съображения за неправилност на първоинстанционния съдебен акт, като постановен в нарушение на материалния закон и при съществени процесуални нарушения. Касаторът претендира съда да постанови решение, с което да бъде отменено решението на районния съд и по същество на спора да бъде потвърдено наказателното постановление.

Ответникът по касационната жалба И. П. П., действащ като едноличен търговец с фирма „ИП -71- И. П.“ не взема становище по жалбата.

Представителят на СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА счита жалбата за

основателна.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С.-град, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания прилагайки нормата на чл.218 АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Със съдебно решение без дата Софийски районен съд, Наказателно отделение, 95-ти състав по нахд №13886/2010 г. е отменил наказателно постановление № 9660-0021990 от 21.09.2010 г., издадено от директора на ТД на НАП [населено място]. За да постанови решението си, първоинстанционния съд е събрал като доказателства по делото показанията на актосъставителя С. М. П., както и писмените доказателства, представени с наказателното постановление, приобщени по реда на чл.283 НПК. Въз основа на тях е обосновал правен извод, че е налице основание за приложение на разпоредбата на чл.3, ал.2 ЗАНН, тъй като към момента на съставяне на АУАН и издаване на НП е отменена нормата на чл.42, ал.2 от Наредба № Н-18.

Пред настоящата касационна инстанция не са представени нови доказателства. 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. Съдът намира, че обжалваното решение на СРС, НО, 95-ти състав е валидно и допустимо.

Касационната инстанция, в решаващия си състав, напълно споделя доводите на районния съдия за наличие на основание за приложение на чл.3, ал.2 ЗАНН. На наказаното лице е наложена имуществена санкция за нарушение на чл.42, ал.2 от Наредба № Н-18, тъй като не съхранява с касовата книга за дневните и месечни финансови отчети за 2010 г. на страницата на отпечатване, електронните касови ленти (ЕКЛ) от монтираното в обекта фискално устройство за периода от 01.01.2010 г.- 24.06.2010 г. С измененията на Наредба № Н-18, публикувани в Д.в. бр. 49/29.06.2010 г. е отменена разпоредбата на чл.42, ал.2 от Наредба № Н-18.

С посочените изменения на Наредба № Н-18 е уреден начина за установяване на дистанционна връзка на фискалните устройства с НАП. Издаването на електронни контролни ленти е заменено с контролна лента на електронен носител (КЛЕН), която се формира едновременно с издаване на фискална касова бележка, но без да се отпечатва, като се съхранява на енергонезависим електронен носител при условията и по реда на наредбата, уреждаща работата с КЛЕН. Съгласно чл.25, ал.6 от Наредбата (нова, Д.в. бр.49/29.06.2010 г.) фискалното устройство осигурява възможност в търговския обект да се отпечатва пълната информация от КЛЕН по начина и в последователността на отпечатване на боновата лента. Със същите изменения на наредбата думите „контролни ленти” се заменят с „КЛЕН”. Съгласно пар.59, ал. 2 от ПЗР на Наредбата за изменение и допълнение на Наредба № Н-18 (Д.в. бр.49/10 г.) до въвеждането в експлоатация на ФУ, отговарящи на изискванията на тази наредба, но не по-късно от изтичане на сроковете по предходната алинея, лицата по чл. 3 прилагат досегашния ред за регистриране и отчитане на продажбите в търговски обекти, включително по отношение изискванията към ФУ, въвеждането във и извеждането им от експлоатация. Съобразно изричната редакция на преходната разпоредба следва да се приеме, че досегашният ред се запазва в изрично изброените хипотези на регистриране и отчитане на продажби, както и въвеждане и извеждане от експлоатация на

ФУ. Разпоредбата на чл.42 от Наредбата е в глава „Задължение за съхраняване на документи”, а не в разпоредбите, касаещи отчетността на оборотите (чл.39-41 от Наредбата). Съгласно отменената разпоредба на чл.42, ал.2 от Наредбата лицата по чл.3 са длъжни да съхраняват ЕКЛ, прикрепена в книгата за дневните финансови отчети на страницата за датата на отпечатването. Съдът приема, че преходната разпоредба на пар.59, ал.2 от Наредбата за изменение Д.в. бр.49/2010 г. не касае отмяната на разпоредбата на чл.42, ал.2 от Наредбата, т.е. не касае реда за съхраняване на документите. Ето защо като е достигнал до извод за наличие на основание за приложение на по-благоприятен закон по смисъла на чл.3, ал.2 ЗАНН районният съдия е постановил обжалваното решение при правилно приложение на закона. Не е допуснато визираното в жалбата касационно основание по чл.348, ал.1, т.1 НПК вр. чл.63, ал.1 ЗАНН. По изложените съображения съдебното решение на СРС, НО, 95-ти състав е правилно и при условията и по реда на чл.221 ал.2 АПК следва да бъде оставено в сила. Водим от горното АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С.-град, II Касационен състав

Р Е Ш Е Н И Е :

ОСТАВЯ В СИЛА съдебно решение № 44 от 05.08.2011г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНО ОТДЕЛЕНИЕ, 95-ти състав по нахд № 13886/2010 г.

РЕШЕНИЕТО е окончателно на основание чл.223 АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.