

РЕШЕНИЕ

№ 2528

гр. София, 14.05.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 21.02.2020 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Евгения Иванова

**ЧЛЕНОВЕ: Жанета Малинова
Луиза Христова**

при участието на секретаря Дора Тинчева и при участието на прокурора Първолета Станчева, като разгледа дело номер **263** по описа за **2020** година докладвано от съдия Евгения Иванова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл. 63 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба от ТД на НАП С., чрез юриск.Н. срещу Решение от 26.11.2019г по нахд № 10471/2018г на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 103 състав, с което е отменено Наказателно постановление № 338151- F381238 / 28.05.2018 г., издадено от Директора на Дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" в ТД на НАП С., с което на [фирма], на основание чл. 355, ал. 4 във вр. с, ал. 1 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/ е наложена имуществена санкция в размер на 1000 лева, за нарушение на чл. 3, ал. 1, т. 1 от Наредба №Н-8/29.12.2005 г. във вр. с чл. 5, ал. 4, т. 1 КСО - неподаване в законоустановения срок на декларация образец 1 с данни за м.ноември 2017 г. за П. В. С., на длъжност „охранител“ съгласно трудов договор № 5045А/23.11.2013г В касационната жалба са изложени доводи за неправилно приложение на закона и допуснати процесуални нарушения при постановяването на първоинстанционното решение. Иска се отмяната му, както и потвърждаване на Наказателно постановление № 338151- F381238 / 28.05.2018 г., издадено от Директора на Дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" в ТД на НАП С. Намира за незаконосъобразен извода на въззивния съд, че в нарушение на чл. 42, т. 3 и на чл. 57, ал. 1, т. 5 ЗАНН, не е посочена ясно дата на извършване на

нарушението и с това се ограничавало правото на защита на нарушителя . Не бил отчетен и факта ,че [фирма] е системен нарушител на трудовото законодателство и вмененото му нарушение било извършено в условията на повторност.

В съд.з. касаторът чрез юриск.Ч. поддържа касационната жалба и моли за нейното уважаване.

Ответникът по касационното оспорване [фирма] неизпраща представител и не взема становище по същество на спора.

Прокурорът от Софийска градска прокуратура дава заключение за неоснователност на касационната жалба.

Настоящият касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди, както наведените с касационната жалба основания, така и тези по чл. 218, ал. 2 АПК, намира следното:

Касационната жалба е допустима, като постъпила в законоустановения срок, подадена от лице - страна в производството и против акт, подлежащ на касационно оспорване. По съществото на касационната жалба е основателна .

За да постанови решението си въззивната инстанция е приела за установена следната фактическа обстановка:

В хода на извършена на 29.03.2018 г. от дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" при ТД на НАП-С. проверка на [фирма] , е установено, че на дата 27.03.2018 г. дружеството е подало декларация - образец № 1 по чл. 2, ал. 1 от Наредба № Н-8/2005 г. на МФ за съдържанието, сроковете, начина и реда за подаване и съхранение на данни от работодателите, осигурителите за осигурените при тях лица, както и от самоосигуряващите се лица по отношение на наето на работа по трудов договор лице – П. В. С. . Подадената на 27.03.2018 г. декларация касаела данните за работника за месец ноември 2017 г. Т.е закъснението е от 88 дни . Тази декларация следвало да бъде подадена в срок до 28.12.2017 г., съгласно изискванията на чл. 3, ал. 1, т. 1, б. "а" от Наредба № Н-8/2005 г. на МФ.

При тези констатации на 18.04.2018 г. срещу дружеството бил съставен акт за установяване на административно нарушение за нарушение на чл. 5, ал. 4, т. 1 КСО, вр. чл. 2, ал. 1 и чл. 3, ал. 1, т. 2, б. "а" от Наредба № Н-8/2005 г. на МФ. Актът бил съставен в присъствие на управителя на дружеството и му бил предявен и подписан от него без възражения. Въз основа на него на 28.05.2018 г. било издадено процесното НП.Нарушението било повторно ,съгласно изброените в НП административни актове за същото нарушение.

Въззивния съд е направил необоснован извод за непосочване на конкретна дата на която е извършено нарушението ,при все че от съдържанието на АУАН и НП е видно срока, в който декларация - образец 1 е следвало да бъде подадена от работодателя - до 28.12.2017 г.. Касае се за задължение за извършване на конкретно действие до определен срок, поради което деня, следващ изтичането му - 28.12.2017 г., нарушението е извършено, съответно в АУАН и НП е посочена датата, на която е подадена декларацията - 27.03.2018 г. - със закъснение от 88 дни.

Разпоредбата на чл. 5, ал. 4, т. 1 КСО предвижда, че осигурителите, осигурителните каси, самоосигуряващите се лица и работодателите периодично представят в Националната агенция за приходите данни за осигурителния доход, осигурителните вноски за държавното обществено осигуряване, Учителския пенсионен фонд, здравното осигуряване, допълнителното задължително пенсионно осигуряване, вноските за фонд "Гарантирани вземания на работниците и служителите", дните в

осигуряване и облагаемия доход по Закона за данъците върху доходите на физическите лица - поотделно за всяко лице, подлежащо на осигуряване. Съгласно чл. 5, ал. 6 КСО съдържанието, сроковете, начинът и редът за подаване и съхраняване на декларациите по, ал. 4 се определят с наредба, издадена от министъра на финансите, съгласувана с управителя на Националния осигурителен институт. Посочената наредба, приета от министъра на финансите е именно Наредба № Н-8/29.12.2005 г. за съдържанието, сроковете, начина и реда за подаване и съхранение на данни от работодателите, осигурителите за осигурените при тях лица, както и от самоосигуряващите се лица като чл. 3, ал. 1, т. 1, б. "а" от нея предвижда, че декларация образец № 1 се подава в съответната компетентна териториална дирекция на Националната агенция за приходите от работодатели, осигурители и техните клонове и поделения - за всеки календарен месец до 25-то число на месеца, следващ месеца, за който се отнасят данните.

В настоящия случай ответника по касация е санкциониран за неподаване на дължимата декларация по чл. 5, ал. 4 КСО за м.ноември 2017 г. в нормативно определена срок за това - до 28.12.2017 г. Вместо това декларацията е подадена на 27.03.2018 г. със закъснение от 88 дни.

Следователно възражението на касатора за необоснованост на извода за допуснато съществено процесуално нарушение, изразяващо се в непосочване на датата на извършване на нарушението е основателно. Както беше посочено по-горе, видно от съдържанието и на АУАН, и на НП, изрично е посочено, че декларацията е следвало да бъде подадена до 28.12.2017 г., следователно с неподаването ѝ е извършено нарушение на чл. 5, ал. 4 на 29.12.2018 г. - денят, следващ изтичането на срока за изпълнение на нормативно предвиденото задължение. Тази дата, обратно на твърденията на касатора макар и да не е изрично посочено, е ясна въз основа на описаните факти.

С посоченото деяние дружеството е осъществило вмененото му нарушение на чл. 5, ал. 4 КСО, за което последният в чл. 355, ал. 1 предвижда налагането на имуществена санкция за едноличните търговци и юридическите лица в размер от 500 до 5000 лв., ако не подлежи на по-тежко наказание.

За да наложи санкция за нарушението като повторно извършено, административнонаказващият орган е взел предвид влезли в сила съответно на 08.09.2016г и 10.02.2017г наказателни постановления. По смисъла на § 1, ал. 4, т. 1 от ДР на КСО, "повторно нарушение" е нарушението, извършено в срок до една година от влизането в сила на наказателното постановление, с което нарушителят е наказан за нарушение от същия вид.

Предвид горното касационният съд намира, че неправилно, в нарушение на материалния закон, районния съд е отменил Наказателно постановление № 338151- F381238 / 28.05.2018 г., издадено от Директора на Дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" в ТД на НАП С. .

С оглед на това Решение от 26.11.2019г по нахд № 10471/2018г на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 103 състав, отменящо Наказателно постановление № 338151- F381238 / 28.05.2018 г., издадено от Директора на Дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" в ТД на НАП С., с което на [фирма], на основание чл. 355, ал. 4 във вр. с, ал. 1 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/ е наложена имуществена санкция в размер на 1000 лева, за нарушение на чл. 3, ал. 1, т. 1 от Наредба №Н-8/29.12.2005 г. във вр. с чл. 5, ал. 4, т. 1 КСО - неподаване в

законоустановения срок на декларация образец 1 с данни за м.ноември 2017 г. за П. В. С. ,на длъжност „охранител“ съгласно трудов договор № 5045А/23.11.2013г следва да се отмени и вместо него се постанови друго ,с което се потвърди процесното НП. Водим от горното, Административен съд София-град, XIV-ти касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение от 26.11.2019г по нахд № 10471/2018г на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 103 състав и вместо това ПОСТАНОВЯВА:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № 338151- F381238 / 28.05.2018 г., издадено от Директора на Дирекция "Средни данъкоплатци и осигурители" в ТД на НАП С., с което на [фирма], на основание чл. 355, ал. 4 във вр. с, ал. 1 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/ е наложена имуществена санкция в размер на 1000 лева , за нарушение на чл. 3, ал. 1, т. 1 от Наредба №Н-8/29.12.2005 г. във вр. с чл. 5, ал. 4, т. 1 КСО - неподаване в законоустановения срок на декларация образец 1 с данни за м.ноември 2017 г. за П. В. С. ,на длъжност „охранител“ съгласно трудов договор № 5045А/23.11.2013г

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.