

РЕШЕНИЕ

№ 993

гр. София, 16.02.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 20.01.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Силвия Димитрова

ЧЛЕНОВЕ: Петя Стоилова

Атанас Николов

при участието на секретаря Албена Илиева и при участието на прокурора Тони Петрова, като разгледа дело номер **10204** по описа за **2022** година докладвано от съдия Петя Стоилова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следващите от АПК, във връзка с чл. 63в от ЗАНН.

Делото е образувано по жалба на Комисията за защита на потребителите (КЗП) срещу решение № 3449 от 16.09.2022 г., постановено по НАХД № 8094/2021 г. на Софийски Районен Съд, НО, 115 състав, с което е отменено НП № К-0056038/25.10.2021 г., издадено от Е. М. Г. - директор на Регионалната дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. със седалище в [населено място] към Главна дирекция „Контрол на пазара“ при Комисията за защита на потребителите. С оспореното НП на „СЕВА СТИЛ“ ЕООД е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 10 000 лева за нарушение на чл. 61, ал. 2 от Закона за туризма (ЗТ), на основание чл. 182, ал. 1 от с.з.

В жалбата на КЗП е посочено, че решението на въззивния съд е неправилно, поради нарушение на материалния закон. Счита, че съдът неправилно е обсъдил доказателствата по делото. Развити са подробни доводи, че санкционираното дружество е извършвало туристическа и агентска дейност, т.е. посредничество за продажба на хотелски резервации, без да притежава удостоверение за регистрация. Искането до съда е за отмяна на решението на СРС и потвърждаване на НП.

По време на проведеното по делото открито заседание касаторът не се представлява. От пълномощника му - адвокат са представени допълнителни писмени съображения, в

които се моли жалбата да бъде уважена.

Ответникът „СЕВА СТИЛ“ ЕООД, чрез пълномощник - адвокат, счита жалбата за неоснователна и моли решението на СРС да бъде потвърдено. Претендира присъждане на разноски, съгласно представен списък.

Участващият в касационното производство прокурор от СГП дава заключение, че жалбата е основателна. Счита, че решението на СРС следва да бъде отменено като неправилно.

Административен Съд С. – град, ХХІ касационен състав, след като взе предвид и обсъди по отделно и в съвкупност наведените от касатора доводи, тези на представителя на СГП и събраните в хода на първоинстанционното производство доказателства, намира за установено, от фактическа страна, следното:

Касационната жалба е подадена в установения с чл.211, ал.1 АПК 14-дневен срок, от надлежна страна и е процесуално допустима. Разгледана по същество жалбата е основателна.

Предмет на съдебен контрол в производството пред СРС е наказателно постановление №К-0056038/25.10.2021г., издадено от Директора на Регионална дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. към Главна дирекция „Контрол на пазара” при Комисията за защита на потребителите, с което на касатора на основание чл.182, ал.1 ЗТ е наложена имуществена санкции в размер на 10000 лева за извършено нарушение на чл.61, ал.2 ЗТ.

За да постанови решението си районният съд е събрал писмени и гласни доказателства и въз основа на тях е намерил за установени фактическите обстоятелства, които са от значение за спора. Разпитан е актосъставителят, управителят на дружеството В. Б., както и И. К. и М. Г., които подали сигнала до КЗП. Събраните показания са намерили отражение при изясняването на спора от фактическа страна.

Във връзка с постъпил сигнал в КЗП, относно рекламация на закупен туристически пакет за екскурзия до Бодрум, Турция в периода 18.06.2021 - 27.06.2021 г., от „СЕВА СТИЛ“ ЕООД били изискани, а впоследствие и предоставени документи, необходими за извършване на проверка по спазване изискванията на ЗТ.

Въззивният съд е приел за безспорно, че жалбоподателят „СЕВА СТИЛ“ ЕООД е регистриран за извършване на туроператорска дейност, считано от 07.11.2016г. С удостоверение за извършване на туристическа агентска дейност пък разполага от 10.05.2021 г.

