

РЕШЕНИЕ

№ 380

гр. София, 15.01.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 15.12.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Евгения Иванова

**ЧЛЕНОВЕ: Пламен Панайотов
Елеонора Попова**

при участието на секретаря Антонина Митева и при участието на прокурора Куман Куманов, като разгледа дело номер **5119** по описа за **2023** година докладвано от съдия Елеонора Попова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е по реда на чл. 70 – 73 от ЗАНН.

Образувано е по искане на „Евробет“ ООД /в несъстоятелност/, ЕИК-[ЕИК], представлявано от Т. Д. И.– синдик, чрез адв. В. С., за възобновяване на основание чл. 70, ал. 2, т. 8 вр. чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗАНН на административнонаказателното производство по наложена на „Евробет“ ООД имуществена санкция в размер на 25 694,80 лв. с НП № 26-Е-649/25.09.2020 г. на изпълнителния директор на Национална агенция за приходите /НАП/.

В предложението е посочено, че след издаване и влизане в сила на цитираното НП, е постановено решение № 10130/10.11.2022 г. по адм. дело № 7543/2021 г. на ВАС, с което е обявена нищожността на АУПДВ № 8/14.02.2020г., с който председателят на ДКХ е установил допълнителен размер на таксите като с нарочна заповед е възложил да се извърши проверка относно подадени декларации по чл. 30, ал. 6 и ал. 7 от ЗХ. Релевира се, че констатациите на отменения с решението на ВАС административен акт са взети предвид от наказващия орган при издаване на процесното НП. Иска се възобновяване на административнонаказателното производство и при условията на алтернативност да се обяви нищожността на НП № 26-Е-649/25.09.2020 г. или НП да бъде отменено.

В съдебно заседание молителят, редовно уведомен, се представлява от адв. С. и адв. Б., които поддържат искането.

Ответникът – Изпълнителен директор на Национална агенция за приходите /НАП/, редовно уведомен, се представлява от юрк. Н. Н., която оспорва искането. В хода по същество и в депозираните писмени бележки развива доводи за неоснователност на искането и моли съда да бъде отхвърлено. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за основателност на искането.

Административен съд – София - град, VI касационен състав, след като се запозна с искането и изложените в него обстоятелства, взе предвид становищата на страните и събраните по делото доказателства, намира следното:

Като взе предвид указанията, дадени с Определение № 9611/12.10.2023 г. по ч.адм.д. № 8466/23 г., по описа на ВАС, искането за възобновяване на административнонаказателното производство е допустимо – направено е от надлежно легитимирано лице и в преклузивния за това срок.

Разгледано по същество искането е неоснователно.

Съгласно чл. 70, ал. 1, т. 1 ЗАНН, на проверка по реда на раздел VIII подлежат влезлите в сила наказателни постановления. Предвидения в този раздел извънстанционен контрол се извършва само при наличието на императивно посочените хипотези в чл. 70, ал. 2, т. 1- 8 от ЗАНН.

Искането на „Евробет“ ООД /в несъстоятелност/ за възобновяване на административно-наказателното производство, приключило с НП № 26-Е-791/20.11.2020 г., издадено от изпълнителния директор на НАП се основава на разпоредбата на чл. 70, ал. 2, т. 8 ЗАНН, съгласно която административнонаказателното производство подлежи на възобновяване, когато с влязло в сила решение на съда се отмени административен акт, констатациите в който са взети предвид от наказващия орган при издаване на акта по ал. 1, т. 1-4.

В случая се твърди, че при издаване на НП № 26-Е-649/25.09.2020 г. административно наказващият орган- изпълнителният директор на НАП е взел предвид констатациите на друг орган направени в АУПДВ № 8/14.02.2020 г. на Председателя на Държавната комисия по хазарта, обявен за нищожен с решение № 10130/10.11.2022 г. по адм. д. № 7543/2021 г. на Върховния административен съд /ВАС/.

Събраните в настоящето производство доказателства не разкриват наличието на хипотезата на чл. 70, ал. 2, т. 8 ЗАНН.

На първо място, с наказателно постановление № 26-Е-649/25.09.2020 г. на изпълнителния директор на НАП, на дружеството „Евробет“ ООД на основание чл. 104, ал. 3 от Закона за хазарта е наложена имуществена санкция в размер на 25 694.80 лв., за нарушение на чл. 30, ал. 6 от Закона за хазарта /ЗХ/, в приложимата му редакция.

Действително, проверката възложена със заповед № П-124 /06.03.2020г на председателя на ДКХ, касае подадените декларации по чл.30 ал.6 и ал.7 от Закона за хазарта, във вр. с докладна записка №189/10.02.2020г. и доклад №ДИД2-СФ-6/28.01.2020г за извършена финансова инспекция от АДФИ на Държавната комисия по хазарта. Последните имат сигнална функция за извършване на проверка. Административнонаказателното производство по аргумент на чл.36, ал.1 от ЗАНН е образувано със съставяне на Акт за установяване на административно нарушение /АУАН/ №034/26.03.2020г.

Въз основа на АУАН е издадено процесното НП № 26-Е-649/25.09.2020 г. на

изпълнителния директор на НАП, с което е ангажирана административнонаказателната отговорност на „Евробет“ ООД по санкционната норма на чл.104, ал.3 от ЗХ (Нова – ДВ, бр. 1 от 2014 г., в сила от 1.01.2014 г., изм., бр. 69 от 2020 г.), съгласно която на организатор на хазартна дейност, който не посочи или посочи неверни данни или обстоятелства в декларацията по чл. 30, ал. 8 и 9, водещи до определяне на таксата в по-малък размер, се налага имуществена санкция в размер на неначислената такса, но не по-малко от 5000 лв.

Настоящата инстанция, във връзка с възраженията на искателя, намира за нужно отбележи, че контролът по спазването на Закона за хазарта е регламентиран в глава V, раздел I от с.з.. Приложими в конкретния случай са разпоредбите на ЗХ преди изменението от 04.08.2020г /ДВ. бр.69/2020г/. В съответствие с чл.90, ал.2 от ЗХ (в относимата редакция) АУАН №034/26.03.2020г е съставен от длъжностно лице по чл.89, ал.1 от ЗХ- гл. инспектор в дирекция „Лицензионна и контролна дейност“ в ДКХ, определено със заповед № П-124/06.03.2020г на председателя на ДКХ. НП е издадено от изпълнителния директор на НАП, предвид настъпилото изменение на разпоредбата на чл.90, ал.3 от ЗХ /бр. 69 от 4.08.2020 г./, съгласно която наказателните постановления се издават от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите или оправомощен от него заместник изпълнителен директор, а не от председателя на Комисията, както е било преди изменението. Т.е. при издаване на НП са взети предвид настъпилите законодателни промени.

АУПДВ № 8/14.02.2020г., е издаден от председателя на ДКХ, в производство по чл.92, ал.3, изр. второ от ЗХ, вр чл.166, ал.1 ДОПК, въз основа на писмо № 413/03.02.2020г., изпратено от Специализираната прокуратура, във връзка с водено разследване по досъдебно производство № 19/2019г по описана СО-СП, пр.преписка №2552/2019г., за преценка дали са налице основания за издаване на АУПДВ, спрямо поднадзорните й лица, за непостъпили такси по чл.30 ал.3 от ЗХ в пълния им размер. Общото в констатациите и на двата акта е вида на таксите, които не са платени в пълния им размер /по чл.30, ал.3 от Закона за хазарта/. Това не означава обаче, че предпоставка за ангажиране на административнонаказателната отговорност на искателя в настоящия процес са констатациите в АУПДВ № 8/14.02.2020г. Касае се за реализиране на различни по вид отговорности на дружеството „Евробет“ООД– административна /с АУПДВ/, наказателна /с образуваното ДП/ и административнонаказателна /с издаване на НП/, по различен процесуален ред.

Следователно, АУПДВ № 8/14.02.2020 г., като индивидуален административен акт, противно на твърденията на искателя, не е послужил като основание за образуване на административнонаказателното производство и неговите констатации не са послужили за съставяне на АУАН №034/26.03.2020г. Фактът, че АУПДВ хронологично предхожда издаването на АУАН не означава, че констатациите в него са взети предвид при съставяне на акта за нарушение. Нито в АУАН, нито в издаденото въз основа на него наказателно постановление, административнонаказващият орган е цитирал или се е позовал на АУПДВ № 8/14.02.2020г. и установеното с него. Т.е. този индивидуален административен акт не е предпоставка за ангажиране на административнонаказателната отговорност на „Евробет“ ООД.

На следващо място, но не и по важност е обстоятелството, че за да е налице хипотезата на чл.70, ал.2, т.8 от ЗАНН за възобновяване на адм.наказателното производство е необходимо с влязло в сила решение на съда да е отменен

административен акт, констатациите в който са взети предвид от наказващия орган при издаване на акта по ал. 1, т. 1 – 4. Дотук се установи, че АУПДВ № 8/14.02.2020 г., издаден от Председателя на ДКХ не е пряк източник на факти и обстоятелства, които са взети предвид при издаване на НП № 26-Е-649/25.09.2020 г., нито е основание за образуване на адм.наказателното производство. Същевременно, АУПДВ № 8/14.02.2020 г., издаден от Председателя на ДКХ не е отменен по същество /поради нарушение на материалния закон, т.е. незаконосъобразно и неправилно определяне на съответното публично задължение/, а е обявен за нищожен, поради некомпетентност на органа, който го е издал. Разширително тълкуване на разпоредбите на чл.70 ал.2 т.1- 8 от ЗАНН е недопустимо доколкото се касае до извънреден способ за проверка на влязло в сила НП. Законодателят е имал предвид в хипотезата на чл.70, ал.2, т.8 от ЗАНН отмяна по същество на АА, когато със силата на присъдено нещо се установяват конкретни правни последици, функционално свързани с някои от елементите от фактическия състав на санкционираното с НП нарушение.

Предвид изложеното, следва искането да бъде отхвърлено като неоснователно.

С оглед изхода на спора, следва да бъде уважено своевременно направеното искане на ответника за присъждане на юрисконсултско възнаграждение, което на основание чл.18, ал.4 от Наредба № 1 от 9.07.2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения определя в размер на 500 лв.

Мотивиран от горното, VI касационен състав

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ искането на „Евробет“ ООД /в несъстоятелност/, ЕИК-[ЕИК], представлявано от Т. Д. И.– синдик, за възобновяване на основание чл. 70, ал. 2, т. 8 вр. чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗАНН на административнонаказателното производство по наложена на „Евробет“ ООД имуществена санкция в размер на 25 694,80 лв. с НП № 26-Е-649/25.09.2020 г. на изпълнителния директор на Национална агенция за приходите.

ОСЪЖДА „Евробет“ ООД /в несъстоятелност/, ЕИК-[ЕИК], представлявано от Т. Д. И.– синдик, да заплати на Национална агенция за приходите разноски в размер на 500 лева.

На основание чл. 73, ал. 5 ЗАНН решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.