

РЕШЕНИЕ

№ 1126

гр. София, 02.03.2012 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, XI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 21.10.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Камелия Серафимова

ЧЛЕНОВЕ: Славина Владова

Мартин Аврамов

при участието на секретаря Кристина Петрова и при участието на прокурора М. Малинова, като разгледа дело номер **5528** по описа за **2011** година докладвано от съдия Мартин Аврамов, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Териториалната дирекция на Националната агенция за приходите – С., чрез юрк. Р. Х., обжалва решение от 30.04.2011 г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 1 състав по НАХ дело № 2951/2011 г., с което е отменено Наказателно постановление № 10189-0002633/30.12.2010 г. на директора ТД на НАП - С., налагащо на [фирма], на основание чл. 185, ал. 1 от Закона за данък върху добавената стойност, имуществена санкция в размер на 500 лв. за нарушение на чл. 42, ал. 1, т. 2 от Наредба № Н-18/13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства.

Ответникът [фирма] не взема участие в касационното производство и не изразява становище по оспорването.

Прокурорът дава заключение за правилност на обжалваното решение.

Касационната жалба, подадена в срок, е неоснователна.

1. Съответен на закона е изводът на СРС за допуснато съществено процесуално нарушение при издаването на НП. Словесното описание на нарушението и посочването на законните разпоредби, които са били нарушени, са задължителни реквизити към формата на санкционния акт, обуславящи процесуалната му законосъобразност – чл. 57, ал. 1, т. 5 и 6 от ЗАНН, като е дължимо постигането на съответствие между тях.

Неизпълнението на тези изисквания е абсолютно основание за отмяната на НП, тъй като създава обективна предпоставка за нарушаване на правото на защита на привлеченото към отговорност лице.

2. Констатираното от наказващия орган неизпълнение от дружеството на задължението му по чл. 42, ал. 1, т. 2 от Наредба № Н-18/13.12.2006 г. да съхранява в стопанисвания от него търговски обект паспорт на фискално устройство, е неотнормимо към санкционната норма на чл. 185, ал. 1 от ЗДДС, предвиждаща състав на административно нарушение за неиздаване на фискална касова бележка (фискален бон), т.е. при неизпълнение на задължение по чл. 118, ал. 1 от ЗДДС. Визираното в АУАН и НП нарушение осъществява друг административно-наказателен състав – този по ал. 2 на чл. 185 от ЗДДС. Незаконосъобразността на НП произтича от неправилната правна квалификация на нарушението, която изключва корелацията със словесното му описание. Допуснатото опущение от наказващия орган не е преодолимо от съда, който не е оправомощен да изменя правните предели на обвинението. Различните признаци от съставите на нарушенията, уредени от двете санкционни норми, изключват правната значимост на тъждеството в размера и вида на санкцията, съществуващо поради препращането от ал. 2 към ал. 1 на чл. 185 от ЗДДС.

Изложеното мотивира съда да остави в сила обжалваното решение.

Воден от горното и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК във връзка с чл.63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, Административен съд – София-град

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 30.04.2011 г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 1 състав по НАХ дело № 2951/2011 г.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: