

Протокол

№

гр. София, 27.06.2023 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, второ отделение 27 състав,
в публично заседание на 27.06.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Димитър Петров

при участието на секретаря Цветанка Митакева, като разгледа дело номер **4408** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

След спазване на разпоредбите на чл. 142, ал. 1 ГПК, във връзка с чл. 144 от АПК, на именното повикване в 10.03 ч. се явиха:

Страните-редовно призовани.

ОСПОРВАЩИЯТ ПРОКУРОР ПРИ СГП – редовно призован, се явява прокурор М. Ю..

ОТВЕТНИКЪТ НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ - редовно призован, се явява юрк. Р. Д., който представя пълномощно.
ЗАИНТЕРЕСОВАНА СТРАНА "ЕВРОБЕТ" ООД /В НЕСЪСТОЯТЕЛНОСТ/,
ПРЕДСТАВЛЯВАНО ОТ С. Т. Д. И. – редовно призована, се явяват адв. С. и адв. Б., преупълномощени от синдика на заинтересованата страна.

СГП не взема участие.

ЮРК. Д. – Искам да взема становище по легитимацията на ответната страна. Считам, за по-правилно и коректно, че на страната на ответника следва да бъде конституирана не НАП като институция и като юридическо лице, а Изпълнителният директор на НАП. Действително § 81, ал. 4 от Преходните и заключителни разпоредби за изменение и допълнение на Закона за хазарта, обнародван в Държавен вестник брой 69/04.08.2020 г., с който закон за изменение и допълнение беше закрыта Държавната комисия по хазарта и с този § 81, ал. 4 е предвидено, че правата, задълженията, активите и пасивите преминават към НАП, все пак с промяната в закона, функционалната компетентност на орган по надзора на хазарта, съгласно чл. 16 се осъществява еднолично от Изпълнителния директор на НАП, именно в неговите правомощия, съгласно чл. 17 от актуалния вариант на Закона за хазарта фигурират правомощия, да утвърждава правила на организаторите, да утвърждава образци на

документи и да удостовери с пълни знаци за участие в игрите и да разрешава промени в процентите, точно това, което е предмет на решението. С оглед на това при „онаследяване“ на чисто функционалната компетентност, считаме, че органът по надзор на хазарта еднолично е изпълнителния директор, но по-коректно и правилно е той да бъде ответна страна.

ПРОКУРОР ПРИ СГП – Считам, че искането е основателно и моля същото да бъде уважено.

АДВ. С. – Мисля, че във Вашето определение е конституиран като ответник именно Изпълнителният директор, предоставям на съда.

СТРАНИТЕ /поотделно/ - Да се даде ход на делото.

СЪДЪТ като взе предвид направеното уточнение в днешното съдебно заседание от пълномощника на ответника, като ответник по делото, с оглед функционалната компетентност следва да бъде конституиран Изпълнителният директор на НАП, поради което

ОПРЕДЕЛИ:

ЗАМЕНЯ ответника по делото, като вместо НАП, КОНСТИТУИРА Изпълнителния директор на НАП.

Пълномощното за процесуално представителство по делото изхожда от изпълнителния директор на НАП, СЪДЪТ намира, че не са налице пречки за даване ход на делото в днешното съдебно заседание и

ОПРЕДЕЛИ:

ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО.

ДОКЛАДВА сезирация съда протест на прокурор от Софийска градска прокуратура с искане за обявяване нищожността на Решение № 000030-3664 от 30.03.2016 г. на Държавната комисия по хазарта (закрита).

ДОКЛАДВА своето определение от 16.05.2023 г., с което делото е насрочено за разглеждане в открито съдебно заседание, конституирал е страните с уточнението в днешното съдебно заседание и е разпределил доказателствената тежест.

ДОКЛАДВА постъпилата по делото административна преписка.

ДОКЛАДВА и писмо от пълномощника на ответника от 08.06.2023 г., с което е представена в цялост преписката, както и молбата от Синдика от 19.06.2023 г., с което е направено искането да му се връчи препис от документите по делото.

ПРОКУРОР ПРИ СГП - Поддържам си протеста в цялост. Моля да се приемат, както представените със същия писмени доказателства, така и докладваната административна преписка. Нямам доказателствени искания, няма да соча други такива.

ЮРК. Д. – Заявявам, че не оспорваме така депозирания протест срещу процесното решение, като считам, че протестът е основателен и изхождайки от принципа за законосъобразност на администрацията, който е регламентиран в Закона за администрацията и от принципа за защита на обществен интерес, считаме, че един административен акт, без оглед на времето назад, в което е издаден не бива да бъде оставен в правния мир като валиден, когато е издаден при съществени отклонения от изискванията за неговата законосъобразност.

АДВ. С. - Оспорваме подадения протест. Нямаме доказателствени искания. Моля да

се приеме административната преписка. С оглед становището на ответната страна представям молба, с която да бъде заменен конституираният ответник, с оглед обстоятелството, че правният интерес на Изпълнителния директор на НАП съвпада с интереса на оспорващия административен акт, което се потвърди и в становището изразено днес.

СЪДЪТ по доказателствата
ОПРЕДЕЛИ:

ПРИЕМА писмените доказателства по делото представени с протеста и административната преписка.

ПРОКУРОР ПРИ СГП – По искането за замяна на ответника, считам, че същото е неоснователно и моля да не се уважава.

ЮРК. Д. – Считам, че в случай, че бъде уважено това искане ответната страна просто ще бъде лишена от право да участва в процеса, което просто е недопустимо.

По искането за замяна на страна, СЪДЪТ намира следното:

На първо място счита, че препращането към реда по ГПК, съгласно разпоредбата на чл. 144 АПК е субсидиарно само по отношение на неуредените въпроси в АПК, които се касаят, обаче, до административния процес. Предвидените правила в ГПК за допустимите отклонения във връзка със страните, в това число и при заменяне на страна на основание чл.228 ГПК, са неприложими за административния процес по реда на АПК с оглед неговата специфичност. Отделно от това, заинтересованата страна разполага с всички процесуални права по делото, каквото има и ответникът, в това число да взема становище по исканията на насрещните страни, да правя доказателствени искания, съответно има право да обжалва съдебния акт, в случай, че не е постановен в съответствие с исканията на страна, с оглед на което СЪДЪТ намира, че не са налице основания за допускане поисканото изменение по реда на чл. 228, ал. 1 ГПК, поради което

ОПРЕДЕЛИ:

ОСТАВЯ БЕЗ УВАЖЕНИЕ искането направено по реда на чл. 228, ал. 1 от ГПК за замяна на конституирания ответник със заинтересованата страна.

СТРАНИТЕ /поотделно/ - Нямаме други доказателствени искания, няма да сочим нови доказателства.

СЪДЪТ счете делото за изяснено от фактическа страна и
ОПРЕДЕЛИ:

ДАВА ХОД УСТНИТЕ СЪСТЕЗАНИЯ.

ПРОКУРОР ПРИ СГП – Моля да уважите предявения протест по мотиви и съображения изложени в същия. Няма друго какво да добавя.

ЮРК. Д. - От името на ответната страна, моля да приемете, че депозираният протест е основателен и да бъде уважен, съответно да прогласите нищожността на оспореното пред Вас решение на ДКХ № 000030-3664/30.03.2016 г., като приемете, че същото е издадено при съществено отклонение от изискванията за законосъобразност, а така също и че не са били налице фактическите основания, както и не са били действащи към датата на издаването. В допълнение към изложените в Протеста съображения,

както в изложените мотиви и съображения от Изпълнителния директор на НАП и от Прокуратурата, с което се иска инициране на настоящия подпис, излагам следните съображения: Решението на Държавната комисия по хазарта, с което са утвърдени правилата на организатора, включително и с допълнителната тяхна разновидност „Левче, Кефче“ влизат в вопиещо противоречие и с Наредбата за условията и реда за отпечатване и контрол върху ценните книжа, по-специално чл. 2, ал. 1, т. 1 от нея и чл. 10, ал.1, т. 1 от нея. Участието в лотарийни игри и в частност моментни лотарийни игри става с удостоверителни знаци, талони, които представляват ценни книжа по смисъла на Наредбата за условията и реда за отпечатване и контрол върху ценните книжа и в този смисъл наредбата назовава с ценни книжа с всички образци на документи, формуляри, бланки, които обръщам внимание, служат за събиране на държавни приходи. В чл.10, ал.1, т. 1 от наредбата е предвидено, че при подаване на заявки до министъра на финансите за отпечатване на ценни книжа се отправя писмено искане, в което се посочва общият брой, серията и номиналната стойност на билетите, фишовете и талоните. Ерго щом талоните са ценни книжа, те имат номинална стойност и служат за събиране на приходи, всичко друго освен общата номинална стойност на билетите, т.е. броя на тиража в милиони умножен по цената едно левче, това е обща номинална стойност, която служи за събиране на приходи, т.е. таксата по чл. 30, ал. 3, предложение 1 от Закона за хазарта тя не е компенсаторна да служи само да покрие разход на администрацията от външната услуга, а е регулаторна, тя служи за кумулиране на приходи в бюджета. Щом за участие в моментните игри се участва с талони, билети, които са ценни книжа и за които изискването е да имат номинална стойност и тази номинална стойност се посочва и в Наредбата за условията и реда за отпечатване за контрол върху ценните книжа, така също и в Закона за хазарта в действащата му редакция към датата на издаване на акта, където в чл. 48, ал. 3 се казва, че преди издаване на билети, фишове, талони или други удостоверителни знаци за участие в лотарийни игри заявителя представя пред ДКХ образци от тях за утвърждаване на вида и стойността им. Ерго, ако стойността на талона, номинала, ако нямаше никакво значение, то тогава делегираме изобщо понятието за ценни книжа или относимостта на талоните, с които се участва в игрите към тази категория ценни книжа. Следователно няма друг ред за изчисляване и друг процент на дължимата такса по чл. 30, ал. 3 като компенсаторна, основен такса в размер 20 на 100 върху стойността на продадените билети, т.е. върху тяхната номинална стойност, всичко друго, което се позволява да се регламентира като нещо различно, е отклонение от това законово изискване и води този административен акт до нищожност. Отделно от това в самите правила от организатора, които са утвърдени в чл. 29 се казва, че тези правила представляват общи условия по смисъла на Закона за задължения и договорите, забележете, това е един гражданско-правен акт между организаторите и участниците, който подлежи на регулация със ЗЗД и комисията веднъж утвърдила вида и образаца в талона с неговата номинална стойност, което е изпълнение на законовото изискване, втори път допуска в гражданско-правния акт между страни, организатори и участници, което е подвластно на ЗЗД да се предоставя възможност на организатора да измисля някакъв друг процент, да си въвежда волеизявления за друг начин на формиране на облагаемата основа извън процента върху общата стойност на издадените талони. Тук още веднъж се открива липсата на компетентност при издаването на това решение, като ДКХ е излязла изрично извън своите правомощия, за да утвърди правилата, като тези правомощия са само да регламентира условията и

реда на самите игри, но не и по начина, по който продадените талони за тези игри ще се облагат като ценни книги, чрез които се материализира суверенното право на държавата да събира държавни приходи. Моля да ми бъде дадена възможност да изложа подробни съображения в писмен вид. Претендирам юрисконсултско възнаграждение

АДВ. С. - Моля да отхвърлите протеста на Прокуратура на СГП като неоснователен. Относно казаното от процесуалния представител на ответника, моля да вземете предвид, че е налице еднозначна, безпротиворечива практика на ВАС, в която изрично е казано, че начинът на финансиране на конкретната игра е и съответно определя дължимата държавна такса, е в правомощията на Държавната комисия по хазарта. Има четири решения на ВАС, тук е посочено допълнително освен това правилата са утвърдени именно с индивидуален административен акт, решението, което е влязло в сила, видно от практиката на ВАС този акт е законосъобразен, считаме протеста за неоснователен. Моля да ми бъде дадена възможност да представя писмени бележки в определен от Вас срок.

СЪДЪТ ДАВА 10-дневен срок на страните да представят писмени бележки от датата на днешното съдебно заседание, с копие за ответните страни.

СЪДЪТ ОБЯВИ, ЧЕ ЩЕ СЕ ПРОИЗНЕСЕ С РЕШЕНИЕ.

Протоколът изготвен в съдебно заседание, което приключи в 10.20 ч.

СЪДИЯ:

СЕКРЕТАР: