

РЕШЕНИЕ

№ 5072

гр. София, 14.05.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 12.04.2024 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Зорница Дойчинова

ЧЛЕНОВЕ: Диляна Николова

Геновева Йончева

при участието на секретаря Елица Делчева и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **1691** по описа за **2024** година докладвано от съдия Диляна Николова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

С Решение № 169/11.01.2024г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 12-ти състав по НАХД № 8773/2023г. е потвърдено Наказателно постановление /НП/ № от 16.05.2023г., издадено от директора на Териториална дирекция „Митница С.“, с което на „ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД, на основание чл.231, чл.234, ал.1, т.1 вр. чл.234, ал.2, т.1 вр. чл.234, ал.4 от Закона за митниците /ЗМ/ е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 44 372,10 лева за нарушение по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ.

Решението е обжалвано от санкционираното дружество като с доводи за неправилно приложение на материалния закон, допуснати съществени процесуални нарушения и необоснованост се моли за отмяната му и за отмяната на потвърденото с него НП. В условията на евентуалност се моли за намаляване размера на наложената имуществена санкция на 40 768,36 лева. Твърди се противоречие между мотивите на съда и постановения резултат – не била описана според съда формата на изпълнителното деяние, но приел, че този порок е саниран по реда на чл.53, ал.2 ЗАНН. Същевременно пропуснал да констатира други пороци в НП, а именно непосочване на обстоятелствата, при които е извършено нарушението, както и

неправилната му правна квалификация. Според касатора несъответствието на изпълнителното деяние, описано в АУАН и в НП е процесуално нарушение, което не може да бъде saniрано по посочения ред, доколкото едва с връчването на НП нарушителят разбира в извършването на какво административно нарушение е обвинен. Съдът не обсъдил всички наведени в жалбата възражения. Не обсъдил и въпроса за вината като според касатора макар санкционираният субект да е юридическо лице, този въпрос следва да бъде обсъден, доколкото всяко увеличаване или намаляване на имуществото на юридическото лице е резултат от действията на конкретно физическо лице. Неправилно бил определен и размера на имуществената санкция. Претендират се разноските, направени пред въззивната инстанция.

В съдебно заседание касаторът, редовно и своевременно призован, не се представлява. Представя писмена защита, в която по същество са преповторени доводите, изложени в касационната жалба.

Ответникът по касационното оспорване, чрез служител с юридическо образование Сърпионова, моли обжалваното решение да бъде оставено в сила по съображения, изложени в писмена защита, която представя. В нея е обективирана претенция за присъждане на юрисконсултско възнаграждение, както и е мотивирано възражение за прекомерност на заплатеното адвокатско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за неоснователност на касационната жалба.

Административен съд София-град, IX-ти касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди, както наведените с касационната жалба основания, така и тези по чл.218, ал.2 АПК, намира следното:

Касационната жалба е допустима, като постъпила в законоустановения срок, подадена от лице – страна в производството и против акт, подлежащ на касационно оспорване.

Разгледана по същество касационната жалба е основателна.

След анализ и преценка на събрания по делото доказателствен материал, от въззивната инстанция е установена следната фактическа обстановка:

Служители на ТД Митница Б. извършили проверка в рамките на последващ контрол за установяване на законосъобразността на действията на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД при прилагането на митнически режим допускане за свободно обращение, мерките на търговската политика на ЕС, както и изпълнение на задължението му за заплащане и обезпечаване на дължимите вземания при поставяне на стоките под режим допускане за свободно обращение в периода от 01.06.2019г. до 06.06.2022г.

В хода на извършената проверка, проверяващите служителите изискали документи и информация, които да удостоверят фактическите данни, свързани с обстоятелствата от значение за целите на проверката. При проверката на документите, митническите служители установили, че за проверявания период, дружеството "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД е декларирало за допускане за свободно обращение единствено стоки, попадащи в обхвата на Глава 72 на Комбинираната номенклатура (КН) на Европейския съюз "Чугун, желязо и стомана", като декларира стоките с идентично описание, но в различни кодове по Т..

Доставчик на стоките било дружеството GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, което било и едноличен собственик на капитала на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД, което еднозначно установявало свързаност по смисъла на чл.127, § 1, буква „д“ от Регламент за изпълнение (ЕС) 2015/2447 на Комисията, между

доставчика и вносителя на стоките. Установено било, че GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция не било производител на допуснатите за свободно обращение стоки. Дружеството извършвало дейности по рязане и формоване на стоманените изделия, но не произвеждало галванизирани стомана. Същата била произвеждана от други дружества на територията на Република Турция. За изпращаните от Република Турция и в последствие допуснати за свободно обращение в Република България стоки, доставчикът GALVA M. S.. VE TIC.A.S. издавал М. Т. CERTIFICATE съгласно стандарт Е№10204 - 3.1. Именно тези сертификати са представяни и декларирани пред митническите органи в Република България при декларирането на стоките за допускане за свободно обращение.

Стандарт Е№10204 определял различните видове документи за проверка, предоставени на купувача, в съответствие с изискванията на поръчката, за доставка на всички метални продукти, независимо от техния метод на производство. Съгласно него, М. Т. CERTIFICATE с означение 3.1., каквито са издаваните от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, следвало да бъдат издавани от производителя, като в тях той декларирал, че доставените продукти отговарят на изискванията на поръчката и предоставял резултати от изпитване. Тестовата единица и тестовете, които трябвало да се извършат, се определяли от спецификацията на продукта, официалните разпоредби и съответните правила и/или поръчката. Документът трябвало да бъде валидиран от упълномощен инспектор на производителя, независим от производствения отдел. Разрешено било производителят да прехвърли към сертификата за инспекция 3.1 съответните резултати от изпитване, получени чрез специфична инспекция на първични или входящи продукти, които той използва, при условие че производителят прилага процедури за проследяване и може да предостави съответните изисквани документи за инспекция. Сертификатите следвало да бъдат валидирани от отговорните служители с имената и длъжностите им.

М. Т. CERTIFICATE, издавани от GALVA M. S.. VE TIC.A.S. и представени пред митническите органи, не били валидирани от отговорните служители, с посочени имена и длъжност. Съгласно отразено в тях вписване, сертификатите били валидни без подпис и са одобрени от отдела по качество.

В М. Т. CERTIFICATE, издавани от GALVA M. S.. VE TIC.A.S. било установено несъответствие със сертификатите, издавани от производителите на стоките, като несъответствията се състоят в наличието и количествата елементи в химичния състав на допуснатите за свободно обращение стоки. Именно наличието и количествата на определени химични елементи в състава на изделията имали пряко значение за тарифното класиране на стоките.

На основание описаното, проверяващите възприели, че М. Т. CERTIFICATES, съгласно стандарт Е№10204 - 3.1., не следвало да бъдат издавани от лице различно от производителите на стоките, какъвто износителят от Република Турция GALVA M. S.. VE TIC.A.S. не се явява.

В допълнение, при покупката на стоките от доставчиците си в Република Турция, GALVA M. S.. VE TIC.A.S. следвало да притежава М. Т. CERTIFICATES, издавани от производителите, с което да е запознато с конкретния химичен състав на изделията, които подлага на рязане за постигане на необходими размери. Издавайки сертификат, в който липсват част от характеристиките на галванизирани стомана, едноличният собственик на капитала на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД затаявал реалните физико-химични характеристики на изделията, допуснати за свободно обращение.

Всички М. Т. CERTIFICATES, издадени от производителите на стоките и взаимовръзката им с М. Т. CERTIFICATES, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., били предоставени на проверяващия екип от страна на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД.

При извършената проверка на митническа декларация (МД) с основен референтен номер (MRN) № 22BG005808078404R3 от 12.01.2022 г., подадена пред Митническо бюро (МБ) С. И. при ТД Митница С. - код BG005808, било установено, че "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД, в качеството си на декларатор и титуляр на режим, декларира за режим "Допускане за свободно обращение": стоки с описание в ЕД 6/8 на митническата декларация, както следва: "Галванизирани стоманени ленти с широчина по-малка от 600mm - 64 913 кг: 0.58 мм x 122 мм - 17 947 кг - 8 бр.; 0.58 мм x 125 мм 2110 кг - 1 бр.; 0.58 мм x 150 мм - 17 684 кг - 7 бр.; 0.58 мм x 200 мм - 10 006 кг - 5 бр.; 0.58 мм x 80 мм - 17 166 кг-8 бр.; 34L№6109/34L№6107 - 9 бр.; 3Ш8878/31U7201 - 10 бр.; 34LE2656/34AIA515 - 10 бр.". Декларираният код по Т. в ЕД 6/15 от МД "Код на стоката - код по Т." бил [ЕГН]. В ЕД № 4/17 "Преференция" от МД, дружеството декларира код на преференция 120 "Непреференциални тарифни квоти" и номер на квотата в ЕД № 8/1- 098611.

