

РЕШЕНИЕ

№ 7593

гр. София, 12.12.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, III КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 11.11.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Десислава Корнезова

ЧЛЕНОВЕ: Боряна Петкова

Полина Величкова

при участието на секретаря Илияна Тодорова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **8475** по описа за **2022** година докладвано от съдия Полина Величкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба на ТД на НАП – [населено място], депозирана чрез юрк. Г. срещу Решение № 2533/07.07.2022 г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 15-ти състав, постановено по НАХД № 17335/2021 г.

С посочения съдебен акт е отменено Наказателно постановление /НП/ № 610922-F615786/ 12.11.2021 г., издадено от Началник на отдел „Оперативни дейности“ – [населено място], Дирекция „Оперативни дейности“ в ГД „Фискален контрол“ на НАП, за извършени девет нарушения на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС, за което на „Софармаси 47“ ЕООД са наложени девет административни наказания „имуществена санкция“ в размер на 500 /петстотин/ лева.

Твърди се, че оспореното решение е неправилно, като постановено при неправилно тълкуване на материалния закон, поради което се иска неговата отмяна и потвърждаване на наказателното постановление.

Ответникът по касационната жалба - на „Софармаси 47“ ЕООД, чрез процесуалния си представител изразява становище за неоснователност на жалбата в представени писмени бележки, както и в съдебното заседание.

Участващият в касационното производство прокурор от СГП дава заключение за основателност на жалбата.

Административен съд – С. град, III касационен състав, в качеството си на касационна инстанция, като взе предвид изложените в жалбата доводи и като съобрази разпоредбата на чл. 218 от АПК, приема следното:

Касационната жалба е подадена в установения с чл. 211, ал. 1 от АПК 14-дневен срок от надлежна страна срещу подлежащ на касационна проверка съдебен акт, поради което е процесуално допустима. Разгледана по същество, същата е основателна.

Районният съд е установил, че с Наказателно постановление /НП/ № 610922-F615786/ 12. 11. 2021 г., издадено от Началник на отдел „Оперативни дейности“ – [населено място], Дирекция „Оперативни дейности“ в ГД „Фискален контрол“ на НАП, за извършени девет нарушения на чл. 118, ал. 1 от ЗДДС на „Софармаси 47“ ЕООД са наложени девет административни наказания „имуществена санкция“ в размер на 500 /петстотин/ лева. Нарушенията били извършени на 01. 04. 2021 г. за времето от 08. 00 часа до 14.00 часа, като за направените покупки не бил издаден касов бон, нито ръчна касова бележка от кочан с касови бележки.

За да отмени наказателното постановление районният съд е приел, че посочените нарушения са извършени, но спрямо същите е приложима разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН, тъй като е имало проблем с фискалното устройство, което пречатвало издаването на касов бон. Приел е още, че дружеството е отчело извършените продажби в след 14. 00 на 01. 04. 2021 г., когато е отстранена повредата на фискалното устройство

Поради това съдът е отменил наказателното постановление и на основание чл. 63, ал. 4 от ЗАНН е предупредил „Софармаси 47“ ЕООД, че при извършване на друго административно нарушение от същия вид, представляващо маловажен случай, в едногодишен срок от влизането в сила на съдебния акт, за това друго нарушение ще му бъде наложено административно наказание.

Този извод на районния съд не се споделя от настоящата касационна инстанция.

Неправилно съдът е приложил нормата на чл. 28 от ЗАНН, тъй като случаят не разкрива белезите на маловажност. От описаната в обжалваното решение фактическа обстановка се установява, че в процесния случай се касае за извършени 9 нарушения, свързани с неиздаването на фискален бон. Действително, установено е по делото, че за посочения период на 01. 04. 2021 г. от 08.00 до 14.00 е била налице техническа неизправност на фискалното устройство.

Съгласно чл. 36, ал. 1, т. 6 от Наредба № Н-18/ 13. 12. 2006 г. на МФ продажбите/сторно операциите се документират с касови бележки от кочан в случаите при нефункциониране на фискалното устройство поради временна неработоспособност на софтуера за управление на продажбите в търговския обект, до отстраняване на повредата; времето, през което софтуерът е неизправен, се удостоверява от лицето по чл. 3 и лицето, поддържащо софтуера.

Ето защо, в конкретния случай техническата неизправност на фискалното устройство е налагала издаване на касови бележки от кочан за всяка отделна продажба, което обаче не е сторено от санкционираното дружество.

Налице е засягане на правилното и ефективно функциониране на фискалната

политика на държавата, поради което по никакъв начин не може да бъде прието за маловажно нарушение.

Ето защо, съдът намира, че като е приложил разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН и е отменил оспореното наказателно постановление, районният съд проявил неоправдано снизхождение. Поради това, обжалваното решение следва да бъде отменено, като вместо се постанови друго, с което се потвърди процесното наказателно постановление.

Предвид изхода на спора и своевременно направено искане за присъждане на разноски от страна на касационния жалбоподател, на основание чл. 65д, ал. 4 от ЗАНН във вр. с чл. 143 от АПК, в полза на Националната агенция по приходите следва да се присъди възнаграждение за юрисконсулт в общ размер на 160 /сто и шестдесет/ лева за двете съдебни инстанции – в размер на 80 /осемдесет/ лева за всяка съдебна инстанция, определено на основание чл. 63в, ал. 5 от ЗАНН във вр. с чл. 37 от Закона за правната помощ и чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ.

Така мотивиран и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК и чл. 222, ал. 1 от АПК Административен съд - София град, III-ти касационен състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 2533/ 07. 07. 2022 г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 15-ти състав, постановено по НАХД № 17335/2021 г. и вместо него ПОСТАНОВЯВА:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № 610922-F615786/ 12. 11. 2021 г., издадено от Началник на отдел „Оперативни дейности“ – [населено място], Дирекция „Оперативни дейности“ в ГД „Фискален контрол“ на НАП.

ОСЪЖДА „Софармаси 47“ ЕООД да заплати на Националната агенция по приходите направените по делото разноски в размер на 160 /сто и шестдесет/ лева.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.