

РЕШЕНИЕ

№ 139

гр. София, 08.01.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 13.12.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Татяна Жилова

ЧЛЕНОВЕ: Доброслав Руков

Красимира Желева

при участието на секретаря Наталия Г Дринова и при участието на прокурора Ютеров, като разгледа дело номер **8749** по описа за **2013** година докладвано от съдия Татяна Жилова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.208 и сл. от АПК във връзка с чл. 63, ал. 1 от ЗАНН.

Делото е образувано по касационна жалба на ТД на НАП С. срещу Решение от 19.06.2013г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 7 състав, по н.а.х.д. №5982/2012г., с което е отменено наказателно постановление №11362-0017258 от 06.12.2011г., издадено от заместник- директора на ТД на НАП –С.. С наказателното постановление /НП/ на [фирма] е наложена имуществена санкция в размер на 500 лева на основание чл.185 ал.2 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/ за нарушение на чл.39 ал.1 от Наредба № Н-18 от 13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства/Наредбата/

Касаторът ТД на НАП –С. моли съдебното решение да бъде отменено и да бъде оставено в сила наказателното постановление. Счита, че в административно-наказателното производство фактическата обстановка е била коректно установена, което се потвърждава и от представените пред районния съд писмени доказателства.

Ответникът [фирма] не изразява становище по жалбата.

Прокурорът счита жалбата за основателна.

Настоящият съдебен състав, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна

страна следното:

Касационната жалба е допустима. Разгледана по същество, жалбата е неоснователна. Съдебното решение е правилно по съображения, различни от изложените в него.

Фактическата обстановка е установена пълно и вярно въз основа на събраните доказателства: При проверка на 09.06.2011г. в търговски обект, стопанисван от ответното дружество, инспектор по приходите при НАП е установил, че в книгата за дневните отчети не се съхранява пълнен дневен отчет с нулиране и запис на фискалната памет на въведеното в експлоатация фискално устройство за 26.05.2011, като са регистрирани продажби за деня в размер на 622лв.

Районният съд е отменил наказателното постановление като е приел, че обстоятелството, че са регистрирани продажби за този ден не е било доказано. Този извод на съда не намира опора в доказателствата по делото – представена е книгата за дневните отчети, в която страницата за 26.05.2011г. е непопълнена. Изготвен е един общ финансов отчет за периода от 20.05.2011г. до 28.01.2011г., в който е включени и продажбите на 26.05.2011г. в размер на 622лв. Следователно на 26.05.2011г. не е бил изготвен дневен отчет и касовият апарат не е бил нулиран. Възраженията на касатора в тази връзка са основателни.

Въпреки това, настоящата съдебна инстанция счита, че съдебното решение е правилно като краен резултат по изложените по-долу съображения.

Изпълнителното деяние, макар и формално и осъществено чрез бездействие, не е с висока обществена опасност, тъй като не застрашава в голяма степен обществените отношения, свързани с отчитането на публичните задължения. По сега действащата уредба отпечатването на отчети от паметта на фискалното устройство и залепването им в дневника за финансови отчети е последната мярка за отчитане на оборотите, предвидена в Глава пета “Отчетност на оборотите от продажбите“ от Наредбата. Пълното и точно отчитане на публичните задължения е гарантирано от задълженията на данъчните субекти да въведат фискални устройства, да изградят дистанционна връзка с НАП, и да предават данните за оборота по данъчния терминал. Следва да се вземат предвид разпоредбите на § 59, ал. 4, ал. 5 и ал. 6 от ПЗР на Наредба № Н-18 на МФ, съгласно които след 31.03.2012 г. се допуска използване на одобрените до влизане в сила на тази наредба фискални устройства, след доработка в съответствие с изискванията за дистанционна връзка с НАП, преминали одобрение по реда на глава втора. Доработката на фискалните устройства и инсталиране на данъчния терминал се извършва от производителя или от упълномощена от производителя сервизна фирма. Едновременно с това данъчните субекти са длъжни да съхраняват данните за оборота и на хартиен носител като водят дневници на финансовите отчети, да отпечатват и залепват в тях пълни дневни отчети и да съхраняват контролна лента на електронен носител (КЛЕН). След изграждането на дистанционната връзка с НАП и предаване на данните по данъчния терминал не е задължително използването на КЛЕН. С прочит и тълкуване на наредбата сочат на извод, че отпечатването на отчетите е предвидено с цел да се улеснят органите по приходите при извършване на проверки и ревизии, а не да се подобри отчетността или да се избегне укриването на оборот от продажбите. Поради ниската степен на обществена опасност деянието може да бъде ценено като маловажен случай. Съдът отбелязва, че разпоредбата на чл.185 ал.2 във връзка с ал.1 от ЗДДС не отчита степента на обществена опасност, свързана с изготвянето и съхраняването на

различните отчети (дневни или месечни, пълни или съкратени) и предаването на данни по Глава пета от Наредбата. Преценката за степента на обществена опасност следва да се прави конкретно от административно-наказващия орган, включително и по отношение на формалните нарушения, осъществени чрез бездействие. Съдът също е длъжен да извърши конкретна преценка на степента на обществена опасност на деянието както към момента на извършването му, така и в съответствие със сега действащата уредба.

По изложените съображения и като се вземе предвид, настоящата съдебна инстанция счита, че са налице основанията за маловажност по чл.28 от ЗАНН и целите на наказанието биха могли да се постигнат като на първо време се предупреди нарушителя да спазва установения ред.

Решението на районния съд е правилно като краен резултат и следва да бъде оставено в сила.

Така мотивиран и на основание чл.221 ал.2 от АПК Административен съд София-град, XI касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение от 19.06.2013г. на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 7 състав, по н.а.х.д. №5982/2012г.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1/