Съгласно откритата към датата на деклариране тарифна квота, към която е асоцииран код по Т. [ЕГН], била приложена ставка на вносно мито в размер на 0 %.

В ЕД 3/1 и ЕД 3/24 на декларацията, като продавач и износител на стоките било посочено дружеството GALVA M. S.. VE TIC.A.S./Г. МЕТАЛ С. ВЕ ТИ Д ЖАР ЕТ А. Ш., Република Турция.

На основание чл.163 от Регламент (ЕС) № 952/2013 на Европейския Парламент и на Съвета от 9 октомври 2013 година за създаване на Митнически кодекс на Съюза (М.), в приложение към горепосочената митническа декларация били представени и следните документи, описани в ЕД 2/3 на същата, а именно: търговска фактура № GLA2022000000019/10.01.2022; 1 бр. опаковъчен лист с № GLM00156 / GLM00134 / GLM0130 от 10.01.2022 г.; 3 бр. международни товарителници (CMR); Сертификат за произход № U 0819748 от 10.01.2022 г.; Сертификат за движение (A.TR) № D 1384490 от 10.01.2022 г.; 2 (два) бр.

Сертификати за анализ (М. Т. CERTIFICATE) съгласно стандарт EN№10204-3.1, издадени от Galva M. S..Ve Tic.A.S, Република Турция на дата 08.01.2022 г. и 1 бр. Сертификат за анализ (М. Т. CERTIFICATE) съгласно стандарт EN№10204-3.1, издаден от Galva M. S..Ve Tic.A.S, Република Турция на дата 10.01.2022 г.; износна митническа декларация № 22341300EX00018973 от 10.01.2022 г.; 1 бр. транзитна митническа декларация T1 с MRN № 22TR34130000067540 от 10.01.2022 г. и 2 бр. транзитни митнически декларации T1 с MRN № 22TR34130000069582 и № 22TR34130000069590 от 11.01.2022 г.

Приложените към вноската декларация 2 бр. Сертификати за анализ (М. Т. CERTIFICATE) съгласно стандарт EN№10204-3.1, издадени от Galva M. S..Ve Tic.A.S, Република Турция на дата 08.01.2022 г. и 1 (един) бр. Сертификат за анализ (М. Т. CERTIFICATE) съгласно стандарт EN№10204-3.1, издаден от Galva M. S..Ve Tic.A.S, Република Турция на дата 10.01.2022 г., съдържат информация за химичния състав и механични характеристики на стоката, представляваща галванизирани (поцинковани) ленти на рулони - общо 29 (двадесет и девет) бр., всеки със съответен идентификационен номер на намотката (Coil Number).

Декларираният в ЕД 6/15 от МД с MRN№22BG005808078404R3 код по Т. за стоката -

[ЕГН], отговарял на „Плосковалцовани продукти от желязо или от нелегирани стомани, с широчина по-малка от 600 мм, плакирани или покрити; - Поцинковани по друг начин; — Други". Съгласно приложените към МД 3 (три) броя М. Т. Certificate съгласно стандарт Е№10204 — 3.1, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, за стоката бил приложен код по Т., който отговаря на химичния състав и механичните характеристики на стоката.

Предвид обстоятелството, че GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция не бил производител на стоката, допусната за свободно обращение, от дружеството било изискано да предостави анализни сертификати от производителя/ите от които било видно вида и състава на стоката, допусната за свободно обращение с МД с MRN№22BG005808078404R3, фактури за покупката им от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, извлечения от използваната материална отчетност на GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, от които да бъде проследен идентификационния номер (Coil Number), вписан в М. Т. Certificate, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция със съответния идентификационен номер (Coil Number), вписан в съответния сертификат от производителя на стоката.

С Приемо - предавателен протокол от 16.09.2022 г., представител на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД, предоставил на проверяващите митнически служители следната информация, а именно: фактура№ GLA2022000000019 от 10.01.2022 г.; 3 броя М. Т. Certificate съгласно стандарт Е№10204 -3.1, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, които са приложени и към МД с MRN№22BG005808078404R3; митническа декларация № 22341300EX00018973 за износ на стоката от Република Турция; извлечение от материалната отчетност на GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, позволяваща да бъдат проследени идентификационните номера на всеки един рулон от декларираната за свободно обращение стока; Quality C. T. Certificate, издаден от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция съгласно поръчка № (O. No) 65599; Quality C. T. Certificate, издаден от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция съгласно поръчка № (O. No) 71131-71066-70005-66172-65215-71473-65190-[ЕГН]-6463 8-66172-71474-71045.

При извършен сравнителен анализ на данните от сертификатите, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция, представеното извлечение от материалната отчетност на дружеството и Quality C. T. Certificate, издаден от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция съгласно поръчка № (O. No) 65599 и Quality C. T. Certificate, издаден от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция съгласно поръчка № (O. No) 71131-71066-70005-[ЕГН]-71473-65190-64221-64471-64638-66172-71474-71045,

предоставени с приемо-предавателен протокол от 16.09.2022 г., е установено, че идентификационните номера (Coil Number) на общо 29 бр. рулони галванизирани (поцинковани) ленти, допуснати за свободно обращение с МД с MRN № 22BG005808078404R3 от 12.01.2022 г., посочени в сертификатите, издадени от GALVA M. S.. VE TIC. A.S., Република Турция, съответстват на идентификационните номера (Coil Number) на стоките, посочени в издадените от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция сертификат.

От данните в 2 бр. Quality C. T. Certificate, издадени от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция, било установено, че в

химичния състав на стоката, допусната за свободно обращение с МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022г., се съдържа елементът Алуминий (Al), чието процентно съдържание било в границите от 0, 015 % до 0, 100 %. В издадените от GALVA M. S.. VE TIC.A.S. 3 бр. М. Т. Certificate, не било посочено съдържание на Алуминий, което от своя страна не представя достоверно химичния състав на стоките при декларирането им пред митническите органи в Република България.

Съгласно описаното и на основание обективните характеристики на стоката, допусната за свободно обращение с МД с MR№22BG005808078404R3 с дата на приемане 12.01.2022 г., същата следвало да бъде класирана в код по Т. [ЕГН] - "откислени с алуминий; планирани или покрити чрез горещо поцинковане с цинк и/или с алуминий, но не и с други метали; химически пасивирани; съдържащи тегловно: 0,015 % или повече, но не повече от 0,170 % въглерод, 0,015 % или повече, но не повече от 0,100% алуминий, не повече от 0,045 % ниобий, не повече от 0,010 % титан и не повече от 0,010 % ванадий; на рулони, на разкроени по размери листове и на тесни ленти.

Във връзка с констатациите, направени в хода на извършения последващ контрол на декларирането, обективирани в т.7 от Доклад № BG001000/1/4/21, 10.2022г., обхващаща и МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022 г., и след анализ на събраните доказателства, касаещи тарифно класиране на стоката - 3 бр. М. Т. Certificate, издадени от GALVA M. S.. VE TIC.A.S.; Извлечение от материалната отчетност на GALVA M. S.. VE TIC.A.S., Република Турция; 2 бр. Quality C. T. Certificate, издадени от TEZCAN GALVANIZLI YAPI ELEMANLARI SANAYI VE TICARET A.S., Република Турция и други, било установено, че декларираният в ЕД 6/15 на МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022г., код на стоката по Т. [ЕГН] е некоректен, като същата следва да бъде класирана в код по Т. [ЕГН], отговарящ на "откислени с алуминий; плакирани или покрити чрез горещо поцинковане с цинк и/или с алуминий, но не и с други метали; химически пасивирани; съдържащи тегловно: 0,015 % или повече, но не повече от 0,170 % въглерод, 0,015 % или повече, но не повече от 0,100 % алуминий, не повече от 0,045 % ниобий, не повече от 0,010 % титан и не повече от 0,010 % ванадий; на рулони, на разкроени по размери листове и на тесни ленти".

Към датата на приемане на вносната МД с MR№22BG005808078404R3, а именно 12.01.2022 г., за код по Т. [ЕГН] (в който е следвало да бъде класирана стоката), също е предвидена непреференциална тарифна квота, относима към стоки с произход Република Турция. Номерът на квотата е 098609, с период на валидност от 01.01.2022 г. до 31.03.2022 г. Към датата на издаване на доклада количеството по квота 098609 е изчерпано, поради което допуснатата за свободно обращение стока по МД 22BG005808078404R3 с дата на приемане 12.03.2022 г., не могла да бъде обект на непреференциално тарифно третиране, съответно да бъде приложена ставка на митото в размер на 0%.

Предвид гореизложеното, допуснатите за свободно обращение стоки по МД с MR№22BG005808078404R3 с дата на приемане 12.01.2022 г., не биха били обект на непреференциално тарифно третиране при декларирането им в правилния код по Т. [ЕГН], а по отношение на тях би била приложима ставка на допълнително мито в размер на 25 %.

На основание чл.77, § 1, буква а) от Регламент (ЕС) № 952/2013 за стоката,

поставена под режим допускане за свободно обращение с МД с MR№22BG005808078404R3, възниквало митническо задължение при внос. На основание чл.77, § 2 от Регламент (ЕС) № 952/2013 митническото задължение при внос възникнало в момента на приемане на митническата декларация, а именно 12.01.2022 г.

На основание чл.85, § 1 от Регламент (ЕС) № 952/2013 размерът на вносните мита за стоката от МД с MR№22BG005808078404R3 се определяли въз основа на правилата за изчисляване на митата, приложими към съответните стоки към момента на възникване на митническото задължение, а именно 12.01.2022 г.

Въз основа на извършения последващ контрол във връзка с поставянето на стоки под режим "Допускане за свободно обращение" и направените констатации в Доклад № BG001000/1/4/21.10.2022г., било установено, че за стоката, допусната за свободно обращение с МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022 г. следвало да се приложи ставка на допълнително мито в размер на 25 % или 36 976,75 лв.

Въз основа на установения размер на задължение за заплащане на допълнително мито в размер на 25 %, е установен и нов размер на данъчната основа при вноса по МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022г., съгласно чл.55 ЗДДС, както и нов размер на дължимия данък добавена стойност (ДДС) при внос, съгласно чл.67, ал.1 ЗДДС или 36 976,75 лв.

Установеният в хода на последващия контрол по-висок размер на дължимото вземане за ДДС спрямо действително платения по М. с МД с MR№22BG005808078404R3 от 12.01.2022г., довел до възникване на задължения за доплащане на ДДС в размер на 7395,35 лева.

Предвид гореизложеното, възникнали задължения за заплащане на мито в размер на 36 976,75 лева и доплащане на други публични държавни вземания - ДДС в размер на 7 395,35 лева или в общ размер на 44 372,10 лева.

В резултат на констатираното при проверката бил съставен акт за установяване на административно нарушение № BG18112022/1000/М-4755/18.11.2022г. по описа на ТД Митница Б. при Агенция "Митници", който бил предявен и връчен в деня на съставянето му - 18.11.2022г., на упълномощен представител на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД.

С АУАН служителите установили, че дружеството не е изпълнило задълженията си, произтичащи от чл.15, § 2, б."а" и "б" от Регламент 952/2013г. на Европейския парламент и Съвета за създаване на Митнически кодекс на Съюза, с което е осъществило нарушение на чл.234, ал.1, т.1 ЗМ. Като време на извършване на нарушението била посочена дата 12.01.2022г. – датата на деклариране, а като място на нарушението било посочено [населено място].

Въз основа на съставения АУАН било издадено процесното НП, с което на дружеството на основание чл.234, ал.2, т.1 във връзка с ал.1, т.1 ЗМ е наложена имуществена санкция в размер на 44 372,10 лева.

Процесното НП съдът приел за законосъобразно издадено. По отношение спазване на разпоредбата на чл.42 ЗАНН е посочил, че в обстоятелствената част на акта не е описана формата на изпълнителното деяние, с която е

осъществен съставът на административното нарушение по чл.234, ал.1 ЗМ, но допуснатото нарушение е преодоляно в НП от АНО по реда на чл.53, ал.2 ЗАНН, а самото НП съдържа нормативно установените реквизити по чл.57 ЗАНН и не са налице пороци, водещи до нарушаване правото на защита на жалбоподателя. Обсъдил е приложението на материалния закон, както и е посочил, че отговорността на юридическите лица за извършени административни нарушения при осъществяване на дейността им, е обективна /безвиновна/, съобразно което въпросите свързани с вината не следва да бъдат изследвани.

Решението е неправилно.

Разпоредбата на чл.234, ал.1, т.1 ЗМ гласи, че който избегне или направи опит да избегне пълно или частично заплащане или обезпечаване на митата или на другите публични държавни вземания, събирани от митническите органи, се наказва за митническа измама или са описани няколко форми на изпълнителното деяние, посредством което се извършва митническа измама. Съответно АУАН и НП следва да съдържат описание, от което да бъде направен недвусмислен извод, че лицето е "избегнало" или е "направило опит" да избегне заплащането на публичноправни вземания, които представляват елемент от обективната страна на деянието.

В процесния случай, видно от обстоятелствената част на АУАН в него изрично е посочено, че на 12.01.2022г. дружеството е подало митническа декларация 22BG005808078404R3 за режим на допускане за свободно обращение на декларираните стоки. При извършения последващ контрол върху подадената декларация е установено, че декларираният код по Т. не съответства на действителния, съобразно представените сертификати за произход, както и че към датата на приемане на митническата декларация е предвидена непреференциална тарифна квота 098609 по отношение на стоки с произход Република Турция като квотата е със срок на действие от 01.01.2022г. до 31.03.2022г. Установено е също така, че количествата по квота 098609 са изчерпани на 04.01.2022г., поради което допуснатите за свободно обращение стоки по процесната митническа декларация с дата на приемане 12.01.2022г. не могат да бъдат обект на непреференциално тарифно третиране, съответно да бъде приложена ставка на митото в размер на 0%. Спрямо процесната стока следва да се приложи допълнително защитно мито в размер на 25% като конкретният размер е посочен в таблица – част от съдържанието на АУАН. Аналогично е посочено определянето на дължимия ДДС, доколкото същият се начислява върху променена данъчна основа. Така описаното е квалифицирано като неизпълнение на задълженията, произтичащи от чл.15, § 2, б."а" и б."б" от Регламент (ЕС) № 952/2013 година на Европейския парламент и на Съвета от 9 октомври 2013 година за създаване на Митническия кодекс на Съюза, която разпоредба вменява задължение за точно и пълно попълване на информацията, предоставена в декларацията, уведомлението или заявлението, както и автентичността, точността и валидността на всички документи, придружаващи декларацията, уведомлението или заявлението. Същевременно е прието, че е извършено административно нарушение по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ.

В НП, след като е констатирано, че в акта за нарушение не е посочен

неправилно декларираният код по Т., действителният код по Т., размерът на избегнатите публични задължения при формулиране на обективната страна на нарушението, е прието че това нарушение на процесуалните правила не води до нарушаване на правото на защита на дружеството. Прието е, че в обстоятелствената част на АУАН са изложени подробни мотиви по отношение на новото тарифно класиране на стоките, а именно дължимо мито, новата данъчна основа, което е довело до вземане под отчет на мито и ДДС в посочен размер.

Настоящият касационен състав намира, че в производството по издаване на НП са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, довели до нарушаване на правото на защита на "ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ" ЕООД, тъй като липсата на изпълнително деяние, вменено на лицето в АУАН, и въвеждането на такова едва в НП не дава възможност на санкционираното лице да разбере точно какво нарушение му се вменява, т.е. коя от хипотезите на нарушената правна норма изпълва неговото неправомерно поведение. Посоченото съществено различие във фактическото описание на нарушението в АУАН и НП, изразяващо се в несъответствие на изпълнителното деяние, вменено на лицето в АУАН и посоченото в НП, е процесуално нарушение от категорията на съществените, тъй като не дава възможност на санкционираното лице да разбере какво точно нарушение му се вменява - невярно деклариране или избягване на заплащането на публични задължения. Поради това не може да намери приложение разпоредбата на чл.53, ал.2 ЗАНН, тъй като не се касае за нередовност на АУАН, а за допуснато съществено процесуално нарушение в хода на неговото съставяне, което не може да се санира по друг начин, освен чрез законосъобразно съставяне на нов АУАН.

Предвид изложеното обжалваното решение е неправилно и следва да бъде отменено като вместо него бъде постановено друго, с което процесното НП да бъде отменено като незаконосъобразно издадено.

При този изход на делото на касатора се следват разноски. Същевременно от пълномощника на ответника е направено възражение за прекомерност на заплатеното от касатора адвокатско възнаграждение, поради което и с оглед приложимото решение на Съда на ЕС от 25.01.2024 г. по дело № С-438/2022 г., съдът намира, че дължимите на дружеството разноски следва да се определят в размер на 2000 лева, съобразно обема на предоставената от адв.Х. процесуална защита.

Водим от горното, Административен съд София-град, IX-ти касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 169/11.01.2024г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 12-ти състав по НАХД № 8773/2023г. и вместо това постановява:

ОТМЕНЯ Наказателно постановление № от 16.05.2023г., издадено от директора на Териториална дирекция „Митница С.“, с което на „ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД, на основание чл.231, чл.234, ал.1, т.1 вр. чл.234, ал.2, т.1 вр. чл.234, ал.4 от Закона за митниците е наложено административно

наказание „имуществена санкция“ в размер на 44 372,10 лева за нарушение по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ.

ОСЪЖДА Агенция „Митници“ да заплати на „ГАЛВА МЕТАЛ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД сумата в размер на 2000 /две хиляди/ лева, представляваща разноси по производството.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.