

РЕШЕНИЕ

№ 3818

гр. София, 11.06.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 40 състав,
в публично заседание на 29.04.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Дияна Николова

при участието на секретаря Мая Георгиева, като разгледа дело номер **8565** по описа за **2020** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на [фирма] срещу отказ на заместник-председателя на Националния статистически институт /НСИ/ да издаде удостоверение за код на основна икономическа дейност по заявление вх.№ УП-4060/10.08.2020г., подадено от жалбоподателя, обективиран в т.5 от писмо изх.№ УП-4060/10.08.2020г.

Жалбоподателят моли за отмяната на оспорения отказ като незаконосъобразен. Твърди, че изнесената в писмото информация е некоректна като постановеният отказ блокира работата на дружеството. В съдебно заседание изложеното в жалбата и направеното с нея искане се поддържат чрез адв.К., който се позовава на приетото по делото експертно заключение, от което сочи, че е виден процентът на основната икономическа дейност. Претендира присъждане на направените по производството разноски по представен списък.

Ответникът по оспорването, в писмен отговор по жалбата, представен с административната преписка, намира същата за недопустима поради липсата на годеи за оспорване административен акт.

Въпросът за допустимостта на оспорването във връзка с направеното възражение е решен с Определение № 1065/27.01.2021г., постановено по адм.д. № 12874/2020г. по описа на Върховния административен съд, с което е отменено прекратително определение на първоинстанционния съд като е прието, че не е налице основанието по чл.159, т.1 АПК и делото е върнато за продължаване на

съдопроизводствените действия.

Предвид това и с оглед обстоятелството, че писмото, обективизиращо оспорения отказ е издадено на 10.08.2020г., а жалбата срещу него е заведена в деловодството на Административен съд София-град на 18.08.2020г., съдът приема, че жалбата е допустима, а разгледана по същество – основателна.

Страните не спорят, че жалбоподателят е търговско дружество, което притежава предприятие за дълготрайни и малотрайни детски храни в [населено място], [община], Софийска област.

На 10.08.2020г. от управителя на дружеството в НСИ е подадено заявление, заведено с вх.№ УП-4060/10.08.2020г. /л.50 по делото/ за предоставяне на удостоверение за код на икономическа дейност за 2019 отчетна година.

Заявлението е подадено в резултат на водена между страните кореспонденция като видно от писмо вх.№ УП-4692/27.06.2016г. е поискано да бъде променен кода на икономическа дейност от 56.29 на 10.86. В писмото се сочи, че дружеството развива търговска дейност от 2001г. като произвежда прясна храна за деца на възраст от 8 месеца до 3 години. Дейността била започната под правноорганизационната форма на едноличен търговец с фирма [фирма]. В началото на дейността търговецът сочи, че е копирал модела на работа на държавната детска кухня – приготвяли храната през нощта и сутрин към 8,00 часа я раздавали на пунктовете и частните адреси. Трайността ѝ била до 4 часа след приготвяне. След продължителна работа, натрупване на опит и изследване на процесите били предприети действия за технологична промяна на начина на приготвяне, съхранение и транспортиране на храната. За целта била закупена земя и построен цех в [населено място], [община]. През 2012г. било създадено дружеството [фирма], което пък закупило предприятието на едноличния търговец. След въвеждане на цеха в [населено място] в експлоатация през м.юли 2015г. била променена технологията на приготвяне, съхранение и транспорт на храните. Те започнали да се приготвят от предния ден при спазване на нова технология на охлаждане, съответно готовите продукти получили нов срок на годност от 48 часа.

По това искане е постановен отказ, обективиран в писмо изх.№ УП-4692/01.07.2016г. /л.53 по делото/ мотивиран с твърдението, че промяната на технологията на приготвяне на храната не променя характера на дейността, а именно услуги на детски кухни.

На 03.07.2020г. жалбоподателят е подал ново заявление /л.52/ със същото искане – за промяна на кода на икономическа дейност на 10.86 по К. 2008г., тъй като това е кодът, под който се подават годишните отчети към НАП и НСИ за последните 5 години. Във връзка с това заявление дружеството е уведомено с писмо изх.№ УП-3708/06.07.2020г., че новото заявление не съдържа доказателства за промяна в характера на дейността, а именно дейност на детски кухни, както вече му е разяснено през 2016г., както и че НСИ определя основната икономическа дейност веднъж годишно след подаване на ГОД и при спазени изисквания и методологични указания за това.

На 10.08.2020г. жалбоподателят е подал заявлението, по което е постановен оспорения отказ, във формата, която му е указана. Последвалият отказ този път е мотивиран и с твърдението, че НСИ издава удостоверение за код за икономическа дейност при пълна обвързаност между съдържанието на справките в ГОД и извършваната дейност – оспорената т.5 от писмото.

Във връзка с изясняване на въпроса какъв е характера на основната икономическа дейност на оспорващото дружество, по делото е прието без оспорване от страните заключение на съдебно-счетоводна експертиза, изготвено от вещото лице С. С., което съдът кредитира като обективно и компетентно дадено. От заключението на вещото лице и обясненията, дадени от него в съдебно заседание се установява, че основната дейност на оспорващото дружество за периода 2015 - 2019г. е производството на дълготрайни и малотрайни детски храни в „Цех за производство на дълготрайни и малотрайни детски храни“, находящ се в [населено място], [община]. Допълнителна дейност на жалбоподателя в периода 2016г. – 2018г. е била продажба на стоки в магазин. Допълнителна дейност на жалбоподателя през периода 2015г. – 2019г. е свързаната с основната дейност доставка на произведената продукция.

Обемът на производствената дейност на дружеството в лева и обема на другите дейности на дружеството в лева, изразени в проценти са, както следва: 2015г. – 100% произведена продукция от собствена дейност; 2016г. – 94,92% произведена продукция от собствена дейност, 1,73% от продажба на стоки, 3,34% други приходи, 0,01% от други приходи; 2017г. – 94,58% произведена продукция от собствена дейност, 4,13% от продажба на стоки, 0,64% от други приходи и 0,65% от други продажби; 2018г. – 97,61% от произведена продукция от собствена дейност, 1,86% от продажба на стоки, 0,37% от други извънредни приходи и 0,16% от други застрахователни приходи; 2019г. – 90,39% от произведена продукция от собствена дейност, 0,00% от продажба на стоки, 2,20% от други приходи, 0,05% от лихви, 0,83% приходи от финансова помощ, 6,53% от продажба на ДМА. Посочени са и левовите равностойности на тези процентни изразения по съответните пера. От приложената към заключението инвентарна книга за периода 2015г. – 2019г. се установява, че дружеството притежава активи с нужната специфика и предназначение за осъществяване на основната си дейност, а именно производство на дълготрайни и малотрайни детски храни. В цеха за производство на храните са наети 18 служители, а в офиса на дружеството в [населено място] са наети 25 служители.

Дейността на НСИ е регламентирана в Закона за статистиката /З./ като съгласно чл.6, ал.1 от него НСИ осъществява независима статистическа дейност на държавата и други дейности, възложени му със закон. Според чл.7, ал.1 З. НСИ осъществява дейността по координиране статистическата дейност на държавата; проучване и обобщаване на обществените потребности от статистическа информация; разработване на стратегия за развитие на националната статистическа система за всеки 5-годишен период в съответствие с 5-годишната Европейска статистическа програма; събиране, обработване и съхраняване на индивидуални и лични данни и статистическа информация; разработване и поддържане на националните статистически класификации, номенклатури, стандарти и методики самостоятелно или с предвидените в нормативен акт органи; предоставяне на статистическа информация за потребителите от страната и от чужбина и др.

Правомощията на председателя на НСИ са регламентирани в чл.9 от закона като според тази разпоредба той организира и ръководи дейността на Националния статистически институт; представлява Националния статистически институт; утвърждава устройствения правилник на Националния статистически институт и други вътрешни нормативни актове; сключва договори и споразумения за съвместна работа и сътрудничество с юридически лица, с органи на Европейската комисия, включително с Евростат и с други международни статистически организации; внася за

утвърждаване в Министерския съвет стратегия за развитие на националната статистическа система за всеки 5-годишен период; изготвя и внася ежегодно в Министерския съвет отчет за изпълнението на националната статистическа програма и за дейността на Националния статистически институт за предходната година, както и проект на националната статистическа програма за следващата година не по-късно от 14 дни след обнародването на закона за държавния бюджет на Република България за съответната година, утвърждава самостоятелно или съвместно с предвидените в нормативен акт органи националните статистически класификации, номенклатури, правилниците за тяхното прилагане, както и статистически методики. Съответно правомощията на заместник-председателите на НСИ са разписани в чл.9а, ал.1 З..

В изпълнение на законово вменените му правомощия председателят на НСИ е издал Заповед № РД-07-281/15.09.2014г. /л.82 и сл./, с която е определил заместник-председателя на НСИ Д. Я. да ръководи, контролира и отговаря за оперативната дейност на Дирекция „Бизнес статистика“, Дирекция „Демографска и социална статистика“, Дирекция „Многосекторна статистика и услуги на потребителите“ и Дирекция „Информационни системи и инфраструктура“; да координира статистическата дейност на Териториалните статистически бюра; да заверява съдържанието на документи, издадени от НСИ.

Като доказателство по делото е приета и Процедура PR 16 „Предоставяне на удостоверение относно код на основна икономическа дейност“, версия 4, утвърдена от председателя на НСИ, в сила от 24.09.2019г. /л.85 и сл./. Видно от процедурата дейността по предоставяне на код за основна икономическа дейност се осъществява от Отдел „Годишна бизнес статистика“, който отдел е структуриран в Дирекция „Бизнес статистика“, която е в ресора на заместник-председателя на НСИ Д. Я., определен със Заповед № РД-07-281/15.09.2014г. на председателя на НСИ.

Въз основа на това съдът приема, че оспореният отказ е издаден от компетентен административен орган в пределите на предоставената му власт. Отказът, макар и обективиран във формата на писмо, представлява индивидуален административен акт по см. на чл.21 АПК като съдържа задължителните за административния акт реквизити, регламентирани в чл.59, ал.2 АПК с изключение на реквизита по т.7, но този пропуск на администрацията обуславя прилагането на удължения срок за обжалване по чл.140, ал.1 АПК и като благоприятен за оспорващия не следва да бъде възприеман като съществено нарушение на изискването за форма. Не се установяват допуснати нарушения на административнопроизводствените правила, които да бъдат квалифицирани като съществени и съответно да мотивират отмяната на акта само на това основание. Неправилно обаче е приложен материалният закон.

Удостоверение за код на икономическа дейност се предоставя на управителя/собственика или на упълномощено от него лице в изпълнение на утвърдени от председателя на НСИ процедури по ISO 9001:2015 - Процедура PR 16 „Предоставяне на удостоверение относно код на основна икономическа дейност“, версия 4. Определянето на код на икономическата дейност се извършва от специалисти в областта на статистиката въз основа на статистически данни, събирани при провеждане на статистически изследвания, по хармонизирана европейска статистическа методика, описана в Глава 3 на Класификацията на икономическите дейности /К. 2008/, достъпна на официалната интернет страница на НСИ. Номенклатурата К. 2008 е статистическа европейска класификация, приета в съответствие с Регламент /ЕО/ № 1893/2006 на Европейския парламент и на съвета.

