

РЕШЕНИЕ

№ 2000

гр. София, 11.04.2012 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, IV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в
публично заседание на 30.03.2012 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Аглика Адамова

ЧЛЕНОВЕ: Мирослава Керимова

Маруся Йорданова

при участието на секретаря Камелия Миладинова и при участието на
прокурора Попова, като разгледа дело номер **10494** по описа за **2011** година
докладвано от съдия Мирослава Керимова, и за да се произнесе взе предвид
следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следв. от АПК във вр. с чл. 63 ал.1 изр.
последно от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Държавната комисия по стоковите борси и
тържищата чрез гл. юрк.Б. срещу решение от 25.07.2011г на РС [населено място] по
нахд № 7857/2010г. Претендира се неправилност на обжалваното решение, касаеща
извода на съда, че по делото не са събрани достатъчно доказателства относно
съставомерността на деянието, за което на [фирма] е наложена имуществена санкция.
Твърди се, че от събраните по делото доказателства, сред които протокол за съпоставка
на оборотите от 21.08.2009г и декларация от управителя на дружеството К. С., с която е
декларирано, че в периода от 17-23.08.2009г дружеството е извършвало продажби на
паркомясто № 306 на територията на стоково тържище [фирма], безспорно се
установява, че [фирма] се явява продавач на територията на регистрираното стоково
тържище, както и че търговецът е нарушил чл. 59 ал.2 от ЗСБТ, като не е издал фактура
за всяка сключена на тържището сделка. Сочи се, че липсват документи дружеството
да е извършвало продажби извън територията на стоковото тържище, откъдето се
прави извод, че същите са извършени на тази територия. Прави се искане касационната
инстанция да отмени решението на РС, като вместо него постанови друго, с което да
потвърди наказателно постановление № 01607/17.09.2009г на председателя на
ДКСБТ.

По касационната жалба е постъпило писмено становище от [фирма] чрез адв. Б., в което се оспорва касационната жалба.

В съдебно заседание на 30.03.2012г за жалбоподателя се явява юрк. С., който поддържа касационната жалба по съображения изложени в нея.

Ответникът по касационната жалба, [фирма] не изпраща представител.

СГП чрез прокурор Попова взема становище за основателност на касационната жалба.

АССГ в настоящия касационен състав, след извършена служебна проверка за допустимост на касационната жалба, приема същата за допустима като подадена в срок, от активно процесуално легитимирана страна, срещу съдебен акт, който подлежи на контрол за законосъобразност пред настоящия съд и съдебен състав.

Съгласно разпоредбата на чл. 63 ал.1 изр. последно от ЗАНН, решението на РС подлежи на касационно обжалване пред административния съд на основанията, предвидени в [Наказателно-процесуалния кодекс](#), и по реда на [глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс](#).

Съгласно разпоредбата на чл. 348. (1) от НПК: Присъдата и решението подлежат на отмяна или изменение по касационен ред: 1. когато е нарушен законът; 2. когато е допуснато съществено нарушение на процесуални правила; 3. когато наложеното наказание е явно несправедливо.

Съгласно разпоредбата на чл. 218 ал.2 от АПК: За валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон съдът следи и служебно.

При извършена служебна проверка за валидността и допустимостта на решение от 25.07.2011г на РС [населено място] по нахд № 7857/2010г. АССГ в настоящия състав приема, че решението на РС е валидно и допустимо. С решение № 2027/21.06.2010г АССГ по кнахд № 2674/2010г е отменил решение от 22.02.2010г на СРС по нахд № 13167/2009г, с което е потвърдено наказателно постановление /НП/ № 01607/17.09.2009г, издадено от председателя на ДКСБТ, като е върнал делото на СРС за ново разглеждане от друг състав с указания за събиране на доказателства и анализ на същите съобразно тежестта на доказване в процеса.

Нахд № 7857/2010г е образувано в СРС след връщане на делото съобразно горното решение на АССГ и е разгледано от друг съдебен състав от този по нахд № 13167/2009г на СРС.

В хода на производството по нахд № 7857/2010г СРС е изпълнил указанията на АССГ по кнахд № 2674/2010г за събиране на допълнителни доказателства като дневника по чл. 59 ал.1 от ЗСБТ, ежедневните отчети по чл. 60 ал.1 от ЗСБТ, като бъде извършен анализ на доказателствата в съвкупност и съобразно разпределението на доказателствената тежест в процеса.

В касационната жалба не се навеждат твърдения за допуснати от СРС съществени процесуални нарушения в хода на производството по делото.

При извършена служебна проверка за съответствие на решението с материалния закон и предвид наведеното касационно основание за неправилност на решението, касационната инстанция приема следното:

Обжалваното пред СРС наказателно постановление № 01607/17.09.2009г, издадено от председател на ДКСБТ е за нарушение на чл. 59 ал.2 от ЗСБТ. Съгласно разпоредбата на чл. 59 ал.2 от ЗСБТ в редакцията ѝ към датата на извършване на проверката – 21.08.2009г и към датите 17.08.2009г, 18.08.2009г и 19.08.2009г, сочени като дати на извършване на нарушението: За сключените на тържището сделки се издава фактура. В случаите на плащане в брой се издава и касова бележка от

регистриран електронен касов апарат с фискална памет. Според касационната инстанция РС правилно прилагайки материалния закон е приел, че за да е осъществен фактическия състав на чл. 59 ал.2 от ЗСБТ е необходимо да са налице едновременно следните обстоятелства: 1. продавачът да извърши сделка на територията на тържището; 2. да извърши такава сделка без да издаде фактура за нея. От обективна страна изпълнителното деяние се осъществява чрез действие в една част – извършване на продажба на територията на тържището и чрез бездействие в друга – неиздаване на фактура. В действителност, както е посочил и РС, и касационният жалбоподател, продажби са извършвани от [фирма] за сочените дни, предвид издаваните касови бележки, за които продажби не са издавани фактури. Единствено от този факт обаче не може да се обоснове извод, че те са извършени на територията на тържището. Проверката по документи, извършена от проверяващите органи е за минало време. От дневника на дружеството по чл. 59 ал.1 от ЗСБТ не се установява да са вписани продажби различни от тези, за които са издадени фактури. Доколкото дружеството е издавало касови бележки за други сделки, за които не е издавало фактури, както е посочил и АССГ в решение № 2027/21.06.2010г, не е в тежест на наказаното лице да доказва, че те не са сключени на територията на тържището, а е в тежест на наказващия орган да докаже, че те са извършени на територията на тържището и за тях не е издадена фактура.

Като е приел този правен извод, РС по нахд № 7857/2010г е постановил съдебен акт в съответствие с разпоредбите на материалния закон, който следва да бъде оставен в сила. Недопустимо е обосноваване съставомерност на деяние въз основа на презумпция за извършено нарушение по чл. 59 ал.2 от ЗСБТ.

Воден от горното и на основание чл. 221 ал.2 от АПК АССГ в настоящия касационен състав

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 25.07.2011г на РС [населено място] по нахд № 7857/2010г.

Решението е окончателно.

Председател:

.....

/А. Адамова/

Членове:

.....

/М.К./

.....

/М. Й./

