

РЕШЕНИЕ

№ 2554

гр. София, 15.04.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 11.03.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Доброслав Руков

ЧЛЕНОВЕ: Красимира Желева

Калинка Илиева

при участието на секретаря Кристина Григорова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **12748** по описа за **2021** година докладвано от съдия Красимира Желева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК, във връзка с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН.

Образувано е по постъпила касационна жалба от ТД на НАП – С., чрез главен юристконсулт Я. С. Б., срещу Решение № 20216128 от 25.11.2021г., постановено по НАХД № 694/2021г., по описа на СРС, НО, 104 състав, с което е потвърждавам наказателно постановление № 26-Н-142/09.09.2020 г. на заместник изпълнителен директор на Национална агенция по приходите, с което на [фирма], с ЕИК:[ЕИК] е наложена имуществена санкция в размер на 5000 лв.

В жалбата си, касаторът счита, че решението е незаконосъобразно, постановено в нарушение на материалния закон и при съществени нарушения на процесуалните правила. Излага съображения, че неправилен и извода на СРС, че в обжалвания акт не са посочени мотиви защо е приел, че дружеството е извършило нарушение. Сочи се, че [фирма] е санкционирана въз основа на виновно нарушената разпоредба на чл.104, ал.3 от ЗХ. Счита, че не следва да бъдат споделени изводите на СРС, че е налице неяснота относно визираната норма. Касаторът излага твърдения, че по отношение на организираната от дружеството моментна лотарийна игра приложение следва да намери първото предложение на чл.30, ал.3 от ЗХ, според която норма за този вид игра се събира такса в размер на 15 на сто върху стойността на направените залози за всяка игра. Сочи, че е видно, че не е налице нито законова основа, нито

аргумент от житейската логика, според който номиналната стойност за билетите за участие в моментните лотарийни игри, организирани от дружеството да се считат за такси и комисионни. Моли съда да постанови решение, с което да се отмени решението на СРС и да потвърди процесното наказателно постановление.

В хода на съдебното производство касаторът се представлява от юрк. Б.. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът по касация - [фирма] се представлява от адв. А..

Представителят на СГП дава мотивирано заключение за основателност на касационната жалба, поради което счита, че въззивното решение следва да бъде отменено

Административен съд София-град, XXIII касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 от АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима като подадена в срок, от надлежна страна и срещу акт, подлежащ на инстанционен контрол.

Съобразно чл.218 от АПК касационната инстанция дължи произнасяне само относно наведените в жалбата касационни оплаквания, като следи служебно за валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон. Съдът намира, че обжалваното решение е валидно и допустимо.

За да постанови решението си, въззивният съд е събрал като доказателства по делото показанията на свидетеля - актосъставител К. У., както и писмените доказателства, представени с наказателното постановление и в съдебното производство, приобщени по реда на чл.283 НПК. Въз основа на тях е обосновал правния извод, че касаторът не е извършил нарушение на чл. 30, ал. 6 /ДВ бр. 1 от 2014 г. в сила от 1.01.2014г/, настояща, ал. 8 във връзка с чл. 30, ал. 3 от ЗХ и в хода на административно-наказателното производство са допуснати съществени процесуални нарушения. СРС е изложил още, че липсват съставомерни елементи от обективната страна на деянието.

Настоящия касационен състав намира, че първоинстанционния съд не е конститал като надлежна страна правилния ответник, поради което решението следва да бъде обезсилено и делото върнато за ново разглеждане от друг състав.

След измененията на Закона за хазарта, (ДВ, бр. 69 от 04.08.2020 г.), съгласно § 81, ал. 1 от ПЗР на ЗХ, Държавната комисия по хазарта се закрива.

Според § 85, ал. 1 и ал. 2 от ПЗР на ЗХ, образуваните и неприключени до влизането в сила на този закон пред Държавната комисия по хазарта административни и административнонаказателни производства се довършват от Националната агенция за приходите. Процесуалното представителство по висящи спорове на Държавната комисия по хазарта се осъществява от Националната агенция за приходите, като извършените процесуални действия се запазват.

Настоящият съдебен състав намира, че по силата на цитираните разпоредби, първоинстанционният съд е следвало да конституира като ответник по делото НАП, а не ТД на НАП-С., които са и касатор в настоящото производство.

Видно от протокола от проведеното по делото открито заседание на 15.11.2021 г., СРС не е отбелязал, промените в ЗХ, и не е конституирал правилно страните.

Участието на ненадлежен по делото ответник обуславя извода за недопустимост на обжалваното съдебно решение, което подлежи на обезсилване и делото следва да се върне за ново разглеждане от друг състав на АССГ с конституиране на правилния

ответник в първоинстанционното съдебно производство.

При този изход на спора разноски не се дължат на страните.

Водим от горното и на основание чл. 221, ал. 3 от АПК, Административен Съд С. – град, XXIII-ти касационен състав,

РЕШИ:

ОБЕЗСИЛВА решение /без номер/ от 25.11.2021 г., постановено по наказателно от административен характер дело № 694/2021 г. на Софийски Районен Съд – Наказателно отделение, 104 състав и вместо него постановява друго, с което ВРЪЩА делото за ново разглеждане на друг състав на Софийски районен съд. Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.