

# РЕШЕНИЕ

№ 6992

гр. София, 25.11.2021 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 12.11.2021 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Антоанета Аргирова**

**ЧЛЕНОВЕ: Татяна Жилова**

**Луиза Христова**

при участието на секретаря Спасина Иванова и при участието на прокурора Моника Малинова, като разгледа дело номер **9552** по описа за **2021** година докладвано от съдия Луиза Христова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба на [фирма], ЕИК[ЕИК], срещу Решение от 20.07.2021 г. по НАХД № 7380/2021 г. по описа на Софийски районен съд /СРС/, Наказателно отделение, 93-и състав. С решението се потвърждава наказателно постановление /НП/ № 510788-F531740 от 12.05.2020 г., издадено от началник на отдел „Оперативни дейности“ – С., в Централно управление на Националната агенция по приходите /НАП/, с което на касатора е наложено административно наказание „имуществена санкция“ от 500 /петстотин/ лева основание чл. 185, ал. 2 във връзка с ал. 1 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/ във връзка с чл. 33, ал. 1 от Наредба № Н-18 от 13 декември 2006 г. за регистриране и отчитане чрез фискални устройства на продажбите в търговските обекти, изискванията към софтуерите за управлението им и изисквания към лицата, които извършват продажби чрез електронен магазин.

Касаторът моли решението да бъде отменено. Твърди, че неоснователно наказващият орган е приел наличието на три самостоятелни каси, за всяка от които е следвало да се прилага цитираният по-горе подзаконов нормативен акт. Касаело се за един търговски обект, като трите работещи фискални устройства обслужват едно

заведение и отчитат един общ оборот, формиращ една счетоводна каса, формално разделена в съответните чекмеджета на трите фискални устройства, поради което и неправилно били издадени три отделни наказателни постановления. Неприложими в случая били операциите „служебно въведени“ и „служебно изведени“. Излага подробни доводи за „маловажност“ по чл. 28 ЗАНН. Моли решението и потвърденото с него НП да бъдат отменени.

Ответникът – Централно управление на НАП, редовно уведомен, чрез процесуалния си представител, излага становище за неоснователност на жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура моли жалбата да бъде уважена като неоснователна.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, XII-и касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 от АПК, приема следното от фактическа и правна страна:

Касационната жалба е депозирана в Софийски районен съд от надлежна страна в законоустановения срок, поради което същата е процесуално допустима. Разгледана по същество е неоснователна.

Решението на Районния съд е постановено по подадена извън срок жалба срещу акт, подлежащ на оспорване.

На 15.12.2019 г. от органите по приходите е извършена проверка на търговски обект – нощен бар, стопанисван от дружеството касатор. На 18.12.2019 г. е съставен акт за установяване на административно нарушение, въз основа на който е издадено от началник на отдел „Оперативни дейности“ – С. в Централно управление на НАП НП № 510788-F531740 от 12.05.2020 г. НП е връчено на управителя на дружеството – М. В. Г., на 26.04.2021 г., като изрично е посочено, че същият може да упражни правото на оспорване в 7-дневен срок. Срокът за оспорване по чл. 59, ал. 2 ЗАНН изтича на 05.05.2021 г. /първия следващ присъствен ден/ съгласно чл. 84 ЗАНН във връзка с чл. 183, ал. 4 НПК, доколкото 03.05.2021 г. /понеделник/ - В., е неработен ден – официален празник по смисъла на чл. 154, ал. 1 Кодекса на труда, а следващият ден 04.05.2021 г. /вторник/ е неприсъствен поради факта, че 01.05.2021 г. - Денят на труда и на международната работническа солидарност /официален празник/, е в събота и приложение намира разпоредбата на чл. 154, ал. 2 КТ. Видно от поставения върху жалбата входящ номер по описа на отдел „Оперативни дейности“ – С., ГД „Фискален контрол“, НАП, същата е подадена на 07.05.2021 г., т.е. извън срока – до 05.05.2021 г. вкл. Въпреки това СРС е разгледал по същество спора, като не е указал на жалбоподателя да представи доказателства за депозирането на жалбата до 05.05.2021 г. вкл. и не е изпълнил служебното си задължение да установи спазен ли е преклузивният срок за оспорване по чл. 59, ал. 2 ЗАНН.

По настоящото дело докладчикът изрично е указал представянето на доказателства за подаване на жалбата пред СРС в срок до 05.05.2021 г. вкл., връчено на касатора на 15.10.2021 г., но нито в тридневния срок – до 18.10.2021 г.вкл., нито в откритото съдебно заседание, указанието е изпълнено. При тези факти безспорно се установява, че СРС се е произнесъл по просрочена жалба, като към дата 07.05.2021 г. НП е влязло в сила съгласно чл. 64, б. „б.“ от ЗАНН.

Съгласно чл. 63, ал. 1, изр. Второ от ЗАНН /в редакцията от ДВ, бр. 94 от 29 Ноември 2019 г./ решението на СРС подлежи на касационно обжалване пред административния съд на основанията, предвидени в Наказателно-процесуалния

кодекс, и по реда на глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс. Основанията, посочени по чл. 348, ал. 1 НПК, са: нарушение на закона; допуснато съществено нарушение на процесуални правила; явно несправедливост на наложеното наказание. Тези основания следва да бъдат релевирани от касатора, като на уточнение подлежи и обстоятелството, че същите не бива да се смесват с посочените по чл. 209, т. 1, 2 и 3, пр. 1 АПК /Тълкувателно решение № 8 от 16.09.2021 г. по тълк. д. № 1/2020 г., ОСС на вас I и II колегия/. Съдебното производство е по реда на глава 12 „Касационно производство“ от АПК, в която се съдържа нормата на чл. 218, ал. 2, предвиждаща, че „за валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон съдът следи и служебно“. В цитираното ТР, задължително по чл. 130, ал. 2 ЗСВ, е посочено, че „препращането в разпоредбата на чл. 63, ал. 1, изр. 2 ЗАНН към глава дванадесета от АПК касае само процесуалния ред, по който се развива касационното производство пред административния съд, и то доколкото не противоречи на НПК. /.../ Разпоредбата на чл. 218, ал. 2 АПК е израз на принципа на служебното начало, който има различно проявление в административния и административнонаказателния процес. Макар и да се приема в съдебната практика, че дейността по административно наказване е форма на административна дейност, това не приравнява наказателното постановление по същност и правни последици на административен акт /т. 1 от мотивите на Тълкувателно постановление № 2 от 19.05.2015 г. по т. дело № 2/2014 г. на ВКС, ОСГК и ВАС, ОСК/, нито подчинява производството по издаването и обжалването им на едни и същи принципи с еднакво проявление“. В съответствие с горното и доколкото за допустимостта на съдебното решение касационната инстанция следи служебно, същата разполага с правомощие единствено да отмени оспореното НП съгласно чл. 348, ал. 1 НПК, да остави без разглеждане подадената срещу НП жалба и да прекрати образуваното пред съответния районен съд производство, не и да обезсили съгласно чл. 218, ал. 2 АПК, с каквото правомощие разполага единствено касационната инстанция по административни дела.

Съобразно разпоредбата на чл. 63, ал. 3 и ал. 5 от ЗАНН във връзка с чл. 37 от Закона за правната помощ във връзка с чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ в полза на НАП следва да бъдат присъдено юрисконсултско възнаграждение за двете съдебни инстанции в общ размер на 160 лева.

По изложените съображения и на основание чл. 63, ал. 1, изр. Второ от ЗАНН във връзка с чл. 221, ал. 2 от АПК, чл. 63, ал. 3 и ал. 5 от ЗАНН, Административен съд София-град, XII-и касационен състав,

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение от 20.07.2021 г. по НАХД № 7380/2021 г. по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 93-и състав, И ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ жалбата на [фирма], ЕИК[ЕИК], срещу наказателно постановление № 510788-F531740 от 12.05.2020 г., издадено от началник на отдел „Оперативни дейности“ – С., в Централно управление на Националната агенция по приходите.

ПРЕКРАТЯВА съдебното производство по НАХД № 7380/2021 г. по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 93-и състав.

ОСЪЖДА [фирма], ЕИК[ЕИК], да заплати на Националната агенция по приходите сумата в размер на 160 /сто и шестдесет/ лева, представляваща

юрисконсулстко възнаграждение за двете съдебни инстанции.  
Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: