

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 8391

гр. София, 09.11.2020 г.

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 42
състав**, в закрито заседание на 09.11.2020 г. в следния състав:
СЪДИЯ: Красимира Проданова

като разгледа дело номер **10951** по описа за **2020** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 166, ал. 4 АПК във връзка с чл. 53, ал. 3 от ЗАДС.

Образувано е по искане на [фирма], с което на основание чл. 166, ал. 4 АПК се иска спиране на предварителното изпълнение на Решение № Р – 555/32 – 317639 от 30.10.2020 г. на Директора на Агенция "Митници".

С решението е отнет лиценз № 141 за управление на данъчен склад за производство и складиране на акцизни стоки с адрес [населено място], район Искър, [улица] и е прекратено действието на лиценза.

Искането е предявено като особено такова заедно с жалбата срещу посоченото решение. Твърди се, че предварителното изпълнение ще причини трудно и значително поправими вреди на жалбоподателя и ще бъде засегнат бизнесът му и ще реализира финансови загуби. Иска се предварителното изпълнение да бъде спряно от съда.

Административен съд София–град, за да се произнесе по чл. 166, ал. 4 вр. ал. 2 АПК, от фактическа и правна страна съобрази следното:

На основание чл. 53, ал. 2, т. 1 във връзка с чл. 47, ал. 1, т. 4 от ЗАДС с Решение № Р – 555/32 – 317639 от 30.10.2020 г. е отнет лиценз № 443 за управление на данъчен склад на [фирма] и на основание чл. 53, ал. 1, т. 3 от ЗАДС е прекратено действието му.

Съгласно чл. 53, ал. 3 от ЗАДС решението подлежи на предварително изпълнение, допуснато по силата на закона. Това е предварително изпълнение на административен акт по силата на отделен закон, без предвидена изрична забрана за съдебен контрол, което съгласно чл. 166, ал. 4 АПК може по искане на оспорващия да бъде спряно от съда при условията на чл. 166, ал. 2 АПК. В този смисъл е и ТР № 5/2009 г. на ОСС на ВАС.

Искането по чл. 166, ал. 4 вр. ал. 2 АПК е процесуално допустимо. По същество е **ОСНОВАТЕЛНО**.

За разлика от случаите, в които административният орган с разпореждане допуска

предварително изпълнение на издадения от него административен акт, след като прецени, че са налице предпоставките чл. 60, ал. 1 АПК, в случаите по чл. 166, ал. 4 АПК законодателят е, който нормативно презюмира наличието на една или повече от тези критерии, в чиято защита изключва суспензивния ефект на оспорването по чл. 166, ал. 1 АПК и позволява незабавното изпълнение на акта. Спирането предпоставя наличие на друг противопоставим правен интерес, който по степен на важност е съпоставим или надделяващ над тези, защитени от това *ex lege* предварително изпълнение. В съответствие с това всички решения за прекратяване на лиценз за управление на данъчен склад са незабавно изпълняеми на нормативно основание с оглед осигуряване плащането на задълженията за акциз към държавния бюджет. Процесното решение е такова, има това *ex lege* предварително изпълнение, без издалият го административен орган да носи тежестта да доказва предпоставките по чл. 60, ал. 1 АПК - съществуването на особено важен обществен интерес, подлежащ на защита е неоторимо презюмиран от чл. 53, ал. 3 от ЗАДС. От формална страна, тъй като се касае за предварително изпълнение *ex lege*, което стои извън преценката на административния орган, за него не съществува задължение го да обосновава в решението. Липсата на такива мотиви не води до незаконосъобразност на предварителното изпълнение и не е основание за спирането му.

Доколкото специалният ЗАДС не регламентира основанията, при които съдът може да спре незабавното изпълнение на решението, приложими са общите такива по чл. 166, ал. 4 вр. ал. 2 АПК. Оспорващият, който иска спиране, трябва да установи по делото тези предпоставки, като докаже, че прекратяването на лиценза би могло да му причини значителна или трудно поправима вреда. Тези обстоятелства в случая са доказани.

Решението за отнемане на лиценз и прекратяване на действието му е издадено на основание чл. 53, ал.1, т.3, във вр. с ал.2, т.1 от ЗАДС.

В оспореното решение липсват мотиви относно допуснатото предварително изпълнение. Органът се е позовал на нормата на чл. 53, ал.3 от ЗАДС, която предвижда такова по закон при издаване на актове на това правно основание. Съдът приема тезата, че с изпълнението на решението, преди разглеждането му по съдебен ред по своето същество, има опасност да причини несъизмерими с ползата си вреди както на жалбоподателя, така и на трети лица - служители при последния, вкл. и доставчици с които има договори, като по този начин дружеството ще бъде възпрепятствано чрез реализираните продажби, да изпълни и публичните си задължения.

Преки и непосредствени последици от допуснатото предварително изпълнение са както следва:

Не се спори, че дружеството ще претърпи сериозни финансови загуби, които следват от: 1. Нереализиране на заложените суровини и продукцията от същите; 2. Изпадане в неизправност по отношение на налични договори, вкл. и на конкретни доставки по заявки по действащи дълготрайни такива; 3. Прекратяване на тези договори; 4. Възникване на задължения за незабавно заплащане на акциз; 5. Изпадане в неизправност по наличен банков кредит. Освен това, в правната сфера на служителите и работниците на дружеството възникват и имуществени вреди, изразяващо се в оставането им без работа и доходи. Налице е вреда и за фиска – Държавата би била ощетена от възможността да получи задълженията към нея, като следствие от спирането на дейността на дружеството, до приключване на съдебното производство

по основния спор.

Не се установява някоя от предпоставките по чл. 60, ал.1 от АПК, която да е налице, каквато оборима презумпция е налице при допуснато по силата на закона предварително изпълнение – не е налице опасност за здравето и живота на хората, като следствие от забавянето на изпълнението на решението до разглеждане на спора по същество, напротив – незабавното спиране носи такова опасност; охраняваните държавни и обществени интереси по-скоро биха били засегнати негативно от предсрочно изпълнение; липсва опасност от осуетяване на изпълнението или възникване на вреди в тежест на държавата.

Нарушен е принципът на съразмерност, тъй като ползите от допуснатото по силата на закона предварително изпълнение на решението се явяват несъизмерими с посочените вреди, които ще възникнат в правната сфера на жалбоподателя и на третите лица. Административният акт и неговото изпълнение не могат да засягат права и законни интереси в по-голяма степен от най-необходимото за целта, за която актът се издава. Целта на допуснатото предварително изпълнение по силата на ЗАДС е защита на важни държавни или обществени интереси, при което следва да е налице съразмерност между тях и интересите на адресата на акта, съответно степента на вредите, които биха настъпили за последния. Спирането на изпълнението не би застрашило важни държавни и обществени интереси и то не може да осуети последващо изпълнение на митническия акт. По отношение на предварителното изпълнение, са налице достатъчно доказателства по делото, че то ще причини на оспорващия значителна или трудно поправима вреда по смисъла на чл. 166, ал. 2 АПК (Така и определение № 10803 от 07.09.2017 г. на ВАС, адм.д. 9364/2017 г., VII о.).

По разноските:

Съгласно чл.81 ГПК, съдът се произнася по разноските в акта, в който приключва разглеждането на делото в съответната инстанция. В този смисъл, по въпроса за разноските, съдът ще се произнесе с крайния съдебен акт, при решаването на делото по същество.

Воден от горното и на основание чл. 166, ал.3 от АПК, съдът

ОПРЕДЕЛИ:

СПИРА, допуснатото по силата на закона, предварително изпълнение на Решение № 229/32-136150/14.05.2018 г. на Директора на Агенция "Митници", до влизане в сила на съдебния акт, с който ще приключи настоящето дело.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО подлежи на оспорване в 7-модневен срок пред ВАС.

Преписи от определението **ДА СЕ ИЗПРАТЯТ** на страните.

Делото **ДА СЕ ДОКЛАДВА** на съдия К. К., определен за съдия – докладчик, за разглеждането му по същество по основната жалба на [фирма] срещу Решение № Р – 555/32 – 317639 от 30.10.2020 г. на Директора на Агенция "Митници".

СЪДИЯ: