

РЕШЕНИЕ

№ 501

гр. София, 18.01.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 33 състав,
в публично заседание на 16.11.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Галин Несторов

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **7532** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на [чл. 145](#) - [чл. 178](#) от [Административно-процесуалния кодекс /АПК/](#).

Образувано е по жалба на „Фантастико Груп“ ООД с[ЕИК], с адрес: [населено място], представявано от В. Н., срещу заповед № 549/26.05.2023 г. на председателя на Комисията за защита на потребителите /К/.

С оспореният индивидуален административен акт, на основание [чл. 68л, ал.1](#) във вр. с [чл. 68в](#), във вр. с чл. 68е, ал. 1, във вр. с [чл. 68г, ал. 4](#) от [Закона за защита на потребителите /ЗЗП/](#), чл. 5, ал.1, т. 1 и чл. 8, ал. 1 и ал. 2, т. 9 от Устройствения правилник на Комисията и решение на Комисията по т. 9, съгласно протокол № 17/04.05.2023 г., е забранено на жалбоподателя „Фантастико Груп“ ООД, да използва заблуждаваща нелоялна търговска практика по смисъла на чл. чл. 68е, ал. 2, във вр. с ал. 1, във връзка с чл. 68г, ал. 4, във връзка с чл.68в от ЗЗП (търговецът не предоставя съществена информация, необходима на средния потребител в зависимост от ситуацията да вземе търговско решение, което води или може да доведе до вземането на търговско решение, което средният потребител не би взел без използването на тази търговска практика), изразяваща се в следното:

- на поставен етикет с цена за продукт „суши сет микс 11бр., 250гр суши“ и при маркиране на каса същата е по-висока, тъй като се маркира и цена за опаковката.

С жалбата се претендира

отмяна на оспорваната заповед като се твърди, че е налице съществено нарушение на

адм.-производствените правила и по-конкретно – на разпоредбите на чл. 146, т. 3 от АПК и чл. 35 от АПК като не е предоставен констативен протокол за нарушение и не са поискани обясненията и възраженията на дружеството и не е установена правилно фактическата обстановка. Твърди се, че дружеството не е извършило нарушението. По изложените съображения се иска отмяна на оспорения акт. В съдебно заседание се представлява от юриск. К., която поддържа жалбата и претендира разноски.

Ответникът - председателят на Комисията за защита на потребителите, редовно призован, не се представлява в с.з., изразява подробно писмено становище по жалбата, чрез юриск. Д., като счита същата за неоснователна, претендира разноски за юриск. възнаграждение по списък, представя пълномощно /л. 15/.

Прокурор от Софийска градска прокуратура, редовно призована, не взема участие в производството по делото и не изразява становище по законосъобразността на оспорения акт.

Административен съд София-град, като обсъди релевираните с жалбата основания и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено следното от фактическа и правна страна.

Производството пред КЗП започва, във връзка с извършени съвместни проверки със служители на НАП и БАБХ, като инспектори на Регионална дирекция – С. при Комисия за защита на потребителите, извършват проверка в супермаркет „Ф.“, находящ се в [населено място], [улица], стопанисван от „Фантастико Груп“ ООД, с[ЕИК], по спазване изискванията на Закона за защита на потребителите. Установените факти и обстоятелства са отразени в Констативен протокол № К□2754620 /27.02.2023 г.

В хода на проверката е установено, че във витрина в търговския обект се предлагат за продажба суши сетове. Предлагат се комбо сетове, поставени в пластмасови кутии. В кутиите са поставени различни видове суши, кутийка със сос, маринован джинджифил, люта паста усаби. На част от опаковките /кутии/ са поставени два етикета с обявени цени - на единият етикет е обявена продажната цена на сет менюто и на втори етикет е обявена цената на кутията 0,20 лв. На останалата част /половината от изложените сетове/ върху опаковките е поставен само един етикет, с обявена продажна цена на сета, съответният грамаж и брой суши рулца. Избрана е една опаковка суши сет микс 11 бр., 250 гр. суши. Върху опаковката търговецът е поставил етикет с информация за тегло/брой и единична цена 12,79 лв. Направено е контролно маркиране, като във фискалния бон е маркирана обявената цена - 12,79 лв. и допълнително е маркирана опаковка - 0,20 лв. Цената на пластмасовата кутия не е обявена нито върху опаковката на суши сет, нито на витрината. При упражняване на дейността си търговеца „Фантастико Груп“ ООД използва нелоялна търговска практика, тъй като не предоставя съществена информация, необходима на средния потребител в зависимост от ситуацията да вземе на търговско решение, за продажната цена на суши сет обявена чрез етикет, поставен върху пластмасови кутии, в които са поставени сетовете, което води или може да доведе до вземането на търговско решение, което средният потребител не би взел без използването на тази търговска

практика. Преди да вземе решение за покупка на суши сет, оглеждайки изложените на витрината сетове, потребителят вижда, че на част от същите, освен етикет с продажна цена на сета е поставен и етикет с обявена цена на пластмасова кутия. На останалата част от сетовете е поставен само един етикет с обявена продажна цена. По този начин потребителят остава с впечатление, че сетовете, върху които е поставен един етикет с обявена цена е крайната продажна цена, в която е включена цената на пластмасовата кутия. След като избере такъв сет, след маркиране на касата, потребителят установява, че цената на кутията не е включена в обявената цена и следва допълнително да заплатят 0,20 лв.