Установено е, че дружеството е сключило договор на 20.06.2018 г. с „Турс Клуб Елада“ ООД (с лиценз за туроператорска дейност № РК-01-6600/04.08.2010 г.). Съобразно клаузите на съглашението, едната страна се е задължила да предоставя срещу заплащане на другата основни и допълнителни туристически услуги /пакети/, които били предназначени за предлагане за продажба на крайните клиенти /туристи/ без изменение.

Представен е ваучер №SS000027-21709/17.06.2021, за настаняване на двете физически лица в хотел „SALMAKIS RESORTS & SPA“ Бодрум, Турция, за периода от 19.06.2021 г. до 26.06.2021 г. Представен е и Договор за извършване на туристическа услуга № 21709 от 19.04.2021 г., в който също се договаря единствено предоставяне на туристическа услуга - хотелско настаняване.

От предоставените документи длъжностните лица, осъществили проверката, достигнали до извода, че туристическият пакет, закупен от г-жа К. и г-н Г. е изготвен

от „ТУРС КЛУБ ЕЛАДА“ ООД в качеството му на туроператор и е продаден от „СЕВА СТИЛ“ ЕООД. Изводите им се обосновават и с платежните документи удостоверяващи, че г-жа К. е заплатила на „СЕВА СТИЛ“ ЕООД сума в размер на 1798 лв. за туристическия пакет, а „СЕВА СТИЛ“ ЕООД е превела на „ТУРС КЛУБ ЕЛАДА“ ООД сума в размер на 1698 лв. за туристическия пакет. Изложените обстоятелства, разгледани в съвкупност с представените от страните документи, дали повод на проверяващите лица да констатира, че на 21.04.2021 г. (платено капаро от г-жа К.) „СЕВА СТИЛ“ ЕООД е извършила туристическа агентска дейност, тъй като е извършила посредничество при продажба на туристически пакет, изготвен от туроператора „ТУРС КЛУБ ЕЛАДА“ ООД, без да притежава удостоверение за регистрация за този вид дейност.

За посоченото по-горе нарушение констатирано с протокол № К-2722978 от 23.08.2021 г., на 29.09.2021 г. е съставен АУАН, който на същата дата е връчен на управителя на санкционираното юридическо лице.

На базата на вече връчения редовно АУАН, е издадено НП № К-0056038/25.10.2021 г. директора на Регионалната дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. към ГД „КП“ при КЗП.

При така установената фактическа обстановка, първоинстанционният съд е достигнал до извод, че в хода на АНП не са допуснати съществени процесуални нарушения. При съставяне на акта и издаване на наказателното постановление са съобразени изискванията на разпоредбите на чл.42 и чл.57, ал.1 ЗАНН.

За да отмени НП, в частта относно нарушението по чл. 61, ал. 2 ЗТ, СРС е приел, че от представените доказателства не може да се направи обоснован извод, че дружеството е извършвало дейност като туристически агент.

Решението е неправилно. Настоящият съдебен състав счита, че събраните доказателства са достатъчни, за да се изведе категоричен извод, че дружеството е извършвало дейност като туристически агент преди датата, на която е получило удостоверение за туристическа агентска дейност.

Според приетата за нарушена разпоредба на чл.61, ал.2 от Закона за туризма туроператорска и/или туристическа агенстска дейност на територията на Република България се извършва от регистрирано по този закон лице.

Легални дефиниции на туроператорска и за туристическа агентска дейност се съдържат в ДР на Закона за туризма. Съгласно §1, т. 59 от ДР на Закона за туризма, в редакцията му към датата на извършване на нарушението „Туроператорска дейност е организирането на групови и /или индивидуални туристически пътувания с обща цена, предлагани за продажба, пряко или посредством туристически агент с цел туризъм, отдих, развлечения, бизнес, участие или посещение на прояви и събития с културен и опознавателен характер, на конгресни и делови събития или с друга цел. Според §1, т.61 от ДР на ЗТ туроператорът е лице, регистрирано по реда на този закон и вписано в регистъра на туроператорите и туристическите агенти за упражняване на туроператорска дейност, което изготвя туристически пакети и ги продава или предлага за продажба пряко или чрез посредничеството на друг търговец, или съвместно с друг търговец, или което предава данните на пътуващия на друг търговец в съответствие с § 1, т. 67, буква "б", подбуква "дд" от допълнителните разпоредби.

"Туристическа агентска дейност" е извършването на посредничество при: продажби на туристически пакети на крайни потребители; пасажерски авиационен, воден и

автобусен превоз; резервационни, визови и други допълнителни туристически услуги, както и застраховки, свързани с туристическото пътуване (§1, т.61 от ДР на ЗТ). "Туристически агент" е лице, регистрирано по реда на този закон и вписано в регистъра на туроператорите и туристическите агенти за осъществяване на туристическа агентска дейност, различно от туроператор, което продава или предлага за продажба туристически пакети, изготвени от туроператор (§1, т.62 от ДР на ЗТ).

"Туристически пакет", съгласно дефиницията на § 1, т. 67 от ДР на ЗТ, е комбинация най-малко от два различни вида туристически услуги за целите на едно и също пътуване или ваканция.

Следва от горното, че туроператорската дейност не включва в себе си агентската дейност. В случай, че туроператор желае да извършва дейност като туристически агент, той е длъжен, съгласно чл. 61, ал. 6 от ЗТ, да направи допълнителна регистрация като туристически агент. Туроператорът изготвя собствени туристически пакети и ги продава пряко или чрез друг търговец, а туристическият агент продава или предлага за продажба туристически пакети, изготвени от туроператор. Именно последната хипотеза се установява от приложените по делото доказателства. Санкционираното лице „Сева стил“ ЕООД има сключен договор с туроператора „Турс Клуб Елада“ ООД, според който се задължава да предлага за продажба основни и задължителни туристически услуги/пакети/, предоставени от туроператора на крайни клиенти без изменение. Закупеният ваучер №21709/17.04.2021г. е издаден от туроператор „Турс клуб Елада“ ЕООД, като договорът за превоз на пътници от 01.03.21г. е сключен от туроператора „Турс Клуб Елада“ ЕООД, застрахователната полица за застраховка „Отговорност на туроператора“ е също на името на „Турс Клуб Елада“ ЕООД. „Сева Стил“ ЕООД единствено е преиздало на 17.06.2021г. вече издаден от туроператора „Турс Клуб Елада“ ЕООД на крайните клиенти ваучер, като е положен подпис за „туроператор“, но неговата дейност по повод осъщественото пътуване на М. Г. и И. К., за която е бил подписан и договора за извършване на туристическа услуга от 19.04.21г. е на туристически агент, който е продал изготвен от туроператор туристически пакет – транспорт, застраховка, хотел.

По изложените съображения решението на първоинстанционния съд, с което е отменено процесното НП следва да бъде отменено и вместо него да се постанови друго, с което да се потвърди Наказателното постановление.

Водим от гореизложеното и на основание чл. 221, ал.2 АПК, вр. чл.63в ЗАНН Административен съд - София-град, XXI касационен състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 3449 от 16.09.2022г., постановено по НАХД № 8094/2021г. на Софийски Районен Съд, НО, 115 състав, и ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № К-0056038/25.10.2021г., издадено директора на Регионалната дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. със седалище в [населено място] към Главна дирекция „Контрол на пазара“ при КЗП, с което на „СЕВА СТИЛ“ ЕООД, на основание чл. 182, ал. 1 във вр. с чл. 61, ал. 2, вр. § 1, т. 61 от ДР на Закона за туризма от Закона за туризма (ЗТ) е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лв.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.