

РЕШЕНИЕ

№ 3296

гр. София, 04.07.2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 10.06.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Красимира Милачкова

ЧЛЕНОВЕ: Любка Стоянова

Весела Андонова

при участието на секретаря Ани Андреева и при участието на прокурора Мирчев, като разглежда дело номер **2421** по описа за **2011** година докладвано от съдия Любка Стоянова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

С решение по НАХД № 8347/2010 г., постановено на 04.12.2010 г. от Софийски районен съд (СРС), Наказателно отделение (НО), 19 състав, е **потвърдено** Наказателно постановление (НП) №8827-0021768/18.05.2007 г., издадено от Директора на ТД на Н.-С., с което на касатора е наложена имуществена санкция в размер на 700 лв. за нарушение на чл. 118, ал.1 от Закона за данък добавена стойност /ЗДДС/.

Срещу така постановеното решение е постъпила в срок касационна жалба от „Р Т. И.” О., като санкционирано лице, с която се иска отмяната му поради това, че от доказателствата по делото не може безспорно да се установи действителното извършване на нарушението. В съдебно заседание не се представляват.

Ответникът в касационното производство – ТД на Н. се представляват и чрез процесуалния си представител искат оспорваното решение да бъде оставено в сила.

Представителят на С градска прокуратура дава заключение, че касационната жалба се явява неоснователна.

Административен съд С. - град, VII-ми касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и съобрази доводите и становищата на страните, намира за установено следното:

Касационната жалба е **допустима**, предвид обстоятелството, че е подадена от активно

легитимирано лице в законоустановения 14-дневен срок от съобщаването му на обжалваното съдебно решение, като е произвела със завеждането си целеният с нея деволутивен и суспензивен ефект.

Разгледана по същество същата се явява **основателна**.

За да постанови атакуваното съдебно решение, от фактическа страна по същество СРС е приел за установено въз основа на събраните по делото гласни и писмени доказателства, че санкционираното лице е получило плащане в брой в офиса на дружеството в размер на 1647 евро на 31.03.2009 г. за извършена от него работа /изработка на отоплителна инсталация/. За плащането не е издаден фискална касова бележка, тъй като дружеството не притежава и не е регистрирало касов апарат.

Като извърши служебно проверка на основание чл. 218, ал. 2 от Административно процесуалния кодекс и въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, Седми касационен състав на Административен съд С. – град намира, че обжалваното решение е валидно и допустимо. В тази връзка решаващият състав на съда съобрази и това, че решението е постановено по отношение на акт, който подлежи на съдебен контрол, като произнасянето е извършено от компетентен съд в рамките на правомощията му.

Съдът намира касационните оплаквания, възведени в жалбата на дружеството с ограничена отговорност, по повод на която е образувано настоящото производство, за **основателни**.

Обжалваното в настоящото производство решение на СРС е постановено в несъответствие с фактите по делото и при липса на доказателства за това.

СРС е констатирал извършено плащане в брой. Той е установил това съобразно свидетелските показания на актосъставителката. Към делото обаче не са приложени нито хронологията на сметките 503 и 411, цитирани в протокола за извършена проверка, а след това в АУАН и НП, нито хронологията на сметка 501, която според свидетелските показания на лицето дава информация за получени плащания. Не са приложени и събрани по делото никакви доказателства, свидетелстващи за извършена сделка, съответно осъществени плащания. СРС безкритично е възприел установеното в АУАН, без да изпълни служебното си задължение да установи релевантните към случая обстоятелства. АНО не е доказал по безспорен начин твърденията си за извършено нарушение, които да се изследват от СРС в производството по контрола на наложената санкция. Тъй като липсват изцяло доказателствата описани в Протокола от извършена проверка /хронологията на сметки 503/411, сигнала за извършена проверка, и ведомости и др. описани в преписката доказателства/, а не са събрани и др. доказателства – напр. извлечение от банкови сметки за процесния период, от които да се вижда наличието или липса на плащания, нито СРС, нито настоящата инстанция е възможно да направи обоснован извод за законосъобразност на преценката на АНО при налагане на имуществената санкция. В протокола от проверката са описани обстоятелства, изводите, от които се различават от изводите в АУАН и НП. В протокола е записано, че от хронологията на сметките става ясно, че е извършено плащане на 1600 лв. по фактура, а в АУАН и НП, че е извършено плащане в размер на 1647 евро, за което не е издадена бележка.

Поради посочената липса на доказателства, настоящата инстанция счита, че извършеното нарушение не е доказано и СРС е направил необоснован извод за законосъобразност на НП.

Водим от горното, настоящия състав намира, че обжалваното решение следва да бъде

отменено, като делото бъде върнато на СРС за ново разглеждане от друг състав като се съобразят дадените в настоящата решение указания за събиране на доказателства и съответната им преценка в съвкупност с останалите по делото обстоятелства. Освен горепосочените писмени доказателства, описани в протокола за извършена проверка, но липсващи по делото, при новото му разглеждане следва да бъдат събрани като доказателства и сочената от св. П жалба (очевидно с характера на сигнал за нарушение), както и да бъдат изслушани показанията на подателя на същата жалба, инициирала проверката, и на втория инспектор, присъствал на проверката, съгласно показанията на св. П.

Мотивиран така и на основание чл. 222, ал. 2, т. 1 от АПК, Административен съд С.-град, VII-ми касационен състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение постановено на 04.12.2010 г. по НАХД № 8347/2010 г., от С районен съд, Наказателно отделение, 19 състав.

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг състав на СРС, съобразно указанията, дадени в настоящото решение.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.