

РЕШЕНИЕ

№ 2814

гр. София, 26.04.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, X КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 29.03.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Калина Арnaudова

ЧЛЕНОВЕ: Мария Николова
Весела Андонова

при участието на секретаря Антонина Бикова и при участието на прокурора Костов, като разгледа дело номер **14572** по описа за **2012** година докладвано от съдия Мария Николова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 - 228 от Административно-процесуалния кодекс (АПК), вр. чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по жалба на [фирма] срещу решение от 19.11.2012г. постановено по н.а.х.д. № 11064 по описа за 2012 г. на Софийски районен съд (СРС), Наказателно отделение (НО), 108-ми състав. С решението си СРС, 108-ми състав е потвърдил наказателно постановление /НП/ № 70-0187898/07.03.2012г. издадено от зам.-директора на ТД на НАП – С., с което на [фирма] е наложена имуществена санкция в размер на 500 лева за нарушение на чл.42, ал.1, т.3 от Наредба № Н-18 от 13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства на Министерство на финансите във връзка с § 59, ал. 2 от ПЗР на Наредба № Н-18/2006г., на основание чл.185, ал.2 във връзка с ал.1 от ЗДДС.

Наведените касационни основания са за постановяване на решението при допуснато нарушение на закона и процесуалните правила – отменителни основания по чл. 348, ал. 1, т. 1 и т. 2 от НПК. В касационната си жалба касаторът твърди, че разпоредбата на чл. 42, ал. 1, т. 3 от Наредба № Н-18/2006г. не съдържа задължение за съхраняване на контролните ленти в тримесечен срок от датата на отпечатване на последната касова бележка на съответната лента. Сочи, че предмет на проверката в административното производство не е бил съхраняването в проверявания обект -

нощен клуб „N. F.” на контролна лента на електронен носител /КЛЕН/, а е било изискано представянето на контролни ленти. Моли съдът да отмени изцяло оспореното решение на СРС и НП.

В съдебно заседание касаторът, редовно призован се представлява от адв. С., който поддържа жалбата. Същият изразява становище за отмяна на решението на СРС и НП. По делото са депозиран и писмени бележки.

Ответникът – ТД на НАП - С., редовно призован се представлява от юрк. Л.. Оспорва касационна жалба. Моли съдът да отхвърли жалбата и остави в сила решението на въззивния съд.

Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище, че жалбата е неоснователна. Решението на СРС е правилно и законосъобразно и следва да бъде потвърдено.

След като се запозна с обжалваното съдебно решение, обсъди наведените касационни основания и доводите на страните, съдът намира от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК, вр. чл. 63, ал. 1 ЗАНН и от надлежна страна, поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество – касационната жалба е НЕОСНОВАТЕЛНА.

Съобразно чл. 218 АПК касационната инстанция дължи произнасяне само относно наведените в жалбата касационни оплаквания, като следи служебно за валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон. Обжалваното съдебно решение е валидно и допустимо като постановено по подадена в срок жалба срещу НП, което подлежи на съдебен контрол и от законен състав. За да постанови решението си районният съд е приел, че на 03.12.2011г. окол 00:30 часа контролни органи на ТД на НАП – С. са извършили проверка на търговски обект – нощен клуб „N. F.”, находящ се в [населено място], [улица] стопанисван от [фирма]. При проверката е установено, че в търговския обект има въведени в експлоатация осем фискални устройства. При поискване на контролните ленти от фискалните устройства било установено, че търговецът не е изпълнил задължението си да съхранява в търговския обект контролните ленти в тримесечен срок от датата на отпечатване на последния касов бон. В обекта не са се съхранявали и контролните ленти за периода от 03.09.2011г. до 02.12.2011г. от монтираното и въведено в експлоатация фискално устройство „Д. FP 550”. На 15.12.2011г. в ТД на НАП С., отдел „Оперативни проверки” са представени контролните ленти за периода 04.10.2011г.- 27.11.2011г., но не и тези за периода от 03.09.2011г. до 03.10.2011г. и от 28.11.2011г. до 03.12.2011г. На 18.01.2012г. е съставен АУАН № 70-0187898, а на 07.03.2012г. е издадено процесното НП №70-0187898. Въз основа на установената фактическа обстановка, съдът е обосновал и правните си изводи. Приел е, че НП е издадено от компетентен орган, че в хода на административно-наказателното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, както при съставяне на АУАН, така и по издаване на НП. Същите притежават задължителните реквизити по смисъла на чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН. Обсъдени са наведените с жалбата доводи за незаконосъобразност на НП.

Административен съд – София град, X - ти касационен състав намира, че обжалваното съдебно решение е правилно и законосъобразно и следва да бъде потвърдено. Не са налице сочените касационни основания. Настоящият съдебен състав възприема установената от районния съд фактическа обстановка. Същата е установена на база

събраните по делото доказателства. При правилно установена фактическа обстановка съдът е достигнал до верни правни изводи. Съдът споделя и изложените от въззивния съд съображения относно доводите на жалбоподателя за незаконосъобразност на НП. Следва да се отбележи, че тези доводи са наведени и в касационната жалба.

Разпоредбата на чл.42, ал.1, т.3 от Наредба № Н-18/06г. въвежда задължение за съхраняване в стационарен търговски обект на контролните ленти - в тримесечен срок от датата на отпечатване на последната касова бележка на съответната лента. Съгласно пар. 59, ал. 2 от ПЗР на Наредбата за изменение и допълнение на Наредба № Н-18 (Д.в. бр.49/10 г.) до въвеждането в експлоатация на ФУ, отговарящи на изискванията на тази наредба, но не по-късно от изтичане на сроковете по предходната алинея, лицата по чл. 3 прилагат досегашния ред за регистриране и отчитане на продажбите в търговски обекти, включително по отношение изискванията към ФУ, въвеждането в и извеждането им от експлоатация. Нарушенията, предмет на НП, се осъществяват от обективна страна с неизпълнението от търговеца на задължението му по чл. 42, ал. 1, т. 3 от Наредба № Н-18/13.12.2006 г. да съхранява в стационарния търговски обект контролните ленти в 3-месечен срок от датата на отпечатване на последната касова бележка на съответната лента. Предмет на задължението е съхраняването на контролните ленти в конкретния търговски обект. Без правно значение е възможността те да бъдат представени или самото им представяне в определен срок на контролните органи, тъй като са съхранявани другаде. Съставомерният за отговорността факт, е липсата на контролните ленти в обекта към момента на проверката. Задължението се изпълнява със съхранението на лентите за точно определен от закона срок, спазването на който определя и правомерността на поведението на неговия субект, т.е по хипотеза частичното изпълнение е материално-правно равнозначно на неизпълнение.

Съгласно текста на чл. 185, ал. 2 от ЗДДС, в приложимата му редакция, лице, което наруши реда и начина за одобряване на типа, регистриране или въвеждане/извеждане във/от експлоатация, или отчитане, или сервизно обслужване на фискалните устройства или не изпълнява изискванията за дистанционна връзка с Националната агенция за приходите, се наказва с глоба - за физическите лица, които не са търговци, в размер от 300 до 1000 лв., или с имуществена санкция - за юридическите лица и едноличните търговци, в размер от 3000 до 10 000 лв. Когато нарушението не води до неотразяване на приходи, се налагат санкциите по ал. 1. Предвидената в чл. 185, ал.1 от ЗДДС имуществена санкция за юридическите лица и едноличните търговци е в размер от 500 до 2000 лв. В случая, от административнонаказващият орган е направен извод, че нарушението не е довело до неотразяване на приходи, поради което е наложена санкция в размерите по чл. 185, ал.1 от ЗДДС.

В процесния случай безспорно е установено, че търговецът не е изпълнил задължението си да съхранява в търговския обект контролните ленти в 3 месечен срок от датата на отпечатване на последната касова бележка. Установеният фактически състав правилно е подведен към разпоредбата на 42, ал. 1, т. 3 от Наредба № Н-18/2006г. и на основание чл. 185,ал.2 във връзка с ал.1 от ЗДДС е наложена имуществена санкция в размер на 500 лева. Отговорността на търговеца е обективна, а определената санкция е в предвиденият минимален размер.

Не се споделят от касационната инстанция доводите на жалбоподателя, че задължението за съхраняване на КЛЕН от датата на отпечатване на последната касова бележка е отменено с промените в ДВ бр. 49/2010г., поради което било прието за

законосъобразно прилагането на несъществуваща законова разпоредба. Административнонаказващият орган при издаването на НП се е позовал и на разпоредбата на § 59 от ПЗР на Наредба № Н-18. Съгласно този текст до въвеждането в експлоатация на ФУ, отговарящи на изискванията на тази наредба, но не по-късно от изтичане на сроковете по предходната алинея, лицата по чл. 3 прилагат досегашния ред за регистриране и отчитане на продажбите в търговски обекти, включително по отношение изискванията към ФУ, въвеждането в и извеждането им от експлоатация. В протокола от извършената проверка на 03.12.2011г. е отразено, че в обекта работят с контролни ленти. Пред ответника и в хода на съдебното производство, касаторът не е доказал факта, че е въвел в експлоатация фискални устройства, отговарящи на новите изисквания на наредбата, поради което същият все още работи с контролна лента, доказателство, за което са и представените по делото такива. Съгласно чл. 25, ал. 4 и ал. 5 от Наредбата фискалната касова бележка се издава в един екземпляр за клиента. Копие на всяка отпечатана бележка се съхранява на контролна лента на електронен носител (КЛЕН). Контролната лента се формира едновременно с издаване на бележката, но без да се отпечатва, като се съхранява на енергонезависим електронен носител при условията и по реда на тази наредба, уреждащи работа с КЛЕН. Следователно не е допуснато твърдяното нарушение. В НП е отразено направеното възражение срещу АУАН, като е посочено, че същото е прието за неоснователно. Фактическата обстановка е установена правилно от въззивния съд, поради което не се споделя от касационната инстанция доводът за допуснато нарушение на процесуалните правила.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2, предл. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, Административен съд София - град - X касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 19.11.2012г. постановено по н.а.х.д. № 11064 по описа за 2012 г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 108-ми състав.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: