

РЕШЕНИЕ

№ 3290

гр. София, 18.05.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 28.04.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Добромир Андреев

ЧЛЕНОВЕ: Наташа Николова
Теодора Милева

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **1793** по описа за **2023** година докладвано от съдия Добромир Андреев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр. с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба, подадена от директора на Регионална дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. със седалище [населено място] към Главна дирекция „Контрол на пазара“ при Комисията на защита на потребителите, депозирана чрез адвокат А. К., [населено място], [улица] срещу Решение № 5252 от 21.12.2022 г. на Софийски районен съд, постановено по НАХД№ 20211110216711 по описа на СРС за 2021 г., с което е отменено Наказателно постановление (НП) № К-0043372/31.01.2020 г., издадено от Директор на Регионална дирекция за областите С., Софийска, К., П. и Б. към Главна дирекция „Контрол на пазара“ при Комисията за защита на потребителите, с което за нарушение на чл. 221 от Закона за туризма (редакция ДВ, бр.30 от 26 март 2013г.) на „България Травъл“ ООД, ЕИК[ЕИК], е наложена имуществена санкция в размер на 1 000, 00 (хиляда) лева.

В касационната жалба се правят оплаквания от решението като постановено при нарушение на закона и при допуснато съществено нарушение на процесуални правила – отменителни основания по чл. 348, ал.1, т. 1 и т. 2 НПК. Твърди се, че в хода на административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения

на процесуалните правила, а отговорността на ответното дружество е законосъобразно ангажирана. Посочва се, че нарушението не е маловажно по смисъла на чл. 28 от ЗАНН. Искането е за отмяна на постановеното решение от СРС и потвърждение на НП.

В писмено становище от 10.04.2023 г. касаторът, чрез адв. К., моли съда да уважи касационната жалба, като отмени решението на СРС и потвърди процесното наказателно постановление. Прави възражение за прекомерност на претендираното адвокатско възнаграждение от страна на ответника /при предявено такова/, а в случай на претендирано юрисконсултско възнаграждение, същото да бъде присъдено в минималния размер.

Ответникът – „България Травъл“ ЕООД, в писмен отговор от 15.02.2023 г. оспорва касационната жалба. В проведеното съдебно заседание е представяван от адвокат М., моли съда да отхвърли касационната жалба като неоснователна и недоказана, съответно да остави в сила постановеното от СРС решение. Претендира сторените по делото разноски, съгласно представен списък.

Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за неоснователност на жалбата.

Административен съд – София град, I касационен състав, след като прецени допустимостта на жалбата и обсъди направените в нея оплаквания, становищата на страните, събраните по делото доказателства и извърши проверка на обжалваното решение съобразно разпоредбите на чл. 218 и чл. 220 от АПК, намира за установено следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, като подадена в законоустановения срок по чл. 211, ал. 1 от АПК, от легитимирано лице, имащо право и интерес да обжалва съдебния акт, съгласно разпоредбата на чл. 210, ал. 1 от АПК и при спазване на изискванията на чл. 212 от АПК.

Разгледана по същество касационната жалба е неоснователна.

Решението е допустимо, като постановено по подадена в срок жалба срещу наказателното постановление, не са изтекли сроковете по чл. 34 от ЗАНН, не е изтекла абсолютна погасителна давност за административно-наказателно преследване.

Районният съд е установил фактическа обстановка, която кореспондира със събраните по делото доказателства, а именно:

На 31.10.2019 г. в офиса на „България Травъл“ ЕООД е извършена проверка от служители на РД-С. на КЗП, във връзка с депозирана в КЗП жалба от П. Д., в която се съдържало оплакване за неизпълнение на условията по договор за туристически пакет № 2194/23.07.2019 г. за екскурзия в Ю. Италия в периода 21.09.2019 г. - 26.09.2019 г., сключен между П. Д. като възложител и „България Травъл“ ЕООД като туроператор въз основа на закупена от възложителя оферта от Г.. бг. В жалбата се съдържало и оплакване, че на 27.09.2019 г. туристът е предявил рекламация пред туроператора, но последният не се е произнесъл по нея.

Проверката е обективизирана с Констативен протокол № К - 2653955/31.10.2019 г., връчен на служител на дружеството В. Ч. на 31.10.2019 г. С протокола е указано управителят или упълномощен представител на туроператора да се яви на 06.11.2019 г. в 10:30 часа в сградата на КЗП, РД - С. и да представи писмено становище по жалбата на П. Д., стандартен формуляр, подписан от потребителя, преддоговорна информация, публикувана в Г..бг, договор с транспортната фирма и регистър на предявените рекламации. В определения срок не са представени изисканите в хода на

проверката документи

С Покана с изх. № С – 03 - 5905/07.11.2019 г. до управителя на „България Травъл“ ЕООД, същият е поканен да се яви на 15.11.2019 г. в 10:30 часа в сградата на РД – С. на КЗП и да предостави изисканите с Констативен протокол № К-2653955/31.10.2019 г. документи. В поканата е изрично посочено, че при непредставяне на изисканите документи на 15.11.2019 г. на дружеството ще бъде съставен акт за установяване на административно нарушение. Поканата не е връчена на представител на дружеството, съгласно представено пред СРС копие на обратна разписка.

От дружеството - туроператор е депозирано становище с вх. № С-03-5905/15.01.2020 г., по жалбата на П. Д., ведно с изисканите с Констативен протокол № К-2653955/31.10.2019 г. документи в РД – С. на КЗП.

Във връзка с установеното при извършената проверка, на дружеството е съставен Акт за установяване на административно нарушение /АУАН/ № К 0043372/15.11.2019 г. за извършено нарушение на чл. 221 от ЗТ. АУАН е съставен в отсъствие на представител на „България Травъл“ ЕООД при условията на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН. АУАН е връчен при отказ в присъствието на свидетел, с посочени три имена и адрес, на 17.01.2020 г. Въз основа на съставения АУАН е издадено НП № К 0043372/31.01.2020 г., с което на основание чл. 221 от ЗТ на „България Травъл“ ЕООД е наложена имуществена санкция в размер на 1 000.00 лв. /хиляда лева/ за извършено административно нарушение на чл. 221, ал. 1 от ЗТ.

Районният съд е изпълнил задължението си да събере всички относими, допустими и необходими доказателства за установяване на релевантните по делото факти. От правна страна, СРС е приел, че при съставянето на АУАН и издаването на НП са допуснати съществени процесуални нарушения – при съставянето на акта за административно нарушение са нарушени разпоредбите на чл. 40, ал. 1 и чл. 2 ЗАНН, както и че материалния закон е приложен неправилно, тъй като не се установява санкционираното с НП дружество да е осъществило административно нарушение за което е ангажирана отговорността му.

Решението е правилно.

Правилен е изводът на СРС за допуснато в хода на административнонаказателното производство съществено процесуално нарушение.

Правилни са мотивите на СРС, че е нарушена процедурата по съставяне на АУАН, регламентирана с чл. 40 от ЗАНН, довело до ограничаване правото на защита на дружеството. Разпоредбата на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН допуска акт за установяване на административно нарушение, да се състави в отсъствие на нарушителя, когато той е известен, но не може да бъде намерен или след покана не се яви за съставяне на акта. За реализирането на тази процесуална възможност е необходимо и достатъчно да е отправена покана, която да е надлежно връчена (съобщена), а нарушителят да не се яви. В конкретния случай е съставена покана с изх. № С-03-5905/07.11.2019 г. до управителя на „България Травъл“ ЕООД, с която същият е поканен да се яви на 15.11.2019 г. в сградата на РД – С. на КЗП, като представи изисканите с констативния протокол от 31.10.2019 г. документи, като е предупреден, че в случай на тяхното непредставяне на дружеството ще бъде съставен АУАН. По делото не са ангажирани доказателства за връчване на поканата, като е видно, че същата е изпратена на адрес [населено място], [улица], който е различен от адреса на дружеството, отразен в НП - в [населено място],[жк], [жилищен адрес]03. Отделно от

това в същата липсва изрично предупреждение, че в случай на неявяване на представител АУАН ще бъде съставен по реда на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН.

Правилен е извода на СРС, че не се доказва „България Трвел“ ООД да е нарушило разпоредбата на чл.221 ЗТ на 15.11.2019 г., съответно да е уведомен за задължението да представи на контролните органи документи, необходими за осъществяваната от тях контролна дейност и то в конкретен срок. Видно от представата, съдържащи се в административнонаказателна преписка липсват доказателства за съществуване на връзка между получената констативен протокол № К-2659955/31.10.2019 г. В. Ч. и „България Травъл“ ЕООД. Ето защо търговското дружество не е могло да знае, че се провежда проверка, не е имало възможност да представи доказателства и да организира навременно защитата си.

С оглед изложеното, касационната жалба се явява неоснователна, а решението на СРС, като правилно и законосъобразно следва да бъде оставено в сила.

С оглед изхода на спора и на основание чл. 63д от ЗАНН в полза на „България Травъл“ ЕООД следва да се присъдят разноски за платено адвокатско възнаграждение в размер на 500 лв., съобразно Договор за правна помощ от 25.04.2023 г., заплатено в брой. (л.26). Възражението на касатора за прекомерност на претендираното от ответника адвокатско възнаграждение е неоснователно. Заплатеното адвокатско възнаграждение от 500 лв. е в размер близък до минималния, определен с Наредба № 1/09.07.2004 г., минималното адвокатско възнаграждение, поради което и с оглед фактичката и правна сложност на делото не е прекомерно.

Мотивиран от гореизложеното и на основание чл. 221, ал. 2 от АПК, във връзка с чл. 63 в от ЗАНН Административен съд – София град I касационен касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 5252 от 21.12.2022 г. на Софийски районен съд, постановено по НАХД № 20211110216711 по описа на СРС за 2021 г.

ОСЪЖДА Комисията за защита на потребителите да заплати на „България Травъл“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], сума в размер на 500,00 лв. (петстотин лева), представляваща разноски по делото.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.