

РЕШЕНИЕ

№ 5847

гр. София, 12.09.2016 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 29.01.2016 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Красимира Милачкова

ЧЛЕНОВЕ: Росица Бузова

Веселина Женаварова

при участието на секретаря Кристина М Алексиева и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **8432** по описа за **2015** година докладвано от съдия Росица Бузова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.208 – чл.228 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН.
С решение от 25.06.2015 г. по НАХД № 15732/14 г. на СРС, НО, 7 състав е отменено Наказателно постановление (НП) № 264/23.07.2014 г., издадено от началника на Митница Столична в частта, с която на [фирма], ЕИК[ЕИК] със седалище и адрес на управление – обл. С., [община], [населено място], [жк], [жилищен адрес] представлявано от управителя Й. Л., на основание чл.234, ал.4 вр. 233, ал.4, пр.2 вр. чл.226а, ал.3 от Закона за митниците (ЗМ) е присъдено да заплати равностойността на стоката, предмет на нарушението, равняваща се на 159 529, 75 лв. и е потвърдено в останалата му част, с която на основание чл.234, ал.2, т.1 вр. ал.1, т.1 ЗМ на [фирма] е наложена имуществена санкция в размер на 12 4443.31 лв.

Срещу решението е подадена касационна жалба от Митница Столична, в частта с която е отменено НП № 246/23.07.2014 г. Оспорва се изводът на районния съд, че наказанието по т.2 от наказателното постановление е неправилно наложено. Твърди

се, че е безспорно установено, че [фирма] е извършило митническа измама по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ. Изложени са подробни съображения, че декларирайки пред митническите органи стоката по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. с код по КН [ЕГН] със ставка на митото 0.00%, а не с правилния код – [ЕГН] със ставка на мито в размер на 6.5%, [фирма] е избегнало пълно заплащане на дължими митни сборове, което е довело до частично избягване на ДДС и с оглед това нормата на чл.234, ал.4 ЗМ следва да намери приложение. Иска се от тази инстанция да отмени решение от 25.06.2015 г. по НАХД № 15732/2014 г. на СРС, НО, 7 състав в оспорената част.

Срещу решението е подадена касационна жалба и от [фирма] с оплаквания, че противоречи на материалния закон. АУАН 66/14.02.2014 г. бил съставен след изтичането на срока по чл.34, ал.1, изр.2 ЗАНН, който започнал да тече от 18.10.2013 г., датата на която Митница Столична е узнала за неправилното тарифно класиране на стоките. Оспорва се изводът на СРС, че тримесечният срок по чл.34, ал.1, изр.2 ЗАНН тече от датата на изготвяне на доклад с рег. № 2262 от 20.11.2012 г. Твърди се, че деклариращият с ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. тарифен код [ЕГН], предвиждащ ставка на мито в размер на 0.00% е бил приложим с оглед техническите характеристики на внесената стока. Това се потвърждавало и от становището на инж. Б., независим експерт, лицензиран оценител на машини и съоръжения. Въпреки това, съдът неправилно и необосновано бил приел, че тарифното класиране на стоката е с код [ЕГН] със ставка на мито в размер на 6.5%. Заключение на вещото лице по допуснатата пред СРС съдебно – техническа експертиза, според която тарифното класиране на стоката следва да бъде в митническа тарифна позиция 3215 „Печатарски мастила, мастила за писане или чертане и други мастила, дори концентрирани или в твърдо състояние“ не следвало да се кредитира. Този извод на вещото лице противоречал на всички останали доказателства по делото. Деклариращият тарифен код [ЕГН] бил коректен и най – точно описвал внесената стока. Изводът на съда, че [фирма] е осъществило състава на митническо нарушение по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ бил неправилен и необоснован. Иска тази инстанция да отмени решение от 25.06.2015 г. по НАХД № 15732/2014 г. на СРС, НО, 7 състав и вместо него да постанови друго, с

което изцяло да отмени НП № 246/23.07.2014 г.

КАСАТОРЪТ [фирма] не представя отговор по касационната жалба на Митница Столична. Процесуалният му представител адв. П. в с.з. я оспорва.

КАСАТОРЪТ МИТНИЦА СТОЛИЧНА оспори касационната жалба в с.з. чрез процесуалния си представител юрисконсулт П..

СГП даде заключение, че и двете подадени по делото касационни жалби са неоснователни, а решението на Софийския районен съд е законосъобразно.

Административен съд София – град намира, че двете касационни жалби са допустими – всяка от тях е подадена от надлежна страна по чл.210, ал.1 АПК вр. чл.63, ал.1, изр. 2 ЗАНН в 14-дневния срок по чл.211 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН срещу съдебно решение, подлежащо на касационен контрол.

Административен съд София–град при извършената по чл.218 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН касационна проверка прие следното:

Според фактическите установявания на Софийския районен съд съгласно чл.220 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН задължителни за настоящата инстанция, на

05.07.2013 г. в Митническо бюро – С. - Запад е представен и оформен ЕАД № 13BG5807H0085143 с попълнени следните основни данни: клетка № 1 - ИМ – А (нормална декларация в случаите на търговия със страни и територии извън митническата територия на Общността, различни от ЕАСТ), клетка № 2 – Изпращач – ТЕХ Т. И., 500 У. М. СТР, 07481 У., САЩ, клетка № 5 – Стоки брой – 1 бр., клетка № 8 – Получател - [фирма], В. – [жилищен адрес] [населено място] 2161 Б., клетка № 15 – Държава на изпращане – САЩ (US), клетка № 17 – Държава на получаване – Република Б. (BG), клетка № 20 – Условия на доставка – CIF В., клетка № 22 – Валута и обща фактурна стойност – У. 109 347.84, клетка № 23 – Валутен курс – 1.458920, клетка № 31 – Колети и описание на стоките - РС = 2 Т. за принтери – общо 12096 броя, 2 колета, клетка № 33 Тарифен код - 84439990 00, клетка № 34 – Държава на произход – АУ, клетка № 35 – Б. тегло - 546 кг, клетка № 36 - Преференции – 1 00, клетка № 37 - Режим – 4000 000, клетка № 42 - Цена на стоката – 109 347.84 У., клетка № 43 М.О. код – 1 (метод за определяне на митническата стойност по чл.29 от

Регламент (Е.) № 2913/92 – договорна стойност), клетка № 44 - Представени документи – N380 = 239493/05062013; N820 = 13BG00510002813677; N730 = 1 бр./28062013; МД 1 Т. ЕС 0.00, ЗАСТР ЕС 0.00, ДР ЕС 0.00, Т. ЗАСТР ДЧ 1173.50 ДР ДЧ 0.00 Т. МДЧ 1173.50, клетка № 46 Статистическа стойност – 159 529.75 лв., клетка № 47 - Изчисляване на вземанията – А00 (мито) – основа за изчисляване – 159 529.75 лв. – 0% ставка – 0 лв. и В00 (ДДС) - основа за изчисляване – 160 703.25 лв. – 20% ставка – 32 140.65 лв., общо 32 140.65 лв.

Така декларираното тарифно класиране, митническите органи са счели за “некоректно”. Прието е, че класирането на стоките следва да е в код 32159000 на КН и код по ТARIС [ЕГН] със ставка на митото по отношение на стоки внос от трети страни в размер на 6.5%.

Съставен бил АУАН № 66/14.02.2014 г. от А. В. Д. – старши инспектор в МБ С. - Запад, с който е прието, че вследствие на посоченото тарифното класиране на стоката по ЕАД № 13BG5807H0085143/05.07.2013 г. с код [ЕГН] при мито 0% вместо с код [ЕГН] при мито 6.5%, [фирма] избегнало заплащане на мито в размер на 10 369.42 лв. и ДДС в размер на 2 073.88 лв., в нарушение на чл.234, ал.1, т.1 ЗМ.

Въз основа АУАН № 214/11.12.2014 г. било издадено НП № 246/2014 г. от 23.07.2014 г. от заместник - началника на Митница Столична, с което: 1. на основание чл.234, ал.2, т.1 вр. ал.1, т.1 ЗМ на [фирма] била наложена имуществена санкция в размер на 12 443.31 лв., представляваща 100% от размера на избегнатите публични вземания и 2. на основание чл.234, ал.4 вр. 233, ал.4, пр.2 вр. 226а, ал.3 ЗМ, предвид липсата на стоката, предмет на митническото нарушение било постановено било присъдено [фирма] да заплати равностойността в размер на 159 529.75 лв.

Софийският районен съд от правна страна е приел, че няма допуснати в хода на административнонаказателното производство съществени нарушения на процесуалните правила. По съществуващото на спора, въззивният съд е счел за безспорно доказано, че [фирма] като титуляр на режима по § 1, т.16 от ДР на ЗМ по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. е извършило нарушението по чл.234, ал.2, т.1 вр. ал.1, т.1 ЗМ, за което е санкционирано. По т.2 от наказателното постановление СРС е приел, че неправилно е присъдено заплащане на равностойността на стоките, предмет

на нарушението, тъй като с митническата измама е избегнато частично заплащане на публични държавни вземания, а разпоредбата на чл.234, ал.4 ЗМ намира приложение само в случаите на избягване на пълно заплащане на публични държавни вземания. С тези мотиви въззивният съд е отменил НП № 246/2014, в частта с която на [фирма] е наложено административно наказание по т.2, на основание чл.234, ал.4 вр. чл.233, ал.4, пр.2 вр. чл.226а, ал.3 ЗМ и го е потвърдил в останалата му част.

Обжалваното първоинстанционно решение е правилно постановено.

Процесното административнонаказателно производство е образувано с редовен АУАН № 66/14.02.2014 г. съставен съгласно чл.230 ЗМ от компетентен митнически орган по § 1, т.9 от ДР на ЗМ. Съставянето му е извършено съгласно чл.40, ал.1 ЗАНН в присъствието на законен представител на нарушителя – С. Т. Д., упълномощен да осъществява пряко представителство на дружеството от Й. Л. – управител на [фирма]. Актът му е предявен съгласно чл.43, ал.1 ЗАНН да се запознае със съдържанието му срещу подпис. АУАН № 66/14.02.2014 г. притежава задължителните реквизити, в т.ч. фактическо описание на нарушението и правна негова квалификация по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ за това, че [фирма] на 05.07.2013 г. с ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. в [населено място] – МБ С. - Запад е декларирало като стока – 12 096 бр. тонер за принтери, произход - АУ, код по ТARIС [ЕГН], за който е предвидено мито в размер на 0.00%, а не с код [ЕГН], под който реално се класират стоките и за който е предвидена ставка на митото по отношение внос на стоки от трети страни в размер на 6.5%, с което е избегнало заплащане на мито – 10 369.43 лв. и ДДС – 2 073.88 лв. АУАН № 66/14.02.2014 г. е съставен и в срокът по чл.34, ал.1, изр.2 ЗАНН от откриване на процесното нарушение, съставянето на доклад с рег. № 2262 от 20.11.2012 г. от старши инспектор А. Д. и старши инспектор М. А. в МБ С. – Запад, с който е установено, че стоката по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. - 12 096 бр. тонер за принтери, следва да се класира в код 32159000 на КН и код по ТARIС [ЕГН]. При дата на извършване на това митническо нарушение – 05.07.2013г., актът е съставен на 14.02.2014 г. и в 2-годишният срок по чл.34, ал.1, изр.2, пр.2 ЗАНН.

Съгласно чл.234, ал.1, т.1 ЗМ, който избегне или направи опит да избегне пълно или частично заплащане или обезпечаване на митните сборове или на други публични държавни вземания, събирани от митническите органи, се наказва за митническа измама. За такова нарушение по чл.234, ал.1, т.1 ЗМ, извършено от юридическо лице, съгласно чл.234, ал.2, т.1 ЗМ наказанието е имуществена санкция в размер от 100 до 200 на сто от размера на избегнатите публични вземания. В случая административнонаказателната отговорност на [фирма] е осъществена по чл.234, ал.2, т.1 вр. чл.234, ал.1, т.1 ЗМ за избягване частичното заплащане на публично вземане, събирано от митническите органи, по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. в размер на 12 443.31 лв.

С писмо рег. № 93/1459/18.10.2013 г. е изразено становище от Агенция Митници във връзка с изпратени от Митница Столична мостри от девет вида стоки по протокол за вземане на проби № 246-254/09.10.2013 г., взети за целите на тарифното им класиране. Посочено е, че разграничителния критерии, прилаган от държавите на ЕС при класиране на касети пълни с мастило за печатащи устройства е наличието и съответно отсъствието на печатаща глава. В случая изделията не разполагат с вградена печатаща глава, чрез която реално да се осъществява отпечатването и не могат да се разглеждат като части за принтери от позиция 8443. Заключено е, че в случая класирането на стоките се извършва в код 3215 90 00 на КН и в код по TARIC 3215 90 00 90 на основание правила 1,3 б) и 6 от Общите правила за тълкуване на КН, същите не се охарактеризират като части за печатащите устройства от позиция 8443 на КН.

С Решение № 9600 - 0466/20.12.2013 г. на началника на Митница Столична: 1. за стока № 1 по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. са определени в клетка 31 „Колети и описание на стоката“ – „патрони с мастило за различни мстиленоструйни принтери – марка Канон“, в клетка 33 „Тарифен код“ – [ЕГН], в клетка 47 „Изчисляване на вземанията“ – вид – А00 – основа за изчисляване 159 529.75 лв. при ставка 6.5 % и сума 10 369.43 лв. и вид – В00 – основа за изчисляване 171 072.68 лв. и сума 34 214.53лв. В резултат на това със същото решение [фирма] е задължено да заплати по ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. сума в размер на 2 073.88 лв., представляващ неплатен дължим ДДС и мито в размер на 10 369.43 лв. ведно със

законната лихва от момента на възникване на задължението до окончателното погасяване на главницата.

По жалба на [фирма], разгледана в производство по чл.220 ЗМ вр. чл.145 – чл.178 АПК, с решение № 159 от 12.01.2015 г. по адм.д. № 1254/2014 г. на Административен съд София – град, Първо отделение, 44 състав, Решение № 9600 - 0466/20.12.2013 г. на началника на Митница Столична е потвърдено. С решение № 822 от 26.01.2016 г. по адм.д. № 2783/2015 г. на ВАС, Първо отделение е оставено в сила решение № 159 от 12.01.2015 г. по адм.д. № 1254/2014 г. на Административен съд София – град. И двете съдебни инстанции са приели, че новата митническа стойност е законосъобразно определена, правилно митническите органи са класирали стоката с код 32159000 на КН и код по ТARIС[EИК]. Съгласно общите правила за тълкуване на КН в позиция 8443 попадат печатарски машини и устройства, които служат за отпечатване с помощта на плочи, цилиндри и други отпечатващи детайли от № 8442; други печатащи устройства, копирни и факсмашини, дори камбинирани помежду си; части и принадлежности. Внасяните от [фирма] патрони осигуряват мастилото, което е необходимо за мастилено – струйния принтер с марка Канон и съобразно тази функция следва да се класира по ТARIС код 3215 - печатарски мастила, мастила за писане или чертане и други мастила, дори концентрирани или в твърдо състояние.

Съгласно чл.1, ал.1 от Регламент (Е.) № 2658/87 на Съвета от 23 юли 1987 относно тарифата и статистическата номенклатура и Общата митническа тарифа (ОВ, L 256, 07.09.1987), последно изменена към 13.06.2013 г. с Регламент (ЕО) 1549/2006 на Комисията от 17 октомври 2006 година за изменение на приложение I към Регламент (Е.) № 2658/87 (ОВ, L 301, 31.10.2006), КН е номенклатура на стоки, създадена с цел да отговори на изискванията на Общата митническа тарифа и на статистиката на външната търговия на ЕС. Структурата на КН включва: 1) номенклатурата на ХС – чл.1, ал.2, б.”а” от Регламент (Е.) № 2658/87; 2) подраздели на Общността към номенклатурата на ХС, наричани КН подпозиции, в случаите, в които е определено съответно равнище на митото - чл.1, ал.2, б.”б” от Регламент (Е.) № 2658/87; 2) предварителни разпоредби, допълнителни глави и бележки под линия, отнасящи се до КН подпозиции - чл.1, ал.2, б.”в” от Регламент (Е.) № 2658/87. КН е дадена в

Приложение I към Регламент (Е.) № 2658/87 ведно със самостоятелните и условни равнища на митата в Общата митническа тарифна система, допълнителните статистически единици и друга необходима информация – чл.1, ал.3 от Регламент (Е.) № 2658/87. Комисията съставя и интегрирана тарифа на ЕС, наричана TARIC, основата на КН, която включва: 1) допълнителни подраздели на ЕС, наричани TARIC подпозиции, необходими за описание на стоките, които подлежат на специфични мерки на ЕС, изброени в приложение II - чл.2, б."а" от Регламент (Е.) № 2658/87; б) равнищата на митата и другите прилагани такси - чл.2, б."б" от Регламент (Е.) № 2658/87; в) кодовите номера, посочени в чл.3, ал.3 и 4 - чл.2, б."а" от Регламент (Е.) № 2658/87; 4) всяка друга информация, необходима за прилагането и управлението на съответните мерки на ЕС. Всяка подпозиция от КН има 8-цифров кодов номер, като: 1) първите шест цифри са кодовите номера, които се отнасят до позиции и подпозиции от ХС - чл.3, ал.1, б."а" от Регламент (Е.) № 2658/87; 2) седмата и осмата цифра обозначават подпозиция от КН - чл.3, ал.1, б."б" от Регламент (Е.) № 2658/87. Д. цифра е запазена за използването ѝ от държавите – членки за техни национални статистически подраздели - чл.3, ал.2 от Регламент (Е.) № 2658/87. Десетата и единадесетата цифра идентифицират TARIC подпозициите, които заедно с посочените по-горе кодови номера, образуват TARIC кодовите номера – чл.3, ал.4 от Регламент (Е.) № 2658/87. КН, заедно с размерите на митата и другите такси, и тарифните размери, включени в TARIC или в други споразумения, в сила за ЕС, представляват Общата митническа тарифа, приложима при внос на стоки в ЕС – чл.4, ал.1 от Регламент (Е.) № 2658/87. TARIC се използва от Комисията и държавите-членки за прилагане на мерки на ЕС по отношение на вноса, а когато е необходимо, на износа и търговията между държавите – членки –чл.5, ал.1 от Регламент (Е.) № 2658/87. Съответно TARIC кодовите номера също се прилагат при вноса на стоки, обхванати от съответните подпозиции, а когато е необходимо, на износа и търговията между държавите – членки – чл.5, ал.2 от Регламент (Е.) № 2658/87. Комисията отговаря на управлението на TARIC, по-специално като: 1) въвежда мерките, изброени в Приложение II към TARIC - чл.6, б."а" от Регламент (Е.) № 2658/87; 2) дава TARIC кодовите номера - чл.6, б."в" от Регламент (Е.) №

2658/87; 3) актуализира TARIC - чл.6, б."в" от Регламент (Е.) № 2658/87.

По ЕАД № 13BG005807H0085143/05.07.2013 г. е декларирано в клетка № 31 – Колети и описание на стоките - РС = 2 Т. за принтери – общо 12096 броя, 2 колета, клетка № 33 Тарифен код - 84439990 00, предвиждащ ставка за мито 0.00%., вместо код 32159000 на КН и TARIC код [ЕГН] със ставка на мито по отношение стоки внос от трети страни в размер на 6.5%. По този начин [фирма] е избегнало заплащането на мито в размер на 10 369,43 лв. и ДДС в размер на 2 073.88 лв., в нарушение на чл.234, ал.1, т.1 ЗМ. С § 36 от ЗИДЗМ (ДВ, бр.60 от 2015 г.), в сила от 11.08.2015 г., чл.234, ал.4 ЗМ е изменен, таке че при митническа измама стоките – предмет на нарушението да се отнемат в полза на държавата, независимо от това чия собственост са, а ако липсват или са отчуждени, се присъжда тяхната равностойност, представляваща митническата им стойност, освен ако *избегнатите митни сборове и/или другите публични държавни вземания не надхвърлят 35% от митническата стойност на стоките*. Тази нова редакция на чл.234, ал.4 ЗМ, влязла в сила след издаване на НП № 246/2014 г. от 23.07.2014 г. като по-благоприятна от действащата към датата на извършване на спорното нарушение – 05.07.2013 г., я дерогира и подлежи на приложение съгласно чл.3, ал.2 ЗАНН. Според НП № 246/2014 г. от 23.07.2014 г. избегнатите публични вземания са общо за **12 443.31 лв.**, а стоките – предмет на нарушение са с митническа стойност – **159 529.75 лв.** При съотношение, в което избегнатите публични вземания са **7.8%** от митническата стойност на стоките–предмет на нарушение, минималният праг от **35%** от 234, ал.4 ЗМ (изм. – ДВ, бр.60 от 2015 г.) не се достига, без което отнемане в полза на държавата на тези стоки и присъждане на паричната им равностойност вече са недопустими, а постановените такива с НП № 246/2014 г. от 23.07.2014 г. – незаконосъобразни на основание чл.3, ал.2 ЗАНН.

След извършената касационна проверка по чл.218, ал.1 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН, тази инстанция не констатира сочените в касационните жалби

пороци на обжалваното решение. При служебната проверка по чл.218, ал.2 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН го намира за валидно, допустимо и в съответствие с материалния закон. В отсъствието на отменителни основания по чл.348, т.1, т.1 – 2 НПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН, касационната жалба като неоснователна ще се отхвърли с оставяне в сила на първоинстанционното решение на основание чл.221, ал.2, пр.1 АПК вр. чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН.

Водим от горното, **Административен съд София – град, IV касационен състав**

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 25.06.2015 г. по НАХД № 15732/2014 г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 7 състав.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: