

РЕШЕНИЕ

№ 2983

гр. София, 10.05.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 26.03.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Ралица Романова

ЧЛЕНОВЕ: Калина Пецова

Адриан Янев

при участието на секретаря Албена Илиева и при участието на прокурора Куман Куманов, като разгледа дело номер **1616** по описа за **2021** година докладвано от съдия Ралица Романова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/ във връзка с чл. 208 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК /.

Образувано е по касационна жалба от Териториална дирекция на Национална агенция за приходите (ТД на НАП) - С., подадена срещу Решение № 20226474 от 15.10.2016 г., постановено по анд № 13801/2019 г. по описа на Софийски районен съд, с което е отменено Наказателно постановление /НП/ № 446466-F478416/08.07.2019 г., издадено от директора на офис - Изток при ТД на НАП - С., с което на М. Р. М., за нарушение на чл. 1, ал. 2 от Наредбата за обществено осигуряване на самоосигуряващите се лица, българските граждани на работа в чужбина и морските лица (НООСЛБГРЧМЛ) и на основание чл. 355, ал. 1 от Кодекса за социално осигуряване (КСО), е наложена глоба в размер на 50 лева.

В жалбата се твърди, че Софийският районен съд неправилно е приел, че при съставянето на акта за административно нарушение не е спазен срока по чл. 34 от ЗАНН. Излага довод, че за административнонаказващият орган не е съществувало задължение да изследва факта на прекратяване на дейността на самоосигуряващото се лице. Изразява искане обжалваното съдебно решение да бъде отменено с произнасяне по същество с решение, с което да бъде потвърдено процесното наказателно постановление като законосъобразно. Претендира разности.

В съдебно заседание касационният жалбоподател, редовно призован, не се представлява.

Ответникът по касационната жалба - М. Р. М., редовно призован, се явява лично в съдебно заседание, оспорва жалбата и изразява искане решението на Софийския районен съд да бъде оставено в сила като правилно и законосъобразно

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за неоснователност на жалбата.

Касационната жалба е подадена в предвидения в чл. 211, ал. 1 от АПК преклузивен срок, от надлежна страна и при наличие на правен интерес, поради което е допустима. Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

От събраните в административнонаказателното и съдебно производство доказателства, както и от разпита на актосъставителя се установява, че на 21.03.2019 г., при подаване на декларация-образец-Окд-5 „Декларация за регистрация на самоосигуряващо се лице“ от М. Р. М. е установено, че последният, в качеството му на самоосигуряващо се лице е декларира прекратяване на дейността от 16.07.2018 г., за което е подал декларация на 18.01.2019 г. – с 5 месеца и 26 дни закъснение. За констатираното нарушение на чл. 1, ал.2 от НООСЛБГРЧМЛ е съставен АУАН № F478416 от 21.03.2019 г., на основание на който впоследствие е издадено Наказателно постановление № 446466-F478416/08.07.2019 г., от директора на офис - Изток при ТД на НАП - С., с което на М. Р. М., за нарушение на чл. 1, ал. 2 от Наредбата за обществено осигуряване на самоосигуряващите се лица, българските граждани на работа в чужбина и морските лица и на основание чл. 355, ал. 1 от Кодекса за социално осигуряване е наложена глоба в размер на 50 лева.

За да отмени обжалваното НП като незаконосъобразно Софийският районен съд е приел, че АУАН е съставен след изтичане на срока по чл. 34 от ЗАНН, тъй като обстоятелството относно прекратяване на дейността на самоосигуряващото се лице е било служебно известно на административнонаказващият орган.

