

РЕШЕНИЕ

гр. София, г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, X КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в
публично заседание на 02.07.2010 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Лозан Панов

ЧЛЕНОВЕ: Росица Драганова

Ралица Романова

при участието на секретаря Цонка Вретенарова и при участието на прокурора Филипков, като разгледа дело номер **2352** по описа за **2010** година докладвано от съдия Ралица Романова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК, вр. чл. 63 от ЗАНН.

С решение от 07.01.2010 г. по НАХД № 6513/2009 г., Софийски районен съд, НО, 111-ти състав е отменил наказателно постановление № 691/03.04.2009г., издадено от зам.-директор на ТД на Н. - С. град, с което на основание чл.178 от Закона за данък върху добавената стойност на Фама-Хрел О. е наложена имуществена санкция в размер на 500 (петстотин) лева за нарушение на чл. 109 ал.1 вр. с чл.107,т.4, б."а" от ЗДДС.

Срещу така постановеното решение е постъпила жалба от заместник директора на ТД на Н., чрез процесуалния представител, с която се изразява искане съдебното решение да бъде отменено. Според изложените в касационната жалба доводи, първоинстанционният съд е формирал неправилен извод за маловажност на извършеното нарушение, на което основание е отменено наказателното постановление. Твърди се, че извършеното нарушение е от категорията на формалните, поради което разпоредбата на чл. 28, б „а” от ЗАНН не може да намери приложение.

Ответникът по касационната жалба, чрез процесуалния си представител оспорва същата и изразява искане първоинстанционното решение да бъде оставено в сила.

Представителят на С градска прокуратура дава заключение за основателност на касационната жалба.

Административен съд С.-град, като се запозна с изразените становища и въз основа на

основанията изложени в касационна жалба, разгледани по реда на чл.217 и чл.218 от АПК, намери за установено следното:

Видно от приложената по делото призовка, с която се съобщава, че решението на С районен съд (СРС) е постановено, същата е получена от представител на ТД на Н. – С. на 05.02.2010 г. Жалбата срещу решението е подадена на 19.02.2010г., видно от вх. № 5641/19.02.2010г. на С районен съд. Следователно, спазен е срокът, указан в разпоредбата на чл. 211 от АПК, вр. чл. 63 от ЗАНН. Касаторът притежава процесуална легитимация, по смисъла на чл. 210, ал.1 от АПК.

Предвид изложеното, касационната жалба е процесуално допустима.

Разгледана по същество е неоснователна.

В оспореното решение съдът е приел за установено, че СД Фама-Магор-И Шемтов и сие, с ЕИК 00434903 и с представители И Ж Шемтов и М Х К е заличено като търговец от търговския регистър към Агенцията по вписванията на 30.09.2008г. Издадено е удостоверение № *0638 от 02.10.2008г. на Агенцията по вписванията към министерството на правосъдието, в което е отразено, че в търговският регистър по партидата на Фама-Хрел О. в част Вписани обстоятелства и част Обявени актове, към дата 02.10.2008г. били вписани обстоятелства за Фама-Хрел О. с ЕИК * и с управители И Ж Шемтов и М Х К. Издадено е и удостоверение за актуално състояние №*3805/30.10.2008г. от Агенцията по вписванията, с което е удостоверява, че в търговският регистър по партидата на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД с ЕИК 00434903 е вписано, че дружеството е преобразувано, чрез промяна на правната му форма, като негов правоприменник е Фама-Хрел О. с ЕИК *. В удостоверението се посочва, че Фама-Магор-И Шемтов и сие СД е заличено като търговец. В двете издадени от Агенцията по вписванията удостоверения „Фама-Хрел” О. е с различни ЕИК, а в първото не се съдържат данни за преобразуващото се дружество Фама-Магор-И Шемтов и сие СД. Във връзка с последното, до изпълнителния директор на Агенцията по вписванията е подадена молба вх.№94-00-1983/03.11.2008г. С писмо изх. №94-00-1983/ 18.12.2008г. изпълнителният директор на Агенцията по вписванията отговорил на молбата, като е посочил, че в електронното дело на „Фама-Магор-И Шемтов и сие СД в търговския регистър воден от агенцията като правоприменник на процесното дружество е вписано Фама-Хрел О. с ЕИК *. Отбелязано е също, че партидата с ЕИК * е генерирана в резултат на технически проблем и предстои същата да бъде заличена от търговския регистър.

Издадено е удостоверение за актуално състояние № *0638/16.12.2008г. на Фама-Хрел О., в което е отразено, че в търговския регистър по партидата на дружеството в част Вписани обстоятелства и част Обявени актове към дата 16.12.2008г. са вписани следните обстоятелства: Фама-Хрел О. е с ЕИК * и с управители И Ж Шемтов и М Х К. Дружеството възниква чрез промяна на правната форма, като правоприменник на преобразуващото се дружество Фама-Магор-И Шемтов и сие СД с ЕИК 00434903.

На 06.01.2009г. от името на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД е подадено заявление за deregистрация по ЗДДС вх. №2200-0059 до Териториалната дирекция на Н.-гр.С. на осн чл.107,т.4,б "а" от ЗДДС. След направена справка от проверяващия орган по приходите е установено, че дружеството Фама-Магор-И Шемтов и сие СД е заличено като търговец на 30.09.2008г. Съставен е акт за установяване на административно нарушение № 691/14.01.2009г. за констатирано нарушение на разпоредбата на чл.109 ал.1 вр. с чл.107,т.4, б"а" от ЗДДС.

В писмо изх. №94-00-2315/ 02.02.2009г. на изпълнителния директор на Агенцията по

вписванията са изложени обстоятелства, че на 12.09.2008г. в агенцията по вписванията е подадено заявление вх.№*4147 за вписване преобразуването, чрез промяна на правната форма на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД във Фама-Хрел О.. Това обстоятелство е било отразено по партидите и на двете дружества на 30.09.2008г., но поради технически проблем, касаещ периода от 30.09.2008г. до 04.11.2008г. не е било видно, чрез публичния достъп до електронната система на търговския регистър по партидата на Фама-Хрел О., както и не е било възможно да се удостовери процесното обстоятелство и чрез хартиен носител-удостоверение за актуално състояние на Фама-Хрел О..

Въз основа на АУАН №691/14.01.2009г., от заместник директора на ТД -Н. - С. град е издадено наказателно постановление № 691/03.04.2009г. С него при идентично описание на фактическата обстановка на основание чл.178 от ЗДДС на Фама-Хрел О. е наложена имуществена санкция в размер на 500 лв. за нарушение на чл.109 ал.1 вр. чл.107,т.4, б."а" от ЗДДС.

Установената от първоинстанционния съд фактическа обстановка се потвърждава от гласните доказателства по делото, събрани чрез разпит на свидетеля Димислав П и от приетите писмени доказателства - Удостоверение за актуално състояние изх. №*0638/02.10.2008г., удостоверение за актуално състояние №*3805/30.10.2008г., удостоверение за актуално състояние №*0638/16.12.2008г., писмо изх. №94-00-1983/18.12.2008г., писмо изх. №94-00-2315/ 02.02.2009г., заверен препис на извадка от интернет сайта на търговския регистър по партидата на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД, заявление за дерегистрация по ЗДДС вх. №2200-0059/06.01.2009г., Заповед № ЗЦУ-152/06.03.2007 г. на изпълнителния директор на Н..

Софийският районен съд е отменил наказателното постановление като е приел, че от събраните по делото доказателства се установява, че преобразуването на Фама-Магор-Игор Шемтов и сие СД във Фама-Хрел О., чрез вписване на промяната на правната форма в търговския регистър е настъпило на 30.09.2008г. и от тази дата започва да тече предвидения в чл.109,ал.1 ЗДДС четиринадесет дневен срок за подаване на заявление за дерегистрация по ЗДДС. Тъй като правата и задълженията на преобразуващото се дружество преминават изцяло върху новоучреденото дружество по силата на закона Фама-Хрел О. става задължено лице по чл.109,ал.1 ЗДДС и следва да депозира заявление за дерегистрация по ЗДДС до териториална дирекция на Националната агенция за приходите. Възникналият технически проблем засегнал обявяването, респективно публичност на съдържащите се в търговския регистър по партидата на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД във Фама-Хрел О. данни относно преобразуването им чрез промяна на правната форма не влияе върху съставомерността на административното нарушение по чл.109,ал.1 ЗДДС, тъй като сложният фактически състав при осъществяването на който настъпва конститутивното действие на преобразуване на търговско дружество, чрез промяна на правната му форма, респективно за прекратяването на преобразуващото се дружество, в конкретния случай - Фама-Магор-И Шемтов и сие СД не включва изискването за обявяване на тези данни. Заявлението за дерегистрация на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД е подадено в ТД гр.С. на 06.01.2009г., след изтичане на предвидения в чл.109,ал.1 ЗДДС четиринадесет дневен срок..

Съдът е формулирал извод, че в случая формално е осъществен състав на нарушенията на чл.109, ал.1 вр с чл.107,т.4, б "а" от ЗДДС, но е налице маловажен случай, тъй като реално не са засегнати, нито са застрашени защитените чрез нормите на чл.109,ал.1 от

ЗДДС обществени отношения, гарантиращи нормалното функциониране на фискалната политика на държавата. Бездействието от страна на представителните органи на Фама-Хрел О. да подадат изискуемата декларация е в резултат на проблеми от техническо естество, засегнали публичността на данните, които били вписвани в търговския регистър по партидите на процесиите две дружества и свързани с тяхното преобразуване. Декларацията е подадена преди органите по приходите да констатират нарушението, от което следва, че задължението е изпълнено доброволно.

Позовавайки се на ТР № 1/2007 г. на ОСНК на ВКС Софийският районен съд е отменил наказателното постановление, поради издаването му в противоречие със закона. Изложени са мотиви, че в случая е констатирано наличие на предпоставките на чл. 28 ЗАНН, но административнонаказващият орган не е приложил разпоредбата, независимо от съществуващите за това основания.

Настоящата инстанция изцяло споделя изложените от първоинстанционния съд доводи относно наличие на маловажен случай. Независимо че административното нарушение, за извършването на което е издадено наказателното постановление, е формално по своя характер и за неговата съставомерност не е необходимо настъпване на вредни последици, случаят може да бъде преценен като маловажен. Разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН не поставя ограничение в приложното си поле, с оглед вида на нарушенията: резултатни или формални. В този смисъл, не може да се обоснове извод, че само поради обстоятелството, че в състава на нарушението не се включва настъпване на общественоопасни последици, извършването на това нарушение не може да бъде квалифицирано като маловажен случай. Преценката дали извършеното административно нарушение е маловажен случай се прави с оглед на засегнатите от деянието обществени отношения, липсата или незначителността на причинените в резултат от деянието общественоопасни последици, всички обстоятелства, при които деянието е намерило проявление в обективната действителност: време, място, обстановка на извършването му, начин и средства за осъществяването му, причините и условията, мотивирали извършителя да пристъпи към осъществяване на деянието, наличието или липсата на данни за други извършени нарушения. В случая, видно от установената фактическа обстановка, нарушителят е бил поставен в обективна невъзможност да изпълни императивните изисквания на закона относно подаване на заявление за дерегистрация по реда на ЗДДС в определените срокове. От това негово поведение не е настъпила вреда, доколкото липсват данни за осъществявана от страна на Фама-Магор-И Шемтов и сие СД дейност в периода от 30.09.2009г. до датата на дерегистрация по ЗДДС. Не са представени и данни дружеството да е било санкционирано за предишни нарушения на разпоредбите на ЗДДС.

Предвид изложеното настоящата инстанция намира, че постановеното решение на Софийският районен съд е правилно, като не са налице касационни основания по смисъла на чл. 348, ал. 1-3 от НПК, вр. чл. 63, ал.1 от ЗАНН, налагащи неговата отмяна.

По изложените съображения и на основание чл. 222, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, от ЗАНН, Административен съд – С. град

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 07.01.2010 г., постановено по НАХД № 6513/2009 г.

на С районен съд, НК, 111 -ти състав.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.