

# РЕШЕНИЕ

№ 7082

гр. София, 24.11.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, ХХ КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 07.10.2022 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Стефан Станчев**

**ЧЛЕНОВЕ: Боряна Бороджиева  
Лилия Йорданова**

при участието на секретаря Таня Миткова и при участието на прокурора Тони Петрова, като разгледа дело номер **4531** по описа за **2022** година докладвано от съдия Боряна Бороджиева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е касационно и е по реда на чл.208-чл.228 от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във вр.с чл.63 в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационни жалби на Комисията за защита на потребителите /КЗП/, чрез пълномощника юрк. А., и „ТИАРА ТУР“ ООД, чрез адв. К., срещу решение от 28.02.2022 г. по НАХД № 13318/2019 г. по описа на Софийски районен съд /СРС/, но, 14-ти състав.

КЗП, чрез пълномощника си юрк. А., оспорва решението в частта, в която е отменено наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019 г. по точка втора, с която на „ТИАРА ТУР“ ООД за нарушение на чл.194, ал.1 във връзка с чл.82, ал.1, пр.3 от ЗТ е наложена имуществена санкция, като развитите съображения в тази насока са за неправилност на първоинстанционния съдебен акт, поради постановяването му в нарушение на материалния закон. Сочи, че от събраните във въззивното производство доказателства било безспорно установено, че в предварителната информация за процесния туристически пакет липсвали задължителните реквизити по чл.80, ал.1, т.1, б.“з“, т.2, т.3, т.4, т.5, т.6, т.7, т.8 и т.9 от ЗТ, като счита за ирелевантно за съставомерността на деянието обстоятелството, че информация била предоставена в програми, каталози, брошури или в общи условия към договора. Иска се отмяна на обжалваното решение в частта, в която е отменено наказателното постановление по

точка втора. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на претендираното от другата страна възнаграждение. За съдебно заседание представя становище по същество от адв. А. К..

"ТИАРА ТУР" ООД, чрез пълномощника си адв.К., оспорва решението, като счита, че НП е издадено след срока по чл.52 от ЗАНН и при липса на компетентност. На следващо място счита, че в НП липсват съществени реквизити, като в тази връзка сочи, че било некоректно посочено мястото на извършване на нарушението, не били посочени обстоятелствата, при които то е извършено, поради което счита, че не е спазено изискването за форма. Обръща внимание, че в НП били изложени твърдения, че нарушенията по т.1 и т.2 били извършени на 13.09.2018 г., въпреки че изрично била посочена датата на сключване на договора, а именно 25.10.2018 г. Твърди се, че туристическата услуга е предлагана на сайта на дружеството, а контактът с клиента бил осъществяван онлайн, както и, че договорът бил сключен по електронен път, поради което приложение би следвало да намери чл.82, ал.1, пр. 1-во от ЗТ, а не пр.2-ро, както било описано в НП. Иска се отмяна на обжалваното решение в частта, в която е потвърдено наказателното постановление по точки първа и трета, алтернативно да бъде намален размерът на санкцията. Претендира разноски за всяка инстанция.

В съдебно заседание, касаторът и ответник по касационна жалба „ТИАРА ТУР“ ООД, чрез процесуалния си представител адв. К., поддържа касационната жалба. Обръща внимание, че въззивният съд не е обсъдил възраженията за неточност при определяне на датата на твърдените нарушения. Счита, че административно-наказващият орган е възприел произволна дата, месец и половина преди сключването на процесния договор, която не била подкрепена с доказателства. Посочва, че не били обсъдени и възраженията по отношение на изискуемия формуляр за пътуване.

Прокурорът от СГП дава заключение за отмяна на обжалваното решение като неправилно и незаконосъобразно.

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

С обжалваното решение СРС е:

1. Отменил Наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019 г., издадено от директора на Регионална дирекция към Главна дирекция "Контрол на пазара" при Комисията за защита на потребителите, в частта, с която на "ТИАРА ТУР" ООД ЕИК по Булстат:[ЕИК], за нарушение на чл.82, ал.1, хипотеза 3 от Закона за туризма (ЗТ), е наложена имуществена санкция в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от същия закон.

2. Потвърдил Наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019 г., издадено от директора на Регионална дирекция към Главна дирекция "Контрол на пазара" при Комисията за защита на потребителите в останалата част, с която на "Тиара тур" ООД, ЕИК по Булстат:[ЕИК] са наложени наказанията: за нарушение на чл.82, ал.1, хипотеза 2 от ЗТ имуществена санкция в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от същия закон и за нарушение на чл.84, ал.1 от ЗТ имуществена санкция в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от същия закон.

За да постанови решението си, въззивният съд е събрал гласни доказателствени средства, чрез разпит на актосъставителя И. И. К., А. В. и Д. Ц. и са приети писмените доказателства, представени с наказателното постановление, приобщени по

реда на чл.283 НПК. Приел е, че правилно АНО е определил датата на извършените нарушения, а именно 13.09.2018 г., доколкото това е датата на съставяне на договора между туроператора и пътуващия. Въз основа на тях е обосновал правен извод, че в проведеното административнонаказателно производство не са допуснати съществени процесуални нарушения по см. на чл.42 чл. от ЗАНН, които да са ограничили правото на защита на санкционираното лице. По отношение на визираното в пункт 1 нарушение на чл.82, ал.1, хипотеза 2 от ЗТ, възникният съд е приел за установено, че туроператорът не е представил на пътуващата Д. Ц. формуляр, съгласно Приложение № 2, с което действително е осъществил състава на нарушението. По отношение на нарушението на чл.82, ал.1, пр.3 от ЗТ съдът приел, че туроператорът е предоставил по електронен път информацията по чл.82, ал.1, т.1, б. "з", т.2, т.3, т.4, т.5, т.6, т.7, т.8 и т.9, поради което отменил НП в тази част. По отношение на третото визирано в НП нарушение съдът приел, че от изложената в договора между туроператора и пътуващия информация било установено, че същата не покрива изискванията на чл.84 от ЗТ, поради което потвърдил НП в тази част.

Пред настоящата инстанция не са ангажирани нови писмени доказателства по см. на чл.219 ал.1 АПК.

Касационната инстанция на основание чл.220 АПК приема за доказани и установени фактите, изложени от Софийски районен съд, НО, 14-и състав. По смисъла на тази разпоредба съществува забрана за фактически установявания в касационното производство, като правомощията на съда се изразяват само в преценката дали възникният съд правилно е приложил относимите материално-правни норми.

При извършена проверка в периода 07.01.2019 г.-11.01.2019г. на „ТИАРА ТУР“ ООД, в качеството му на регистриран туроператор, контролните органи установили, че на 13.09.2018г. по отношение на потребителя Д. Ц. не е изпълнил задължението си, преди пътуващият да бъде обвързан от договор за туристически пакет, да предостави на лицето стандартен формуляр предоставяне на информация съгласно приложение № 2, както и конкретна информация за туристическия пакет. В тази връзка, в присъствието на двама свидетели, е съставен акт за установяване на административно нарушение № К-0052917/19.02.2019г. Въз основа на изготвения акт е издадено обжалваното пред въззивната инстанция наказателно постановление от органите на КЗП.

При анализ на всички приети доказателства, настоящият състав приема, че съдебното решение е частично неправилно относно потвърждаване на НП по т.1 и т.3 и е налице основанийето за неговото касиране по чл.348 ал.1 т.1 във вр. ал.2 от НПК и правилно по отношение на отмяната на НП по т.2, във връзка, с което излага следните правни съображения:

При издаване на наказателното постановление са били допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, които са обуславяли отмяната му.

Съставеният АУАН от 19.02.2019г. не отговаря на задължителните изисквания на разпоредбата на чл.42 т.4 от ЗАНН, доколкото извършеното описание на приетите за реализирани от туроператора нарушения, респ. обстоятелствата, при които те са извършени и мястото на довършване на деянията, не са формулирани изчерпателно и ясно за пълнота на административнонаказателното обвинение и съответно посоченият нарушител да разбере това обвинение и да упражни правото си на защита. Тези пороци са пренесени и в издаденото въз основа на него наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019г. В последното дословно са възпроизведени фактическите

констатации, отразени в АУАН, без да е предприет самостоятелен анализ и да е обективизирано, с кое точно деяние „ТИАРА ТУР“ ООД е реализирало елементите на състава на вменените му нарушения, което обосновава незаконосъобразността на санкционния акт.

Неясна е и констатацията на КЗП, защо за дата на извършване на трите нарушения е посочена датата 13.09.2018г. На тази дата се сочи, че е съставен договор, което не е ясно какво означава това, тъй като правно значение има е сключването на договора, а между тази дата 13.09.2018г. и сключването на договора на 25.10.2018г. има период от време. Изложените обстоятелства и тяхното описание в НП не предоставят изчерпателно и точно информация за относимостта на така въведената дата към факта на нарушенията, в частност липсва пояснение, с какво се свързва тази дата на евентуално съществували преддоговорни отношения между „ТИАРА ТУР“ООД и Д. Ц. и откъде е изведена тя. Фактът, относно така определената дата е от особено значение, доколкото освен, че е задължителен реквизит на НП за описание на нарушението и именно с оглед нея следва да се проследява течението на сроковете по чл.34 ЗАНН.

Датата на извършване на деянието винаги пряко кореспондира с проявлението му като факт, поради което нейната липса или неясното ѝ формулиране в АУАН и НП не би могла да бъде санирана в последващ етап от административнонаказателното производство.

Настоящата инстанция достига до извод, че не е ясно и защо органите на КЗП са приели, че преди страните да бъдат обвързани от договор за туристически пакет или от всяка друга съответстваща оферта за туристически пакет, „ТИАРА ТУР“ ООД е трябвало да предостави на туриста Д. Ц. стандартен формуляр за предоставяне на информация съгласно приложение № 2 към чл.82 ал.1 от ЗТ. Не са изложени, липсват съображенията на органа, защо точно стандартен формуляр по приложение № 2 е било длъжно да предостави дружеството, а не стандартен формуляр № 1. По тези въпроси липсват мотиви в обжалваното решение.

Тези пропуски съществено са ограничили правото на защита на наказаното дружество и са налагали отмяна на издаденото наказателно постановление на формално основание, без да се изследва по същество законосъобразността на НП № К-0052917/17.05.2019г. във всичките му части.

Като е приел, че издаденото наказателно постановление е законосъобразно в частта относно две от трите наказания, районният съд е приложил неправилен материалния закон и е постановил едно неправилно решение, което следва да бъде отменено, като вместо това се постанови друго, с което наказателното постановление бъде отменено в тези два пункта.

В горния смисъл и съдебната практика на АССГ по аналогичен казус между същите страни - решение № 3748/10.07.2020г. по адм.дело № 1413/2020г.

Тъй като като краен резултат НП е частично отменено - т.2, то в тази част решението следва да се остави в сила, макар и по съображенията изложени в настоящото решение.

Предвид изхода от спора и възражението за прекомерност, на основание чл. 63д, ал. 2 от ЗАНН касаторът „ТИАРА ТУР“ ООД има право на разноски по делото за двете инстанции. По делото са представени доказателства за заплащане на разноски по делото общо в размер на 1080 лв. - 720 за първата инстанция и 360 лв. за касационната, като взе предвид направеното възражение за прекомерност и съобрази

разпоредбата на чл. 7, ал. 2, т. 2, във вр. чл. 18, ал. 2 от Наредба № 1 от 09.07.2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения, в редакцията към приключване на устните състезание, намери за съответно присъждане на разноски за двете инстанции в размер на 720 лв. общо.

По изложените съображения, Административен съд София-град, XX-ти касационен състав, на основание чл.221 ал.2 АПК във вр.с чл.63 в от ЗАНН

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 28.02.2022 г. по НАХД № 13318/2019 г. по описа на Софийски районен съд, но, 14-ти състав в частта му, с която е потвърдено НП № К-0052917/17.05.2019 г. и „ТИАРА ТУР“ ООД е осъдена за заплати разноски в полза на КЗП, като ВМЕСТО ТОВА ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ Наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019 г., издадено от директора на Регионална дирекция към Главна дирекция "Контрол на пазара" при Комисията за защита на потребителите, в частта му по т.1 и по т.3, с която на „ТИАРА ТУР“ ООД, ЕИК[ЕИК] са наложени имуществени санкции: за нарушение на чл.82, ал.1, хипотеза 2 от ЗТ в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от ЗТ и за нарушение на чл.84, ал.1 от ЗТ в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от ЗТ.

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 28.02.2022 г. по НАХД № 13318/2019 г. по описа на Софийски районен съд, но, 14-ти състав в останалата му част, с която е отменена наложената на "ТИАРА ТУР" ООД с Наказателно постановление № К-0052917/17.05.2019 г., имуществена санкция в размер на 500 лв. на основание чл.232, ал.2 и чл.194, ал.1 от ЗТ за нарушение на чл.82, ал.1, хипотеза 3 от ЗТ.

ОСЪЖДА Комисията за защита на потребителите да заплати на „ТИАРА ТУР“ ООД с ЕИК[ЕИК] сумата от 720 лв., представляваща разноски по делото за двете инстанции. Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕН: 1.

2.