Настоящият касационен състав не споделя така направения от първоинстанционният съд извод. Съгласно чл.1, ал. 2 от НООСЛБГРЧМЛ при започване, прекъсване, възобновяване или прекратяване на всяка трудова дейност, самоосигуряващото се лице подава декларация по утвърден образец от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите до компетентната териториална дирекция на НАП, подписана от самоосигуряващото се лице, в 7-дневен срок от настъпване на обстоятелството. Следователно, осведомяването на НАП относно посочените в разпоредбата обстоятелства не се извършва чрез служебно събиране на данни и проверки, а посредством уведомяване от страна на самоосигуряващите се лица. В случая М. Р. М. е уведомил за прекратяване на дейността си като самоосигуряващо се лице на 18.01.2019 г., като сам е посочил, че дата на прекратяване е 16.07.2018 г. Самоосигуряващото се лице е потвърдило с подадената декларация направеното закъснение от 5 месеца и 26 дни., като за приходната администрация не е било налице задължение да получи тази информация по друг начин. Следователно датата, на която нарушението е могло да бъде известно на административнонаказващият орган е датата на подаване на декларацията – 18.01.2019 г. АУАН е съставен на 21.03.2019 г., в срока по чл. 34 от ЗАНН.

От събраните писмени доказателства безпротиворечиво се установява, че М. Р. М. е извършил посоченото в НП нарушение. Срокът за подаване на процесната декларация е нормативно установен в чл. 1, ал. 2 от НООСЛБГРЧМЛ, издадена във връзка с

приложението на КСО, като в разглеждания случай 7-дневният срок за подаване на декларацията е считано от 16.07.2018 г. - датата на настъпване на обстоятелството. За неспазването на този срок е предвидено налагане на глоба, регламентирана в чл. 355, ал. 2 от КСО. Формално са осъществени признаците на предвиденото в закона нарушение, но поради неговата малозначителност същото не е общественоопасно и може да се квалифицира като маловажен случай, с оглед на което административнонаказващият орган е следвало да приложи чл. 28 от ЗАНН. Деянието е малозначително с оглед на обстоятелствата на извършването му: от деянието не са настъпили вредни последици; случаят на закъснение в подаването на процесната декларация е единичен и инцидентен случай на административно нарушение, при което общественоопасните последици са ограничени до минимум; общественият интерес не е засегнат във висока степен; нарушението е извършено за първи път. Липсата на реално нанесена щета не е съставомерна за квалификацията на деянието, но обуславя преценката за маловажност на извършеното нарушение. Наложеният от наказващия орган санкция е в изрично предвидения от закона размер, но преценявайки обстоятелството, че засягането на правнозащитените с КСО обществени отношения в конкретния случай не е във висока степен, тази санкция се явява тежка за жалбоподателя и би изиграла отрицателно въздействие върху него, вместо да осъществи целите на административното наказание, предвидени в закона. Административнонаказващият орган е следвало да приложи чл. 28 от ЗАНН, като не наложи наказание и предупреди нарушителя, че при повторно извършване на нарушение ще му бъде наложено административно наказание. Вместо това компетентният орган не е отчел степента и тежестта на извършеното нарушение - не е отграничил конкретното нарушение от визираните в чл. 6 от ЗАНН административни нарушения и в резултат е издал един незаконосъобразен акт.

Когато решаващият съд констатира, че предпоставките на чл. 28 от ЗАНН са налице, но административнонаказващият орган не го е приложил, това е основание за отмяна на наказателното постановление, поради противоречието му със закона. В този смисъл е и Тълкувателно Решение № 1 от 12.12.2007 г. по тълк. н. д. № 1/2007 г. на ОСНК на ВКС на РБ.

Предвид така изложеното настоящият касационен състав приема, че оспореното решение на Софийският районен съд е правилно по своя резултат, но поради съображенията, приети с настоящото решение на касационната инстанция и следва да бъде оставено в сила. С оглед на това и на основание чл. 63, ал. 1 от ЗАНН във връзка с чл. 221, ал. 2, предл. първо от АПК, Административен съд София-град

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА срещу Решение № 20226474 от 15.10.2020 г., постановено по анд № 13801/2019 г. по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 136 състав.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1. 2.