КЗП решава, при съобразяване с установената фактическа обстановка, че е , че е налице прилагана от „Фантастико Груп“ ООД с[ЕИК] нелоялна заблуждаваща търговска практика по смисъла на с чл. 68е, ал. 2, във връзка с чл. 68е, ал.1 във връзка с чл. 68г, ал. 4 от ЗЗП.

При така установената фактическа обстановка, съдът извежда следните изводи:

Жалбата е допустима - насочена е срещу индивидуален административен акт по смисъла на [чл. 21, ал.1 АПК](#), подадена е в преклузивния срок за оспорване, от активно процесуално легитимирано лице - адресат на акта и при наличие на правен интерес от оспорването.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Законосъобразността на административният акт се преценява към момента на издаването му.

Съгласно чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК същият следва да съдържа фактическите и правните основания за издаването му. Първите са необходим реквизит на акта и липсата им го опорочава съществено. Липсата на фактически основания представлява винаги съществено административнопроизводствено нарушение, водещо до отмяна на административния акт. Обратно, макар и да е административнопроизводствено нарушение, непосочването или погрешното посочване в акта на правното основание за издаването му не е съществено такова при условие, че актът съдържа фактическите основания за издаването си. В случая волята на органа относно упражненото от него право е ясна, а последващият контрол по приложението на закона спрямо посочените факти е изцяло допустим и възможен.

Актът е издаден от компетентен административен орган - председателят на Комисията за защита на потребителите като компетентността му следва от разпоредбата на чл. 68л, ал. 1 от ЗЗП, която предвижда, че когато Комисията за защита на потребителите установи, че търговската практика е нелоялна, председателят на комисията издава заповед, с която забранява прилагането на търговската практика.

Заповедта е в предписаната от закона форма, доколкото разпоредбите на З. не предвиждат различни изисквания от установените в АПК. Актът е издаден в писмена форма, в него са посочени както правните, така и фактическите основания за издаването му. Основателни са възраженията на жалбоподателя във връзка с неясната воля на издателя на акта. Действително, установените факти не са подведени по

съответната правна квалификация. В този смисъл е допуснато съществено нарушение на адм.-п производствените правила, довело и до нарушено право на защита на адресата на акта.

Съгласно установената съдебна практика, нарушенията на административнопроизводствените правила следва да се определят като съществени единствено в случаите, когато при недопускането им би се достигнало до различен резултат от проведеното производство. В случая, волята на адм. орган е изцяло неясна. Не се сочи правното основание, относимо към наличието на заблуждаваща търговска практика. Наведеното фактическо твърдение е за нелоялна – заблуждаваща търговска практика. Уредбата на заблуждаващата търговска практика е в разпоредбата на чл. 68д от ЗЗП. Тази законова разпоредба обаче, изобщо не се споменава от адм. орган. Посочва се единствено разпоредбата на чл. 68г, ал. 4 от ЗЗП, която препраща към разпоредбите на чл. 68д-68к от ЗЗП. Тези разпоредби имат множество алинеи и точки, като не става ясно за коя именно посочената практика се отнася и в крайна сметка защо се твърди, че е заблуждаваща. Това нарушение на адм.-производствените правила е неотстранимо, води до изцяло неясна воля на адм. орган и респ. препятства съдебния контрол на заповедта.

Предвид изложените мотиви съдът намира, че оспорената заповед на председателя на Комисията за защита на потребителите е незаконосъобразен индивидуален административен акт и като такъв следва да бъде отменен.

От жалбоподателя, с жалбата се претендират разноски и такива следва да се присъдят в размер на 50 лева за д.т. и 100 лева за юриск. възнаграждение, предвид изхода на спора.

Предвид гореизложеното и на основание [чл. 172, ал. 2 от АПК](#), Административен съд София-град, Второ отделение, 33-и състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ, по жалба на „Фантастико Груп“ ООД с[ЕИК], с адрес: [населено място], представявано от В. Н.,

ЗАПОВЕД № 549/26.05.2023 г. на председателя на Комисията за защита на потребителите;

ОСЪЖДА Комисията за защита на потребителите да заплати на „Фантастико Груп“ ООД с[ЕИК], с адрес: [населено място], представявано от В. Н., сума в размер на 150 /сто и петдесет/ лева, разноски по делото.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба в 14-дневен срок от съобщаването му на страните чрез Административен съд София-град пред Върховен административен съд.

СЪДИЯ:

