

РЕШЕНИЕ

№ 17542

гр. София, 20.09.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 14.06.2024 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Доброслав Руков

**ЧЛЕНОВЕ: Луиза Христова
Мария Шишкова**

при участието на секретаря Станислава Данаилова и при участието на прокурора Яни Костов, като разгледа дело номер **2973** по описа за **2024** година докладвано от съдия Мария Шишкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производство по реда на чл. 208 – чл. 228 от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр. чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на С. А. М. с постоянен адрес [населено място],[жк]347А, депозирана чрез процесуалния му представител – адв. М. Б., САК против Решение № 411 от 22.01.2024 г., постановено по НАХД № 3571/2023 г. по описа на Софийски районен съд (СРС), Наказателно отделение, 94 състав.

С обжалваното Решение е потвърдено Наказателно постановление (НП) № НП-8 от 07.02.2023 г., издадено от министъра на финансите, с което на С. М., на основание чл. 242, ал. 7 във вр. чл. 53, ал. 2, б. „а“ от НК, е наложено административно наказание „Глоба“ в размер на 200 лева за извършено административно нарушение на чл. 242, ал. 6, във вр. ал. 2 във вр. чл. 424, ал. 2, б. „г“ във вр. чл. 242, ал. 6, пр. 2 от НК, а в полза на държавата са отнети иззетите като веществени доказателства – остатъци от 20 броя блистери, желирани форми/таблетки, задържани с Разписка № 0218263 от 22.02.2022 г. на Агенция „Митници“ – София. На основание чл. 112, ал. 2 от НПК във вр. чл. 95, ал. 3 от ЗКНВП, е постановено унищожаването им след влизане в сила на Наказателното постановление. В тежест на санкционираното лице, на основание чл. 84 от ЗАНН във вр. чл. 189, ал. 3 от НПК, е възложено заплащане на направените разноски в съдебното производство в полза на бюджета на Съдебната власт, по сметка

на СРС, в размер на 496,00 лева, от които 396,00 лева за превод на документи и 100,00 лева – възнаграждение на експерта, изготвил заключение на приетата физико-химическа експертиза, назначена в хода на досъдебното производство.

В жалбата се излагат съображения за незаконосъобразност на решението на районния съд. Твърди се, че съдът е възприел неправилно релевантните факти от значение за състава на вмененото във вина на касатора административно нарушение. Сочи се нарушение на процесуалните правила при анализа на събраните доказателства – кредитирани с доверие единствено подкрепящите обвинителната теза. Поставя се акцент на твърдението за многократно деклариране от касатора на идентични продукти пред Агенция „Митници“ в предходни периоди по повод на осъществявана търговска дейност извън Република България – на територията на САЩ. Сочи се, че предназначението на задържаните стоки, предмет на административното нарушение е било да бъдат представени като мостри за изследване пред БАБХ. С тези аргументи е обосновано искане за отмяна на обжалваното решение и постановяване на друго, с което да бъде отменено като незаконосъобразно издадено и наказателното постановление, предмет на съдебния контрол.

Касаторът и процесуалният му представител не взеха участие в проведеното публично съдебно заседание пред настоящата инстанция.

В представен писмен отговор на касационната жалба, Министърът на финансите, чрез процесуалния си представител изразява становище за неоснователност и липса на основания за ревизия на постановения съдебен акт. Излага подробни аргументи относно категорично установените съставомерни елементи на административното нарушение, за което е наложена административната санкция. Счита същата за съответна на смекчаващите и отегчаващи отговорността на касатора обстоятелства.

В съдебното заседание пред настоящата инстанция процесуалният представител на министъра на финансите поддържа становището, изразено в писмения отговор и счита, че обжалваното решение като обосновано и законосъобразно следва да бъде оставено в сила.

Прокурорът от Софийска градска прокуратура е на становище, че решението на Районния съд е правилно и законосъобразно, а касационната жалба – неоснователна, поради което следва да бъде отхвърлена.

Административен съд – София-град, XXIII касационен състав, след като обсъди по отделно и в съвкупност приложените към делото доказателства, в контекста на релевантите касационни основания и становището на страните, съобразно правомощията си по чл. 218 от АПК, прие за установено от фактическа и правна страна:

Жалбата е процесуално допустима – подадена е от процесуално легитимирано лице – представляващ адресата на обжалваното наказателно постановление, с правен интерес от оспорването, в предвидения преклузивен срок по чл. 211, ал. 1 от АПК (съобщението за изготвеното решение е връчено на 30.01.2024 г., а жалбата е заведена с вх. № 44188 от 12.02.2024 г. в СРС), срещу подлежащ на касационна проверка съдебен акт, съгласно чл. 63в от ЗАНН.

Разгледана по същество жалбата е НЕОСНОВАТЕЛНА.

Въз основа на анализа на събраните доказателства в съдебното производство - информацията в приобщените, на основание чл. 283 от НПК, документи, приложени

към досъдебното производство и представените от пълномощника на касатора, показанията на служителите на Агенция „Митници“ – свидетелите Г. Б. и А. С., и на свид. Л. Б. главен експерт в Българската агенция за безопасност на храните (БАБХ), както и на приетата физико-химическа експертиза, съдебният състав е приел за установена следната фактическа обстановка:

Касаторът С. А. М. е едноличен собственик на капитала и представляващ „Ребел Байотек“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] и „РЕБЕЛ УАЙН ЕНД СПИРИТС – БГ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК]. Двете дружества са със седалище и адрес на управление [населено място], [улица].

На 08.06.2021 г. Министерът на земеделието, храните и горите е издал Разрешение № Р – 309 - 559 на представляваното от касатора търговско дружество „РЕБЕЛ УАЙН ЕНД СПИРИТС – БГ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със срок на валидност 5 години, да отглежда при спазване на действащата нормативна уредба, на открити и закрити площи, растения от рода на конопа (канабис) за влакно, семена за фураж и храна, и семена за посев, които имат съдържание под 0,2 тегловни % тетрахидроканабинол /ТХК/, определено в листната маса, цветните и плодните връхчета на влакнодайните сортове, вписани в Общия каталог на сортовете от земеделски растителни видове на Европейския съюз.

На 22.02.2022 г. при извършена митническа проверка в склад на куриерска фирма „Авнейшън Сървисиз“ ЕООД е проверено съдържанието на колетна пратка – 1 бр. кафяв кашон със залепена товарителница № 020 -20954592 с изпращач „ANCHOR EXPRESS 630 SUPREME DR BENSENVILLE IL US“ и получател „РЕБЕЛ БАЙОТЕК“ ЕООД. В транспортните документи е отразено, че пратката е с тегло 7 кг. и съдържа CBD CANNABIDIOL 7 броя и НЕМР OIL BLISTER PACKS 20 броя.

По идентичен начин видът и количествата на вещите е отразен и във фактура № 7004/02/08/2022 г. като е посочено, че блистерите са мостри и не предназначени за продажба.

При отваряне на пратката е установено, че в кашона има

8 броя бели пластмасови бутилки с бяло прахообразно вещество със специфичен мирис

и 20 бр. бели блистери, всеки от които с по 10 броя желирани зелени форми, наподобяващи таблетки без надписи от едната страна, а от другата с щампован надпис върху всяко легло за таблетка „! THC“.

Проверката е извършена от служители на ТД „Митница“ София – свидетелите Г. Б. – държавен инспектор и А. С. – главен инспектор. Иззети са представителни проби – около 20 гр. от бялото прахообразно вещество, опаковано в 8 отделни полиетиленови пликчета с шлиц и 1 бр. блистер с 10 бр. таблетки, които са предадени за изследване в Централната митническа лаборатория.

За резултатите от проверката е съставен Протокол № 22BG5800H007570 от 22.02.2022 г. Пратката е задържана от митническите служители с разписка № 0218263 от 22.02.2022 г.

В заключението на Митническата лабораторна експертиза № 06_22.02.2022 от 04.04.2022 г. е отразено, че в представените за изследване проби от бяло прахообразно вещество със специфичен мирис не са установени наркотични вещества по смисъла на Закона за контрол на наркотичните вещества и прекурсорите и Наредбата за реда за класифициране на растенията и веществата като наркотични. Установено е и, че не

съдържат прекурсори или химични анализи. Посочено е, че всички иззети сравнителни проби и от 8 бр. бели пластмасови бутилки са със сходен външен вид и качествен състав и представляват канабидиол (CBD).

По отношение на представените за изследване желирани зелени таблетирани форми, поставени в бял блистер, лабораторното изследване е установило, че съдържат основен компонент - канабидиол (CBD), активен наркотичен компонент - тетрахидроканабинол с процентно съдържание 0,19 тегловни % при средна нетна маса на 1 брой желирана форма – 2,1 грама както и други вещества от групата на канабиноидите.

Въз основа на тези резултати, поради липса на представено разрешително, издадено от министъра на здравеопазването, при условията на чл. 46 и чл. 47 от ЗКНВП, е уведомена Софийска градска прокуратура. С Постановление от 10.05.2022 г. по пр. пр. 8879/2022 г., наблюдаващият прокурор е образувал досъдебно производство № 33/2022 г. по описа на Отдел „Митническо разследване и разузнаване“ (МРР), ТД „Митница“ - София за разследване на престъпление по чл. 242, ал. 2 от НК – затова, че на 22.02.2022 г. в [населено място], без надлежно разрешително, чрез куриерска пратка № на товарителницата № 020-20954592, пристигнала от САЩ през границата на страната е пренесено високорисково наркотично вещество – 20 блистера желирани таблетки, съдържащи тетрахидроканабинол.

Наказателното производство е прекратено с Постановление на наблюдаващия прокурор от СГП от 17.10.2022 г. поради наличие на основания за прилагане на привилегированния състав на чл. 242, ал. 6 от НК – „маловажен случай“ на митническа контрабанда. Преценено е, че деянието с по-ниската степен обществена опасност в сравнение с други сходни деяния, поради което е прието, че не осъществява състав на престъпление, а представлява административно нарушение.

Събраните по реда на НПК доказателства и доказателствени средства в хода на проведеното разследване са изпратени, на основание чл. 424, ал. 2, б. „г“ от НК, на компетентния да санкционира по административен ред установеното административно нарушение – министърът на финансите.

Въз основа на изпратени материали от досъдебното производство, на 07.02.2023 г. министърът на финансите е издал оспореното наказателно постановление № НП – 8 от 07.02.2023 г., с което на основание чл. 424, ал. 2, б. „г“ от НК на касатора С. М. е наложено административно наказание „глоба“ в размер на 200,00 лева за извършено административно нарушение на чл. 242, ал. 6 вр. ал. 2 от НК. Разпоредено е да се отнемат в полза на държавата, на основание чл. 242, ал. 7 вр. чл. 53, ал. 2, б. „а“ от НК иззетите като веществени доказателства по делото – остатъкът от 20 бр. блистери желирани форми/таблетки с общо нето тегло 490 грама, задържани с разписка № 0218263 от 22.02.2022 г. на Агенция „Митници“ – София. На основание чл. 112, ал. 2 от НПК във вр. чл. 95, ал. 3 от ЗКНВП е постановено иззетите веществени доказателства да бъдат унищожени след влизане в сила на наказателното постановление.

Районният съд е положил дължимите усилия за събиране на необходимите и относими доказателства за обективно и пълно изясняване на всички обстоятелства от значение за установяване на елементите от състава на инкриминираното административно нарушение, като е спазил и процесуалните стандарти за оценка на доказателствените източници. Постановеното решение не страда от сочените като основание за отмяната му пороци в касационната жалба.

Валидно, допустимо и правилно е.

В мотивите на решението, СРС е кредитирал с доверие информацията, съдържаща се в събраните по предвидения процесуален ред доказателства и доказателствени средства в досъдебното производство, приобщени като писмени доказателства по делото, на основание чл. 283 от НПК, представените от процесуалния представител на касатора документи в съдебното производство, показанията на разпитаните свидетели – служителите на Агенция „Митници“ извършили митническата проверка и експертът от БАБХ, както и експертното становище на назначената в хода на разследването физико-химическа експертиза.

Направеният извод относно спазването на изискванията на чл. 57 от ЗАНН се споделят напълно от настоящата инстанция. Констатираното несъответствие на определената от административно наказващия орган цена на наркотичното вещество, предмет на административното нарушение, и дължимата според съда, правилно е преценено като незасягащо правото на защита на санкционираното лице, доколкото стойността на наркотичното вещество не е съставомерен елемент от обективната страна на инкриминираното административно нарушение.

Въз основа на обективния анализ на информацията от всички доказателствени източници, районният съд е приел, че касаторът е извършител на административното нарушение, за което му е наложено административно наказание. В този аспект, законосъобразно е посочено, че представеното Разрешение, издадено от министъра на земеделието, храните и горите е единствено за отглеждане на растения от рода на конопа (канабис), предназначени за влакно, семена за фураж и храна, и семена за посев, със съдържание под 0,3 тегловни процента на тетраhydroканабинол, определено в листната маса, цветните и плодните връхчета, за търговия и контрол (л. 10) и не дава основание за внос на наркотични вещества, включени в списъците по чл. 3, ал. 2, т. 1, т. 2 и т. 3 от ЗКНВП, независимо от концентрацията на активния компонент.

Позовавайки се на нормативно установения ред в ЗКНВП и издадената от министъра на здравеопазването Наредба № 7 от 26.01.2001 г. за внос и/или износ на наркотични вещества, решаващият съд законосъобразно е приел за неоснователни възраженията за липса на доказателства, установяващи елементите от състава на подлежащо на санкциониране административно нарушение, така както е приел и административно наказващият орган, въз основа на изпратените му материали от прекратеното наказателно производство.

При категорично установените факти, че касаторът не разполага с издадени от министъра на здравеопазването или от упълномощено от него длъжностно лице от специализираната администрация на министерството - лицензии по чл. 32, ал. 1 и/или по чл. 35, ал. 1 от ЗКНВП, и/или с разрешително за съответната пратка, съгласно чл. 47 от ЗКНВП, издадено по ред и при условия, определени с Наредба № 7 /26.01.2001 г., установеното макар и с минимална концентрация на активното наркотично вещество – тетраhydroканабинол във всяка от таблетките (под 0,2 тегловни%), законосъобразно е послужило на решаващия съд да приеме, че е нарушен нормативно установения ред за внос, предвиден в разпоредбата на чл. 47 от ЗКНВП.

Обосновано е и становището на въззивния съд, че дори и да се приеме за достоверна тезата на касатора, подкрепена от показанията на разпитания свидетел – служител на БАБХ, че внесеният количество 20 бр. блистери желирани форми/таблетки с общо нето тегло 490 грама представлява мостра, предназначена за съответната проверка на

съдържанието, с оглед последващото им пускане на пазара, при доказаното съдържание на високорисковото наркотично вещество – тетрахидроканабинол, независимо от по-ниската му концентрация, предполага спазване на предвидения нормативен ред за внос в разпоредбата на чл. 47 от ЗКНВП, а именно издадено разрешително за конкретната пратка от министъра на здравеопазването или от упълномощено от него длъжностно лице от специализираната администрация при Министерството на здравеопазването, при условия и по ред, определени в Наредба № 7/26.01.2001 г. за условията и реда за издаване на разрешителни за внос и износ на наркотични вещества.

Законосъобразно и обосновано е отказано да бъде уважено и искането за прилагане на разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН. Наложената административна санкция за установения маловажен случай на митническа контрабанда, напълно съответства на степента на обществена опасност на деянието, както и на останалите смекчаващи отговорността на касатора обстоятелства.

Изложеното дава основание на настоящия съдебен състав да остави в сила обжалваното решение като обосновано и законосъобразно, постановено при спазване на процесуалните правила, а касационната жалба като неоснователна да бъде отхвърлена.

Мотивиран от изложеното и на основание чл. 63в ЗАНН във вр. чл. 221, ал. 2, изр. 2 от АПК, Административен съд София град, XXIII касационен състав

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 411 от 22.01.2024 г., постановено по НАХД № 35710/2023 г. по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 94 състав.
РЕШЕНИЕТО не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ

ЧЛЕНОВЕ