

Решение № 60513

Номер 60513

Година 17.08.2020

Град Смолян

Районен Съд - Смолян

На 16.07

Година 2020

В публично заседание в следния състав:

Председател:

Секретар:

Прокурор:

като разгледа докладваното от Петър Маргаритов

Административно наказателно дело

номер

20205440200110

по описа за

2020

година

Настоящото производство се развива по реда на чл. 59 и следващи от ЗАНН.

Образувано е по жалба на З. Б. срещу наказателно постановление номер ***/2020г издадено на 10.02.2020г от ***-С.Д. Началник на отдел „***“ в ГД „***“ Ц.,А. М. , с което :

- е наложена глоба в размер на 1000 лева на основание чл. 126ал.1 т.1 от ЗАДС за това, че на 10.05.2019г в Г.С. У.*** е държал 0,400 кг акцизни стоки тютюн за пушене без данъчен документ по ЗАДС или друг документ доказващ удостоверяването плащането ,начисляването или обезпечаването на акциза

- е наложена глоба в размер на 1240,98 лева на основание чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС ,затова че на 10.05.2019г в Г.С. У.*** в приземен етаж на къща е държал общо 141 литра етилов алкохол без данъчен документ по ЗАДС или друг документ доказващ удостоверяването плащането ,начисляването или обезпечаването на акциза .

-отнети са в полза на държавата стоките , предмет на нарушението ,а именно общо 141 литра етилов алкохол и 0,400 кг тютюн за пушене.

В жалбата е посочено, че постановлението е незаконосъобразно като се иска неговата отмяна.

В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв.*** и адв.***, като се поддържа жалбата и се претендират разноски.Излагат се доводи, че не е връчена надлежно поканата за съставяне на АУАН, като за същото нарушение е съставен друг АУАН, производството по който е прекратено и това пречатства възможността за съставяне на втори акт за същото нарушение .Изложени са доводи за неспазване на процедурата по вземане на проби по реда на Наредба № 3/18.04.2006г и последващото изследване на пробите.

В съдебно заседание въззиваемият не изпраща представител.Постъпила е писмена молба от юр.*** в подкрепа на издаденото наказателно постановление като се иска присъждане на юр. възнаграждение.

След като се запозна с прибощените доказателства съдът намира за установено от фактическа страна следното:

На 10.05.2029г свидетелите Д. и П./служители на Р.С./извършили проверка в къща, находяща се в Г.С. У.***, собственост на З. Б. по повод ан получен сигнал за държане на акцизни стоки без бандерол .В хода на проверката е установен монтиран в избата казан за варене на ракия и 141 литра етилов алкохол, съхраняван в общо десет туби .На третия етаж от къщата е

установена 0,400 кг тревна маса с мирис на тютюн, машинка за свиване на цигари и празни гилзи за цигари.

На място са съставени два протокола за извършена проверка в помещение без съгласие на собственика или обитателя или в тяхно отсъствие, като установените вещи са предадени с протокол за доброволно предаване от 10.05.2019г.

По случая е образувана **преписка** за извършено престъпление по чл. 234 от НК, като е изготвена експертна справка от експерт *-относно съдържанието на вещите, намерени в дома на Б..

На 10.10.2019г е постановен отказ да се образува наказателно производство от страна на прокурор П. РП-С..В този акт е прието, че извършеното деяние не представлява престъпление по чл. 234 ал.1 от НК, като материалите по преписката са изпратени на Р.С. за извършване на преценка и евентуално ангажиране на административно-наказателна отговорност по реда на ЗАНН за извършено нарушение по ЗАДС.

На 04.11.2019г е съставен АУАН срещу ***, като му е предявено административно нарушение по чл. 123 ал.1 от ЗАДС-затова, че на 10.05.2019г държи в дома си акцизни стоки -141 литра етилов алкохол и 0,400 кг тютюн за пушене без бандерол.

Съставеният АУАН е изпратен на органите на А. М., като с резолюция от 28.11.2019г производството е прекратено, тъй като описаното деяние осъществява състав на административно нарушение по чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС.

С въпросната резолюция е разпоредено съставяне на нов АУАН за извършено нарушение по 126 от ЗАДС.

На 17.12.2019г е изпратена покана до З. Б. за съставяне на АУАН.Поканата е изпратена на адрес **Г.С. У.***** /това е отбелязано в известието за доставяне/, като нарушителят не е открит и е направено отбелязване, че пратката е непотърсена.

На 09.01.2019г е съставен АУАН в отсъствие на нарушителя, като е предявено нарушение по чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС-затова, че на 10.05.2019г Б. държи в къщата си в Г.С. 141 литра етилов алкохол и 0,400 кг тютюн за пушене без данъчен документ по реда на ЗАДС, фактура или митнически документ или друг документ доказващ удостоверяването плащането, начисляването или обезпечаването на акциза.

АУАН е връчен на Б. на 13.01.2019г, като същият не депозирал възражения.

Въз основа на съставения нов АУАН е издадено обжалваното наказателно постановление, като наказващият орган възприел изложената в АУАН фактическа и правна обстановка и наложил:

- глоба в размер на 1000 лева на основание чл. 126ал.1 т.1 от ЗАДС за това, че Б. е държал 0,400 кг акцизни стоки тютюн за пушене без данъчен документ по ЗАДС,

- глоба в размер на 1240,98 лева на основание чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС,затова че Б. е държал общо 141 литра етилов алкохол без данъчен документ по ЗАДС

-отнел са в полза на държавата стоките предмет на нарушението.

П. издаване на наказателното постановление наказващият орган се позовал на изготвената експертна справка от *** в хода на образуваната преписка, относно физикохимичния състав на вещите, предмет на нарушението.В постановлението е прието, че стойността на дължимия акциз за държания тютюн е 60,80 лева, а стойността на акциза за държания алкохол възлиза на 620,49 лева.

Гореизложената фактическа обстановка не е спорна.

В хода на производството се събраха непротиворечиви гласни и писмени доказателства, че Б. е държал в дома си в Г.С. посочените акцизни стоки /141 литра етелов алкохол и 0,4кгтютюн за пушене/.В тази насока са показанията на св.Д., П. и съставените протоколи за извършена проверка от 10.05.2019г, съставени на основание чл. 83 ал.1 от ЗМВР.

В хода на образуваното административно-наказателно производство не са изискани доказателства от Б. за наличието на данъчни документи, доказващи заплащането, начисляването или обезпечаването на акциза.Подобни доказателства не са изискани от актосъставителя А. и не са били предмет на изследване в хода на образуваното АНП.В хода на съдебното производство не са ангажирани доказателства за наличието на подобни документи, като може да се направи извод, че Б. не е притежавал подобни документи.

Правни изводи:

Жалбата е процесуално допустима, като разгледана по същество **е частично основателна**, предвид на следното:

Разпоредбата на чл. 126 ал.1 от ЗАДС предвижда, че на лице, което държи, акцизни стоки без данъчен документ по този закон или фактура, митническа декларация, придружителен административен документ или друг документ, удостоверяващ плащането, начисляването или обезпечаването на акциза, се налага глоба в двойния размер на дължимия акциз, но не по-малко от

1000 лв.

По делото се установи, че на 10.05.2019г Б. е държал в дома си акцизни стоки - 141 литра етилов алкохол и 0,400 кг тютюн за пушене без данъчен документ по ЗАДС, удостоверяващ плащането, начисляването или обезпечаването на акциза.

По този начин Б. е осъществил **едно административно нарушение по смисъла на чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС**.

Незаконосъобразно с постановлението са наложени две отделни санкции за едно и също деяние. Б. е държал акцизни стоки в дома си/тютюн и алкохол/, без съответните документи, като незаконосъобразно са наложени две отделни санкции-съответно за държане на тютюн и етилов алкохол. По този начин е утежнено положението на наказаното лице. Ако беше наложена една санкция, то същата би следвало да е в размер на 1362,58 лева/ двойния размер на дължимия акциз /.Посочената нередовност обуславя отмяната на издаденото наказателно постановление, като по този начин е нарушен приложимия материален закон.

Съдът намира че в хода на образуваното АНП са допуснати **съществени процесуални нарушения**, обуславящи отмяната на постановлението, а именно:

Срещу Б. е съставен АУАН на 09.01.2019г без да е получил покана за съставяне на АУАН. Изпратената покана за съставяне на АУАН **не е изпратена на адреса на нарушителя** /Г.С. У.***/, като е адресирана до друг адрес - в Г.С. У.***. Поканата не е връчена на нарушителя, като срещу него е съставен АУАН, без същият да е поканен надлежно. Посочената нередовност е съществена и обуславя отмяната на постановлението, като нарушителят е възпрепятстван от възможността да участва в процедурата по съставянето на акта.

П. установяване на нарушениято и изземването на вещите, предмет на нарушениято, органите на МВР не са спазили разпоредбата на 83ал.1 т.1-3 от ЗМВР. В същата норма е предвидено, че полицейските органи могат да извършват проверки в помещения без съгласието на собственика или обитателя, само когато: 1. следва да се предотврати непосредствено предстоящо или започнало тежко престъпление; 2. са налице данни, че в помещението се укрива лице, извършило тежко престъпление; 3. е необходимо оказване на неотложна помощ на лица, чийто живот, здраве или лична свобода се намира в опасност или са налице други случаи на крайна необходимост.

В конкретния случай полицейските органи са извършили проверка в дома на Б., без да са налице предпоставките, визирани в чл. 83 ал.1 от ЗМВР.

На 10.05.2019г е извършена проверка в дома на Б., без наличието на законови основания, регламентирани в чл. 83ал.1 от ЗМВР. Съставените протоколи по чл. 83 ал.2 от ЗМВР са съставени в нарушение на предвидения от закона ред, като това действие е опорочило административно-наказателно производство.

Органите на реда са извършили фактическо действие по претърсване и изземване в дома на Б., за което действие не е съставен протокол за претърсване и изземване по реда от НПК.

От съдържанието на протокола по чл. 83 ал.2 от ЗМВР не може да се установи какви вещи са намерени и иззети П. проверката. Иззетите вещи не са описани надлежно и запечатани, както изисква нормата на чл. 163 ал.7 от НПК.

В хода на образуваното административно-наказателно производство не е спазен предвидения ред в Наредба №3/18.04.2006г. за вземане на проби и методите за анализ за целите на контрола върху акцизните стоки. Актосъставителят и наказващият орган са се позовали на изготвена експертна справка, изготвена в хода на полицейската преписка. Тази експертна справка не може да бъде ползвана като надлежно доказателство. Експертната справка **не е годно доказателствено средство по смисъла на НПК**, като същата не представлява експертиза. Поради това не е спазен предвидения ред за установяването на физико-химичните характеристики на вещите, предмет на нарушениято. Органите на А. "М." са били длъжни да вземат проби по реда на Наредба №3/18.04.2006г в присъствието на нарушителя и същите да бъдат подложени на лабораторно изследване, като наспазването на тази процедура е довело до нарушаване на приложимия материален закон.

Съдът не споделя тезата, че съставянето на втори акт представлява съществено процесуално нарушение. Производството по съставения първи акт е прекратено надлежно от наказващия орган, като съставеният втори акт е за друго административно нарушение.

Посочените нередовности обуславят отмяната на постановлението, в частта, с която са наложени две отделни глоби на основание чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС.

Постановлението следва да се потвърди в частта, с която са отнети в полза на държавата вещите, предмет на нарушениято. Притежаването на акцизни стоки без документ, доказващ заплащането на акциза е забранено от закона, като същите вещи следва да се отнемат в полза на държавата.

В полза на жалбоподателя следва да се присъди адв.възнаграждени е в размер на 450 лева,

като не са направени възражения за прекомерност на претендираното възнаграждение.

С оглед на изложеното съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ наказателно постановление номер ***/2020г издадено на 10.02.2020г от ***-С.Д. Началник на отдел „***“ в ГД „***“ Ц.,А. М. ,**В ЧАСТТА** , с която на **З. А. Б. ЕГН *** :

- е наложена **глоба в размер на 1000 лева** на основание чл. 126ал.1 т.1 от ЗАДС затова , че на 10.05.2019г в Г.С. У.*** е държал 0,400 кг акцизни стоки тютюн за пушене без данъчен документ по ЗАДС или фактура или митнически документ или друг документ доказващ удостоверяването , плащането ,начисляването или обезпечаването на акциза .

- **е наложена глоба в размер на 1240,98 лева** на основание чл. 126 ал.1 т.1 от ЗАДС ,затова че на 10.05.2019г в Г.С. У.*** в приземен етаж на къща е държал общо 141 литра етилов алкохол без данъчен документ по ЗАДС или фактура или митнически документ или друг документ , доказващ удостоверяването , плащането ,начисляването или обезпечаването на акциза .

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление номер ***/2020г издадено на 10.02.2020г от ***-С.Д. Началник на отдел „***“ в ГД „***“ Ц.,А. М. издадено срещу **З. А. Б. ЕГН *** ,**В ЧАСТТА** , с която са отнети са в полза на държавата на основание чл. 124 от ЗАДС стоките предмет на нарушението, а именно общо 141 литра етилов алкохол и 0,400 кг тютюн за пушене.

ОСЪЖДА А. М.-Г.София ДА ЗАПЛАТИ на **З. А. Б. ЕГН *** направените разноски по делото-450,00 лева-заплатено адвокатско възнаграждение.

Да се съобщи решението на страните, като същото подлежи на касационно обжалване в 14-дневен срок, считано от връчването му пред АС-С..

СЪДИЯ.....