

РЕШЕНИЕ

№ 3818

гр. София, 06.06.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, III КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 10.05.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Десислава Корнезова

ЧЛЕНОВЕ: Боряна Петкова

Бранимира Митушева

при участието на секретаря Виктория Вълчанова и при участието на прокурора Ютеров, като разгледа дело номер **11495** по описа за **2012** година докладвано от съдия Бранимира Митушева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Решение по кнахд № 11495/2012г. на АС-София-град, III КС, 4 страница

Производството е по реда на чл. 208-228 от АПК във вр. чл. 63 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на ТД на НАП – С., чрез процесуалния представител Г. Т., срещу РЕШЕНИЕ от 24.08.2012 г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД /СРС/, НО, 20-ти състав по НАХД № 6727/2012 г.

В касационната жалба са изложени доводи за незаконосъобразност на съдебното решение. Касаторът счита, че неправилно първоинстанционният съд е определил датата, от която тече тримесечният срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН. Претендира се от съда да постанови съдебно решение, с което да отмени решението на СРС и да потвърди наказателното постановление.

Ответникът – [фирма], редовно призован, не се представлява и не изразява становище по жалбата.

Представителят на СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА изразява становище за неоснователност на жалбата.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С.-град, 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, а разгледана по същество е ОСНОВАТЕЛНА.

Със съдебно решение от 24.08.2012 г. по НАХД № 6727/2012 г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НО, е ОТМЕНИЛ наказателно постановление /НП/ № 2204-962/22.12.2011 г., издадено от директора на офис „О.” при ТД на НАП - С., с което на основание чл. 104, ал. 1 от Закона за здравното осигуряване /ЗЗО/ на [фирма] е наложена имуществена санкция в размер на 4 000 лева за нарушение на чл. 40, ал. 1, т. 1, б. „в” във връзка с чл. 104, ал. 1 от ЗЗО.

За да постанови решението си, районният съд е събрал като доказателства по делото показанията на свидетеля Д. Х. И., както и писмените доказателства, представени по делото. Въз основа на тях е обосновал правния извод, че актът за установяване на административно нарушение /АУАН/ № 2204-962/11.07.2011 г. е издаден извън определения тримесечен срок в чл. 34, ал. 1 от ЗАНН, поради което следва да бъде отменено процесното наказателно постановление и да се прекрати административнонаказателното производство.

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

Касационната инстанция на основание чл. 220 от АПК приема за доказани и установени фактите, изложени от СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД и въз основа на тях е възприел следната фактическа обстановка:

На 18.03.2011 г. в НАП-Централно управление е входиран сигнал за извършване на двойно счетоводство от [фирма], въз основа на който с писмо от 24.03.2011 г. на зам. изпълнителния директор на НАП до директора на ТД на НАП - С. е възложено извършване на проверка на дружеството. С Резолюция № 1131406 от 27.05.2011 г. на дирекция „Контрол” на ТД на НАП- С. се определя извършването на проверка, като резултатите от последната са обективирани в Протокол № 1131406 от 24.06.2011 г. Констатира се, че до 24.06.2011 г. включително „ТТВИ”-Е. в качеството си на осигурител не е превело дължимите вноски за здравно осигуряване за месец октомври 2010 г. в размер на 5 042.86 лева на лицата, работещи по трудови правоотношения, възнагражденията на които били начислени на 30.11.2010 г. и изплатени на 03.12.2010 г. Извършеното представлява нарушение на чл. 40, ал. 1, т. 1, б. „в” във връзка с чл. 104, ал. 1 от ЗЗО. Поради това е съставен АУАН, а въз основа на последния и обжалваното НП.

При правилно установената от СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НО, 20-ти състав фактическа обстановка настоящата съдебна инстанция намира за неправилни изводите на районния съд, че АУАН се явява съставен след срока по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН.

Съобразно редакцията на закона 3-месечният срок по чл. 34, ал. 1 ЗАНН тече от «откриване на нарушителя». Съгласно т. 2 от задължителните указания на т. 1 от Тълкувателно решение № 48/81 г. на ОСНК на ВС тримесечният срок по чл. 34, ал. 1 ЗАНН започва от деня, в който органът, който е овластен да състави акта, е узнал кой е нарушителят. Законът не съдържа легална дефиниция на понятието „нарушител”, но безспорно това е лицето, което е извършило нарушение - деяние (действие или бездействие), което нарушава установения ред на държавното управление, извършено е виновно и е обявено за наказуемо с административно наказание, налагано по административен ред по смисъла на чл. 6

от ЗАНН, т.е. понятието за нарушител не може да бъде разграничено от понятието за нарушение. Безспорно откриването на нарушението изисква извършване на съответна проверка относно установяване на признаците от състава на същото. Съгласно константната съдебна практика, установяването на административно нарушение става след извършване на проверка, съпроводена със задълбочен анализ на събраните доказателства. В тази връзка няма как датата, на която е възложено извършването на проверка по подаден сигнал до НАП, да се счита за дата, на която е открит нарушителят. Под „откриване на нарушителя“ по смисъла на чл. 34 от ЗАНН се има предвид не посочването му от засегнатото лице или възлагане извършването на проверка, а установяването от конкретните обективни данни, че дружеството е извършило конкретното нарушение, т.е. когато в писмен документ, показания на свидетели или лично волеизявление на дееца се съдържат данни, които не породят съмнение за авторството на деянието. В случая с приключилата с Протокол № 1131406 от 24.06.2011 г. проверка и в приложените документи са налице категорични данни за нарушителя – дружеството осигурител [фирма], така също и за извършеното нарушение. Поради това на 11.07.2011 г. АУАН № 2204-962 е издаден основателно и в съответствие със срока на чл. 34, ал. 1 от ЗАНН.

По тези доводи и аргументи, касационната инстанция приема, че съдебното решение от 24.08.2012 г. на СРС, 20-ти състав е НЕПРАВИЛНО и при условията и по реда на чл. 221, ал. 2 АПК следва да бъде ОТМЕНЕНО. Предвид обстоятелството, че първоинстанционният съд не е изложил никакви фактически и правни изводи относно релевантните за нарушението, предмет на административно-наказателното производство, обстоятелства, включени в предмета на доказване по делото, то на основание чл. 222, ал. 2 АПК делото следва да бъде върнато за ново разглеждане от друг състав на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК и чл. 222, ал. 2 от АПК във вр. чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С.-град, III Касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ съдебно решение от 24.08.2012 г. по НАХД № 6727/2012г. на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НО, 20 състав.

ВРЪЩА делото за ново разглеждане от друг състав на СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНА КОЛЕГИЯ.

РЕШЕНИЕТО е окончателно на основание чл. 223 от АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

