

# РЕШЕНИЕ

№ 5579

гр. София, 16.10.2020 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 18.09.2020 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Деница Митрова**

**ЧЛЕНОВЕ: Диляна Николова**

**Снежанка Кьосева**

при участието на секретаря Светла Гечева и при участието на прокурора Яни Костов, като разгледа дело номер **5326** по описа за **2020** година докладвано от съдия Диляна Николова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

С Решение № 62366/10.03.2020г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 135-ти състав по НАХД № 41/2020г. е отменено Наказателно постановление № F518578/26.11.2019г., издадено от началник на Отдел „Услуги за клиенти“ на ТД на НАП „Големи данъкоплатци и осигурители“, с което на [фирма] на основание чл.179, ал.1 от Закона за данъка върху добавената стойност /ЗДДС/ е наложена имуществена санкция в размер на 500 лева за нарушение на чл.125, ал.3 вр. ал.5 ЗДДС.

Срещу решението е подадена жалба от административнонаказващия орган като с доводи за неправилно приложение на закона се моли за отмяната му и потвърждаване на наказателното постановление /НП/ като законосъобразно издадено. Мотивира се, че в случая разпоредбата на чл.28 ЗАНН не намира приложение, тъй като нарушението не представлява маловажен случай. Задължението, за чието изпълнение в срок е ангажирана отговорността на дружеството, е следвало да се изпълни до 14.08.2019г., отчетните регистри са подадени на 04.11.2019г. със закъснение от 80 дни, а актът за установяване на административното нарушение /АУАН/ бил съставен на 23.10.2019г. В съдебно заседание изложеното в жалбата и

направеното с нея искане се поддържат чрез юрк.Н., която претендира присъждането на юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът по касационното оспорване, редовно и своевременно призован, не се представлява в съдебно заседание. От пълномощника му адв.Й. е депозирано писмено становище, в което са мотивирани доводи за неоснователност на касационната жалба.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за основателност на касационната жалба, а обжалваното решение намира за неправилно.

Административен съд София-град, IX-ти касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди, както наведените с касационната жалба основания, така и тези по чл.218, ал.2 АПК, намира следното:

Касационната жалба е допустима, като постъпила в законоустановения срок, подадена от лице – страна в производството и против акт, подлежащ на касационно оспорване.

Разгледана по същество касационната жалба е неоснователна.

След анализ и преценка на събрания по делото доказателствен материал, от въззивната инстанция е приета за установена следната фактическа обстановка:

На 23.10.2019г. главен инспектор по приходите в НАП – С., при извършване на проверка в информационната система на НАП установила, че [фирма] в качеството си на регистрирано и задължено лице по ЗДДС, не е изпълнило задължението си за данъчния период 01.07.2019г. -31.07.2019г. да подаде отчетните регистри – дневник за покупки и дневник за продажби по ЗДДС в законоустановения срок за това, а именно до 14.08.2019г. В хода на проверката се установило още, че [фирма] е в открито производство по несъстоятелност, съгласно съдебно решение № 56/16.07.2019г., постановено от ОС – Търговище, с назначен временен синдик Т. Д. И..

Неизпълнението на това задължение било преценено като извършено нарушение по чл.125, ал.3 вр.ал.125, ал.5 ЗДДС, за което в присъствието на упълномощено от синдика лице срещу дружеството бил съставен АУАН и въз основа на него било издаденото процесното НП. Същото съдът приел за незаконосъобразно издадено поради наличие на предпоставките по чл.28 ЗААН. Съображенията за това са, че нарушението е формално, на просто извършване и от него не настъпват вреди за фиска. Наказващият орган не отчел посочените от касатора обстоятелства, че дружеството е преустановило дейността си и е в неплатежоспособност от 01.03.2019г., като констатираното нарушение е извършено за първи път, т.е. касае се за инцидентен случай, до който дружеството е изпълнявало вменените му в ЗДДС задължения в качеството си на данъчно задължено лице. Последващото добросъвестно подаване на отчетните регистри от страна на дружеството, веднага след сключване на договора за счетоводното му обслужване, е приел, че е индикация за неговото своевременно поправяне и също е предпоставка за отнасянето на случая към категорията на маловажните такива.

Решението е правилно.

Съгласно разпоредбата на чл.125, ал.1 ЗДДС за всеки данъчен период регистрираното лице подава справка-декларация, съставена въз основа на отчетните регистри по чл.124 – дневник за покупки и дневник за продажбите, с изключение на случаите по чл.159б. Съгласно ал.3 на с.р. заедно със справка-декларацията по ал.1 регистрираното лице подава и отчетните регистри по чл.124 за съответния данъчен период. Съгласно ал.5 на чл.125 ЗДДС отчетните регистри се подават до 14-о число включително на месеца, следващ данъчния период, за който се отнасят.

В конкретния случай административнонаказателната отговорност на дружеството е

ангажирана за това, че не е подало до 14.08.2019г. отчетните регистри за данъчния период 01.07.2019г. – 31.07.2019г. Доказателствата по делото установяват по несъмнен начин липсата на изпълнение на задължението в законово регламентирания срок. Съответно на 15.08.2019г. дружеството е осъществило чрез бездействие вмененото му нарушение.

Съгласно разпоредбата на чл.52, ал.4 ЗАНН, преди да се произнесе по преписката, наказващият орган проверява акта с оглед на неговата законосъобразност и обосновааност и преценява възраженията и събраните доказателства, а когато е необходимо, извършва и разследване на спорните обстоятелства. Тази проверка обхваща и извършването на преценка за приложимост към конкретния случай на чл.28 ЗАНН – по арг. Тълкувателно решение № 1 от 12.12.2007г. по тълк. н. д. № 1/2007г., ОСНК на ВКС. Съгласно тълкувателното решение преценката на административнонаказващия орган за "маловажност" на случая по чл.28 ЗАНН се прави по законосъобразност и подлежи на съдебен контрол. Когато съдът констатира, че предпоставките на чл.28 ЗАНН са налице, но наказващият орган не го е приложил, това е основание за отмяна на наказателното постановление поради издаването му в противоречие със закона.

Касационната инстанция в настоящия състав споделя изводите на решаващия съд, че в случая са били налице предпоставки за определяне на случая като „маловажен“ и прилагане на разпоредбата на чл.28 ЗАНН. Дружеството е преустановило дейността си и е в неплатежоспособност от 01.03.2019г., видно от Решение № 56/16.07.2019г. на Окръжен съд – Търговище по т.д. № 39/2019г. С Разпореждане № 348/27.08.2019г. по същото дело, на Т. Д. И. – временен синдик на дружеството, е указано в седмичен срок от получаване на разпореждането да предостави на съда информация относно необходимостта за сключване на договор за месечно счетоводно обслужване на предприятието. С Определение № 303/02.10.2019г., постановено по същото търговско дело, съдът е дал разрешение на временния синдик да сключи договор счетоводно обслужване на дружеството. Всички тези обстоятелства в своята съвкупност обуславят извод за наличие на предпоставките по чл.28 ЗАНН – от деянието не са настъпили вредни последици и с оглед наличието на смекчаващи отговорността обстоятелства се явява с по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с обичайните от този вид.

По изложените съображения и поради липсата на релевираните с жалбата касационни основания, и на други такива по чл.218, ал.2 от АПК, установени от касационната инстанция служебно, оспореното решение, като законосъобразно, следва да бъде оставено в сила.

Водим от горното, Административен съд София-град, IX-ти касационен състав,

### РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 62366/10.03.2020г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 135-ти състав по НАХД № 41/2020г.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

1.

2.

