Р Е Ш Е Н И Е
№ 2991

гр. София, 08.05.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, **IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**
в публично заседание на 25.04.2014 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Полина Якимова
ЧЛЕНОВЕ: Антоанета Аргирова
Диляна Николова

при участието на секретаря Красимира Савова и при участието на прокурора Ст. Димитров, като разгледа дело номер **2876** по описа за **2014** година докладвано от съдия Полина Якимова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на Глава дванайсета, чл.208-228 от АПК, вр.чл. 63, ал. 1, изр.2-ро от ЗАНН.

С решение от 30.01.2014г., постановено по н. а. х. дело № 22930/ 2012 г. по описа на Софийски районен съд, НО, 122 състав е отменено Наказателно постановление № 46/ 13.07.2012 г., издадено от директора на офис „М.” при ТД на НАП С. в частта му по пункт 2, 3, 4, 5 и 6, с които на [фирма], ЕИК[ЕИК], в качеството му на осигурител, са наложени „имуществени санкции”, всяко от които в размер на 500 лева за нарушение на чл. 7, ал.1 КСО на основание чл. 355, ал. 1 КСО. Със същото решение санкционният акт е потвърден в частта му по пунктове 1 и 7, с които на [фирма],[ЕИК], в качеството му на осигурител, са наложени административни наказания „имуществена санкция”, всяко от които в размер на 500 лева за нарушение на чл. 7, ал.1 КСО на основание чл. 355, ал. 1 КСО.

В срока и по реда на чл.211,ал.1 от АПК, вр. чл. 63, ал. 1 от ЗАНН решението е обжалвано в отменителната част от административно-наказващия орган /АНО/. Заявено е касационно основание по чл.348, ал.1, т.1 НПК, вр.чл.63, ал.1, изр.2-ро ЗАНН – нарушение на закона. Касаторът изразява несъгласие с изводите на СРС, че нарушенията се считат за открити в момента на подаване на декларация обр. 6 в съответната териториална дирекция на НАП – същата се депозира по интернет /за осигурители с електронен подпис/ и или „на гише“, а служителите, които приемат

тези декларации, не са органи по приходите и нямат компетентност да съставят АУАН, а датата на откриване на нарушението е датата на извършване на проверка за установяване на факти и обстоятелства в ТД на НАП С., офис „М.“. Изложени са и съображения, че се касае за масово и резултатно нарушение, обуславящо забавяне на осигурителните плащания по отношение на осигурените лица, спрямо които не се допуска забава при внасяне на осигурителните вноски.
В съдебно заседание пред Административен съд София-град касаторът, чрез представите по пълномощие, поддържа жалбата на изложените в нея основания.
Ответникът, [фирма], не ангажира становище по делото.
Прокурорът от Софийска градска прокуратура дава заключение за неоснователност на касационната жалба.
Съдът, като взе предвид релевираните с нея основания по смисъла на чл.348 от НПК и съобразно чл.218, ал.2 от АПК, провери изцяло съответствието на решението с процесуалните изисквания, свързани със съществуването и упражняването на субективното публично право на жалба и с материалния закон, намира за установено следното:
Касационната жалба е допустима.
Подадена е от лице, легитимирано да обжалва, срещу акт, подлежащ на касационен контрол и в установения за това преклузивен 14-дневен срок.
Разгледана по същество, жалбата е неоснователна:
От фактическа страна СРС приема за установено, че в рамките на извършена на 10.01.2012 г. проверка за установяване на факти и обстоятелства, извършена от органи по приходите в ТД на НАП С., офис М. е констатирано невнасяне в установените срокове на месечни осигурителни плащания по бюджета на ДОО за периода май – ноември 2011 г. [фирма] е санкционирано за това, в качеството на осигурител не е изпълнило задълженията си да внесе осигурителните вноски за държавно обществено осигуряване за наетите по трудово правоотношение служители за периода 01-31.05.2011 г. /пункт 1/, за периода 01-30.06.2011 г. /пункт 2/, за периода 01-31.07.2011 г. /пункт 3/, за периода 01-31.08.2011 г. /пункт 4/; за периода 01.09.2011г. – 30.09.2011 г. /пункт 5/, за периода 01.10.2011 г. – 31.10.2011 г. /пункт 6/ и за периода 01.11.-2011 г. – 30.11.2011 г.
В отменителната част решението е мотивирано с извод, че касаторът не е спазил срока по чл.34, ал.1 ЗАНН за съставяне на АУАН по отношение на нарушенията по пунктове 2, 3, 4, 5 и 6 от НП, тъй като те са открити съответно на 02.08.2011 г. /пункт 2/; на 12.08.2011 г. /пункт 3/ на 13.09.2011 г. /пункт 4/, на 11.10.2011 г. /пункт 5/ и на 07.11.2011 г. /пункт 6/. Датите на откриване на всяко от нарушенията според въззивната инстанция съвпадат с датите, на които от [фирма] са подадени декларации образец 6 по Наредба № Н-8 от 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.
Решението е неправилно.
Дружеството е привлечено към административно-наказателна отговорност за нарушение на предписанието на чл. 7, ал. 1 КСО, определяща дължимост на осигурителните вноски за ДОО за лицата по чл. 4, ал. 1 и 2 се внасят от осигурителите до 25-о число на месеца, следващ месеца, през който е положен трудът.
Правилен е изводът на СРС, че след изменението на санкционната норма на чл. 355, арл. 1 КСО чрез отпадане от приложното й поле на нарушенията по чл. 7 от кодекса

същото е съставомерно, но по чл. 349, ал. 1 КСО. Неправилен е обаче изводът на СРС, че датата, на която е открито всяко от нарушенията на цитираното нормативно предписание, съвпада с датата, на която осигурителят е подал декларации образец 6 по Наредба № Н-8/ 29.12.2005 г. за съдържанието, сроковете, начина и реда за подаване и съхранение на данни от работодателите, осигурителите за осигурените от тях лица, както и за самоосигуряващите се лица за всеки от месечните периоди.

В качеството си на осигурител [фирма] е субект на задължението по чл. 5, ал. 4 от КСО за периодично представяне 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; декларация за сумите за дължими осигурителни вноски за държавното обществено осигуряване, "Учителския пенсионен фонд", здравното осигуряване, допълнителното задължително пенсионно осигуряване, вноските за фонд "Гарантирани вземания на работниците и служителите" и данък по Закона за данъците върху доходите на физическите лица. Декларация за сумите за осигурителни вноски за държавното обществено осигуряване и за допълнителното задължително пенсионно осигуряване се подава и за лицата по чл. 4, ал. 5 и 9.

В Декларация образец 6 е дължимо отразяване на данни за дължими вноски и данък по чл. 42 ЗДДФЛ. Срокът за цитираното действие е установен в чл. 3 от Наредба № Н-8/ 2005 г. – до 25-то число на месеца, следващ този, за който се отнасят. Видно от съдържанието на образеца, отразяване дали е извършено плащането не е дължимо. Това означава, че не може да бъде поставен знак на равенство между депозиране на декларация обр. 6 „данни за дължими вноски и данък“ пред приходната администрация с установяване, че същите не са платени. По преписката не е посочен факт, въз основа на който да се приеме за установено, че към датите на депозиране на декларациите съставителят на АУАН е бил наясно, че дружеството не е изпълнило задължението си за внасяне на осигурителните плащания. А от датата на констатиране на нарушението в рамките на данъчно-осигурителен контрол във формата на проверка – 10.01.2012 г. до 17.02.2012 г., на която е съставен АУАН, е изминал период, по-кратък от 3 месеца.

При липсата на спор, че за петте месечни периода 01-31.05.2011 г. /пункт 1/, за периода 01-30.06.2011 г. /пункт 2/, за периода 01-31.07.2011 г. /пункт 3/, за периода 01-31.08.2011 г. /пункт 4/; за периода 01.09.2011 г. – 30.09.2011 г. /пункт 5/, за периода 01.10.2011 г. – 31.10.2011 г. /пункт 6/ и за периода 01.11.-2011 г. – 30.11.2011 г. осигурителните плащания не са осъществени своевременно – до 25-то число на месеца, следващ този за който са дължими, всяко от нарушенията е установено от обективна страна. АНО е наложил санкцията в законово установения минимум /500 лв/, което изключва довод за явната й несправедливост.

По тези съображения е дължима отмяна на решението в отменителната му част и потвърждаване на наказателното постановление в пунктове от 2 до 6, поради което и на основание чл. 222, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН, Административен съд София – град, IX касационен състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение от 30.01.2014г., постановено по н. а. х. дело № 22930/ 2012 г. по описа на Софийски районен съд, НО, 122 състав в частта, с която е отменено Наказателно постановление № 46/ 13.07.2012 г., издадено от директора на офис „М.” при ТД на НАП С. в частта му по пункт 2, 3, 4, 5 и 6, с които на [фирма], ЕИК[ЕИК], в качеството му на осигурител, са наложени „имуществени санкции”, всяко от които в размер на 500 лева за нарушение на чл. 7, ал.1 КСО на основание чл. 355, ал. 1 КСО.
ИЗМЕНЯ Наказателно постановление № 46/ 13.07.2012 г., издадено от директора на офис „М.” при ТД на НАП С. в частта му по пункт 2, 3, 4, 5 и 6, с които на [фирма], ЕИК[ЕИК], в качеството му на осигурител, са наложени „имуществени санкции”, всяко от които в размер на 500 лева за нарушение на чл. 7, ал.1 КСО като ПРЕКВАЛИФИЦИРА нарушенията като такива по чл. 349, ал. 1 КСО.
Решението не може да се обжалва.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЧЛЕНОВЕ: