

# РЕШЕНИЕ

№ 12544

гр. София, 22.07.2024 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XVI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 28.06.2024 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Елица Райковска**

**ЧЛЕНОВЕ: Златка Илиева**

**Мария Владимирова**

при участието на секретаря Кристина Петрова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **4961** по описа за **2024** година докладвано от съдия Елица Райковска, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Административен съд – София-град /АССГ/ е сезиран с касационна жалба /КЖ/, подадена от С. Д. Д. срещу решение от 15.03.2024 г. на СРС, НО, 101 с-в по нахд № 4044/2023 г., с което е потвърдено издаденото срещу касатора наказателно постановление /НП/. Моли решението на СРС и НП да бъдат отменени. Претендира разноски за двете инстанции. Представя списък.

Ответникът по КЖ – Директор на АДФИ, счита решението на СРС за законосъобразно. Претендира разноски за юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение, претендирано от касатора.

Представителят на СГП моли КЖ да бъде отхвърлена.

Съдът, след преценка на представените по делото доказателства, доводите и възраженията на страните в производството, намира за установено от фактическа страна следното:

На 25.05.2022 г. е издаден акт за установяване на административно нарушение /АУАН/ против С. Д. Д. за това, че на 10.05.2021 г. – датата, на която е осчетоводена фактура от 30.04.2021 г., издадена от Бент Ойл АД за извършена доставка на горива и

с която е превишен стойностният праг от 271 000 лева без ДДС – в Напоителни системи ЕАД, С. Д. в качеството ѝ на изпълнителен директор и възложител по чл. 5, ал. 2, т. 14 от ЗОП, не е приложила предвидения в закона ред за възлагане на обществена поръчка /ОП/ за доставка на гориво чрез процедура по чл. 18, ал. 1, т. 1-11 от ЗОП. За периода 01.01.2021-10.05.2021 г. разходите за гориво възлизат на обща стойност 274 536,76 лева без ДДС и надвишават прага по чл. 20, ал. 1, б. „б“ от ЗОП. Като не е възложила ОП чрез процедура по чл. 18, ал. 1, т. 1-11 от ЗОП Д. е нарушила разпоредбата на чл. 17, ал. 1 вр. чл. 20, ал. 1, т. 1, б. „б“ вр. чл. 3, ал. 1, т. 2 от ЗОП. В АУАН е посочено, че за доставките на горива, не е налице изключение от приложното поле на ЗОП, тъй като същите са квалифицирани като ОП – доставка на стока, която се търгува на стокова борса, съгласно списък, одобрен с акт на Министерския съвет. Представена е фактурата от 30.04.2021 г., издадена от Бент ойл АД на стойност 7410,51 лева без ДДС.

Приложена е справка от изпълнителния директор на Напоителни системи ЕАД от 31.03.2022 г. относно общия размер на начислените през 2021 г. разходи за горива. В същата е посочено, че през 2021 г. не е имало сключен договор за доставка на горива, като процедура по ЗОП е проведена през 2017 г., но не се е стигано до сключване на борсов договор.

Видно от писмо от А. Тийм ООД фактурата от Бент ойл АД е осчетоводена на 10.05.2021 г.

Представена е сметка 601 по статии за 2020 г.

Представена е и справка за сумите за гориво за 2021 г., заплатени на Бент ойл АД.

От правна страна:

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 от АПК, вр. чл. 63в от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е допустима.

Изпълнителният директор на Напоителни системи ЕАД /НС ЕАД/, дружество със 100 % държавно участие, безспорно е публичен възложител на ОП съгл. чл. 5, ал. 2, т. 14 от ЗОП. Д. е изпълнителен директор на НС ЕАД до 09.06.2021 г., съгл. посоченото в НП.

В НП макар и фактическата обстановка да е субсумирана правилно под текстовете на приложимите правни норми на ЗОП, съдът намира, че НП подлежи на отмяна, доколкото твърденията в него за достигнат праг по чл. 20, ал. 1, т. 1, б. „б“ от ЗОП, не са подкрепени с никакви доказателства. В частност, нито към АУАН, нито към НП е налице документ, от който да е виден размерът на разходите за гориво на НС ЕАД от 01.01.2021 г. до 10.05.2021 г. Представена е единствено въпросната фактура от Бент ойл АД от 30.04.2021 г. на стойност 8 892,61 лева с ДДС, осчетоводена на 10.05.2021 г., но за разходваните до 10.05.2021 г. от НС ЕАД средства за гориво изцяло липсват доказателства. Налице е справка за разходите за гориво за цялата 2021 г., но доколкото в НП е посочено, че Д. е била изпълнителен директор на дружеството до средата на 2021 г., то и от доказателствата не може да се направи извод, че прагът по чл. 20, ал. 1, т. 1, б. „б“ от ЗОП е достигнат на 10.05.2021 г. с въпросната фактура. Няма други документи, счетоводни извлечения или справки, от които да е виден размерът на разходите за гориво до 10.05.2023 г. Извлечението от счетоводна сметка 401 за цялата 2021 г. за доставчик Бент ойл АД също не доказва твърдяното превишаване на прага по чл. 20, ал. 1, т. 1 от ЗОП, тъй като дебит оборотите за целия период по тази сметка възлизат на 43 984,15 лева, а кредит оборотите – общо на 59 857,38 лева. Сметка 601 по статии за 2020 г. е неотнормирана към периода на

нарушението. По същество е налице едно твърдение за достигнат праг, неподкрепено с доказателства, които не могат за първи път да се събират в съдебна фаза, поради което вмененото на Д. нарушение се явява недоказано.

Налице е и друго съществено процесуално нарушение, което е предпоставка за отмяна на НП и решението на СРС, а именно обстоятелството, че санкцията е изчислена върху сумата от 562 143,96 лева с ДДС, въпреки че и в АУАН и в НП, единствените суми, които се обсъждат, са стойността от 274 538,76 лева без ДДС /329 446,51 лева с ДДС/, достигната след осчетоводяване на фактурата от 30.04.2021 г., както и сумата от 736 755,42 лева с ДДС – разходи за гориво за цялата 2021 г. По какъв начин е формирана стойността /разходът/ от 562 143,96 лева с ДДС, върху която е изчислена глобата на основание чл. 256, ал. 1 от ЗОП в размер на 2 %, за съда е неясно, което също е основание за отмяна на атакуваното НП. Ако разходите от 562 143,96 лева са формираны от 01.01.2021 г. до датата на освобождаване на Д. от длъжността „изпълнителен директор“, то това обстоятелство следва ясно да е посочено в НП, както и да е подкрепено с необходимите доказателства, от които да е видно по какъв начин е изчислена сумата от 562 143,96 лева с ДДС.

С оглед на изложеното настоящият състав намира, че НП и решението на СРС следва да бъдат отменени.

В тежест на ответника по касация остават направените от него разноски. Касаторът претендира разноски за адвокатско възнаграждение пред СРС и пред АССГ, представя списък и доказателства за извършването им /л. 25 и л. 26/, поради което АДФИ следва да бъде осъдена да му ги заплати в пълен размер – по 1300 лева за всяка инстанция. На основание чл. 63д от ЗАНН вр. чл. 18, ал. 2 вр. чл. 7, ал. 2, т. 3 от Наредба № 1/2004 за минималните размери на адвокатските възнаграждения, размерът на адв. възнаграждение за дела с материален интерес над 10000 лева възлиза на 1300 лева плюс 9% за горницата над 10000 лева, поради което и с оглед размера на глобата – 11 242,87 лева, претендиращият адв. хонорар от 1300 лева не се явява прекомерен.

Така мотивиран и на основание чл. 221, ал. 2 АПК вр. с чл. 63в ЗАНН, Административен съд София-град, 16-ти касационен състав

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 15.03.2024 г. на СРС, НО, 101 с-в по нахд № 4044/2023 г. и вместо него ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 11-01-448 от 18.11.2022 г., издадено от Директора на Агенцията за държавна финансова инспекция, с което на С. Д. Д. на основание чл. 256, ал. 1 вр. чл. 261, ал. 2 от ЗОП е наложена глоба в размер на 11 242,87 лева.

ОСЪЖДА Агенцията за държавна финансова инспекция да заплати на С. Д. Д., ЕГН [ЕГН], направените разноски за адвокатско възнаграждение в размер на 2600 лева общо за СРС и АССГ.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

