

# РЕШЕНИЕ

№ 7561

гр. София, 03.12.2013 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, X КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 15.11.2013 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Весела Андонова**

**ЧЛЕНОВЕ: Мария Николова**

**Галин Несторов**

при участието на секретаря Антонина Бикова и при участието на прокурора Кайнакчиева, като разгледа дело номер **8739** по описа за **2013** година докладвано от съдия Галин Несторов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 – 228 от АПК и във връзка с чл. 63, ал.1, изр. 2 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на началника на Митница Столична чрез процес. представител С. С., подадена срещу съдебно решение, постановено по н.а.х.д. № 24867/2011 година по описа на СРС, наказателно отделение, 14-и състав.

С обжалваното решение е отменено наказателно постановление № 822 от 07.11.2011 г., издадено от началника на Митница Столична, с което на [фирма], [населено място], ЕИК[ЕИК], за нарушение на чл. 124, ал.1, във вр. с чл. 123, ал. 2 от Закона за акцизите, е наложена „имуществена санкция” в размер на 152 280.92 лева.

За да отмени обжалваното пред него наказателно постановление районният съд, след като е констатирал фактите по делото е приел, че не следва да разглежда спора по същество, поради допуснато съществено нарушение на процесуалните правила при издаване на наказателното постановление. Приел е, че е нарушена разпоредбата на чл. 34, ал. 1 от ЗАНН, според която не се образува административно наказателно производство, ако не е издаден акт за установяване на административно нарушение в тримесечен срок от откриване на нарушителя. В случая съдът е констатирал, че нарушението е установено с констативен протокол от 23.02.2011 г. и е приел, че от тази дата започва да тече 3 - месечния срок, в който административно наказващият орган следва да извърши проверка и да издаде акт за установяване на

административно нарушение. Направен е извод, че актът за установяване на административно нарушение е съставен на 25.05.2011 г., след изтичане на 3-месечния срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН. Това е дало основание на съда да приеме, че е налице съществено процесуално нарушение, което е достатъчно да се отмени издаденото наказателно постановление само на това процесуално основание, без да се разглежда спора по същество.

Касаторът оспорва решението поради нарушение на материалния закон, на основание чл. 348, ал. 2, във вр. с ал. 1, т. 1 от Наказателно-процесуалния кодекс /НПК/. С касационната жалба се иска отмяна на съдебното решение като незаконосъобразно и постановяване на съдебно решение, с което да се потвърди наказателното постановление. Основните доводи са неправилно приложение на чл. 34, ал. 1 от ЗАНН относно крайния момент, в който е изтекъл 3 –месечния срок, а именно 23.05.2011 г. е бил неприсъствен както и следващия ден, който е официален празник, съгласно чл. 154, ал. 1 от КТ, поради което срокът за съставяне на АУАН в първия присъствен ден бил спазен.

Ответникът по касационната жалба я оспорва в приложени писмени бележки, мотивирайки становище за неоснователност както по приетото от съда процесуално основание така и алтернативно, по съществува на правния спор.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение, че жалбата е неоснователна и недоказана и предлага същата да бъде оставена без уважение.

Административен съд София – град, в настоящия съдебен състав, след като взе предвид становищата на страните, наведените касационни основания и извърши цялостен преглед за законосъобразност на обжалваното решение по реда на чл. 217 и следващите от АПК, намери следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена в срок и от надлежна страна. Разгледана по същество е основателна, поради следните съображения:

За да отмени наказателното постановление въззивният съд е приел, че актът за установяване на административно нарушение е съставен след изтичането на тримесечния преклузивен срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН. В случая съдът е констатирал, че нарушението е установено с констативен протокол от 23.02.2011 г. и е приел, че от тази дата започва да тече 3 - месечния срок, в който административно наказващият орган следва да извърши проверка и да издаде акт за установяване на административно нарушение. Направен е извод, че актът за установяване на административно нарушение е съставен на 25.05.2011 г., след изтичане на 3-месечния срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН., съгласно начина на броене на сроковете, определен в чл. 183, ал. 3 и 4 от НПК, във вр. с чл. 11 от ЗАНН. Настоящият състав на съда приема, че срокът се брои в месеци и изтича на съответното число от третия месец - 23.05.2011 г., който съгласно решение № 878/16.10.2010 г. на МС е неприсъствен, обявен за почивен ден. Неприсъствена е и датата 24.05.2011 г., която е обявена за официален празник, съгласно чл. 154, ал. 1 от КТ. По тези съображения съдът намира, че тримесечният срок за съставяне на АУАН по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН в първия присъствен ден - 25.05.2011 г. е бил спазен.

Въззивният съд не се е произнесъл по същество на спора и по всички възражения в жалбата срещу наказателното постановление, а го е отменил на процесуално основание, без да обсъди дали е извършено административното нарушение, за което е наложена имуществената санкция.

Предвид горното, съдът счита, че обжалваното съдебно решение като незаконосъобразно следва да бъде отменено, а делото да се върне на въззивния съд за произнасяне по съществуващото на спора.

Административен съд София –град, X - ти касационен състав, на основание чл. 221, ал. 2, във вр. чл. 222, ал. 2, т. 1 от АПК

**РЕШИ:**

ОТМЕНЯ съдебно решение, постановено по н.а.х.д. № 24867/2011 година по описа на СРС, наказателно отделение, 14-и състав като

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

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване или протест.

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

**ЧЛЕНОВЕ:** 1.

2.