Класификацията на икономическите дейности – версия 2008 за краткост наричана К. 2008, а за международно използване NACE.BG 2008, е нова версия на класификацията в рамките на общоевропейския процес на ревизия на действащата статистическа класификация на икономическите дейности в Европейската общност. Това е класификационен стандарт на базата, на който се разработват, поддържат, внедряват и прилагат националните класификации на страните членки в съответствие с регламента. Съгласно него европейските статистически данни, класифицирани по икономически дейности се събират по NACE.BG 2008 или съответната производна национална класификация. К. 2008 осигурява прякото приложение на NACE, Rev.2 в практиката на Република България. Сравнимостта на статистическите данни на международно ниво се осигурява на базата на интегрирана система на статистическите класификации. В тази система класификациите са хармонизирани и свързани по между си на световно, европейско и национално ниво като следват общи правила за определяне на кодове съобразно основна и допълнителна дейност. Основна дейност на статистическата единица е дейността, която допринася най-голям дял в общата добавена стойност на тази единица. Основната дейност се идентифицира чрез използване на метода „отгоре надолу“ като основната дейност не винаги формира 50% или повече от общата добавена стойност на единицата.

В конкретния случай основната дейност на жалбоподателя, както се установи и от приетото експертно заключение, се изразява в производство на хранителни продукти - детски храни, която дейност е означена с код 10.86 по К. 2008. Тази дейност включва производство на храни със специално предназначение – храни за кърмачета; детски хомогенизирани храни на млечна, месна и друга основа; бебешки храни; храни, предназначени за нискоенергийни диети за намаляване на телесното тегло; диетични храни за специални медицински цели; храни с намалено съдържание на натрий, вкл. диетична сол с намалено съдържание или несъдържаща натрий; безглутенови храни; храни, предназначени за употреба при интензивно мускулно натоварване, особено при спортисти; храни за диабетици.

Производството на детски храни – дълготрайни и малотрайни, не може да бъде определено като дейност, подлежаща на означаване с код по К. 2008 56.29 „Други дейности по приготвяне и доставяне на храна“. Под този код се включват дейности по приготвяне и доставяне на храна по договор /напр. за транспортни компании, спортни комплекси и др. подобни/; дейности на столове или заведения на самообслужване по договор /напр. за фабрики, офиси, болници или училища/ като тези дейности категорично се разграничават от дейността, осъществявана от оспорващото дружество.

Ето защо като е отказал да издаде на жалбоподателя удостоверение с код на икономическата дейност, съответстващ на основната му търговска дейност, ответникът е постановил незаконосъобразен административен акт, който следва да бъде отменен и делото като преписка да бъде върнато за ново произнасяне съобразно указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в мотивите на настоящото решение.

Основателна при този изход на спора е претенцията на ответника за присъждане на разноските по производството. Такива са доказани в общ размер на 1350 лева, от които 50 лева за внесена държавна такса по оспорването, 300 лева за заплатен депозит за възнаграждение на вещото лице и 1000 лева за заплатено адвокатско възнаграждение по договор за правна защита и съдействие.

Водим от горното и на основание чл.172, ал.2, чл.173, ал.2, чл.174 и чл.143, ал.1 АПК
Административен съд София-град, Второ отделение, 40-ти състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалбата на [фирма] отказ на заместник-председателя на Националния статистически институт Д. Я. да издаде удостоверение за код на основна икономическа дейност по заявление вх.№ УП-4060/10.08.2020г., подадено от жалбоподателя, обективиран в т.5 от негово писмо изх.№ УП-4060/10.08.2020г.

ИЗПРАЩА преписката на административния орган за ново произнасяне по заявление вх.№ УП-4060/10.08.2020г., подадено от жалбоподателя, при съобразяване на задължителните указания по тълкуването и прилагането на закона, дадени в мотивите на настоящото решение, в 7-дневен срок от влизането му в сила.

ОСЪЖДА Националния статистически институт да заплати на [фирма] сумата в размер на 1350 /хиляда триста и петдесет/ лева, представляваща разноски по производството.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба в 14-дневен срок от съобщаването му чрез Административен съд София-град пред Върховния административен съд.

Решението да се съобщи на страните чрез изпращане на препис от него по реда на чл.137 АПК.

Съдия: