

РЕШЕНИЕ

№ 4

гр. Ихтиман, 03.01.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

РАЙОНЕН СЪД – ИХТИМАН, ПЪРВИ НАКАЗАТЕЛЕН СЪСТАВ, в публично заседание на шести декември през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Радослава М. Йорданова

при участието на секретаря Лиана Цв. Тенекева
като разгледа докладваното от Радослава М. Йорданова Административно наказателно дело № 20231840200324 по описа за 2023 година

Производството е по чл. 58д-63д ЗАНН.

Н. А. С. ЕГН ***** от гр. Ихтиман, ул. „*“ № 1 е обжалвал наказателно постановление (НП) № BG2023/5800-175/НП от 20.04.2023 г. на Директора на ТД Митница София на Агенция „Митници“, с което за нарушение на чл. 126, ал. 1 ЗАДС му е наложена глоба в размер на 2000 лева и на основание чл. 124, ал. 1 ЗАДС са отнети в полза на държавата 420 л нефтопродукт-нефтено масло.

В жалбата се твърди, че НП е незаконосъобразно, тъй като не е извършено твърдяното административно нарушение. Освен това се сочи, че при съставянето на АУАН са допуснати съществени процесуални нарушения.

В съдебно заседание процесуалният представител на жалбоподателя навежда доводи за допуснати нарушения при вземането на пробите, което е опорочило административнонаказателното производство.

Въззиваемата страна чрез процесуалния си представител оспорва жалбата и моли издаденото наказателно постановление да бъде потвърдено.

Съдът, като обсъди доводите на страните и събраните писмени и гласни доказателства съобразно с чл. 14 и 18 НПК, приема за установено следното:

На 01.12.2022 г. служители на ОДМВР-София извършили проверка на имот, находящ се в гр. Ихтиман, ул. „*“ № 1, представляващ гараж и работилница, ползвани от Н. А. С.. Тъй като по време на проверката били установени съдове, пълни с течност с мирис на петролен продукт била сигнализирана ТД Митница София за оказване на съдействие. На място били изпратени служителите на отдел „Митническо разузнаване и разследване“ А. Х., К. К. и К. В. за извършване на проверката.

Н. С. представил Споразумение за прекратяване на административнонаказателно производство № BG2022/5800-192/С по описа на ТД Митница София от 15.04.2022 г. , платено нареждане от 20.04.2022 г., както и приемо-предавателен протокол № 12 на енергийни продукти /горива/ от 30.09.2022 г. за получено гориво, представляващо предмет

на нарушението по споразумението за прекратяване на административнонаказателното производство.

Въпреки това проверяващият екип е измерил плътността на течността в съдовете чрез използване на служебен денситометър, който е отчел плътност от 0,846 .g/cm³.

Направена била справка в Автоматизираната информационна система към Агенция 4Митници, от която било установено, че съгласно митническа лабораторна експертиза № 08_30.12.2021/18.01.2022 г. по описа на ЦМЛ на ЦМУ при Агенция „Митници“ количеството гориво, представляващо предмета на нарушението по Споразумение за прекратяване на административнонаказателно производство № BG2022/5800-192/С по описа на ТД Митница София от 15.04.2022 г. и върнато на С. на 30.09.2022 г. е с плътност 828,0 кг/м³.

Проверяващите приели, че течността в съдовете е с еднаква плътност и взели решение да бъде прелята в един пластмасов съд, тип „куб“ с вместимост 1000 литра, при което е установено, че общото количество течност е 420 литра.

От този съд били взети проби, за което е съставен Протокол за вземане на проби № 643/01.12.2022 г. по описа на ТД Митница София и съдът бил запечатан, след което и транспортиран до склад за съхранени на задържани, отнети или изоставени в полза на държавата акцизни стоки при ТД Митница София

Взетите проби били изпратени за лабораторен анализ в Централна митническа лаборатория при ЦМУ на Агенция „Митници“, като съгласно митническа лабораторна експертиза № 15_12.12.2022/16.12.20022 г. по описа на ЦМЛ определеният химичен състав на продукта е характерен за нефтените масла с преобладаващо съдържание на неароматните (парафинно-нафтените) спрямо ароматните съставки. В продукта е установено съдържание на „биодизел“ в количество 0,5 об. %. По своите дестилационни характеристики и определените физико-химични показатели изпитаната проба отговаря на изискванията за „Тежки масла – газьол“, съгласно Допълнителни забележки, т. 2, Б. „г“ и „д“ на Комбинираната номенклатура. Освен това продуктът бил с тегловно съдържание на сяра 7,8 мг/кг и не съдържал маркиращи вещества

Изискано било становище от директора на дирекция „Митническа дейност и методология“ при ЦМУ на Агенция „Митници“ относно тарифното класиране в Комбинираната номенклатура на Европейския съюз на стоката, като е определен код по КН 2710 19 43.

От представената служебна бележка, издадена от началник на отдел „Акцизна дейност“ в Агенция „Митници“ е установено, че към 01.12.2022 г. дължимият акциз за 420 л нефтопродукт с код по КН 27101943 е 271,32 лева.

На 27.02.2023 г. бил съставен Акт за установяване на административно нарушение, в който е прието, че Н. Стестримски на 01.12.2022 г. в гр. Ихтиман е държал акцизни стоки: 420 л нефтопродукт – нефтено масло, в което преобладават неароматни съставки, несъдържащо биодизел, отговарящо на изискванията за „тежки масла“ – „газьол“ с тегловно съдържание на сяра, непревишаващо 0,001 %, несъдържащо маркиращи вещества с код по КН 27101943, за което съгласно ЗАДС се държи акциз, без данъчен документ по ЗАДС или фактура, или митническа декларация, или придружителен административен документ/електронен административен документ, или документ на хартиен носител, когато компютърната система не работи, или друг документ, удостоверяващ, плащането, начисляването или обезпечаването на акциза, с което е нарушил чл. 126 ЗАДС.

Въз основа на акта е издадено и атакуваното № BG2023/5800-185/НП/20.04.2023 г. на Директора на ТД Митница София на Агенция „Митници“, в което е прието, че С. е извършил нарушението при условията на повторност, поради което и му е наложена глоба в размер на 2000 лева и на основание чл. 124, ал. 1 ЗАДС са отнети в полза на държавата 420 л

нефтопродукт-нефтено масло, предмет на нарушението.

Описаната фактическа обстановка се установи от протокол за извършена проверка № 22BG005800A007518/01.12.2022 г., опис на иззетите акцизни стоки, протокол за вземане на проба № 643/01.12.2022 г., митническа лабораторна експертиза № 15_12.12.2022/16.12.20022 г. по описа на ЦМЛ, служебни бележки и справки.

В показанията си св. К. К. твърди, че в обекта са били намерени 42 пластмасови туби от по 10 литра, пълни с течност, чиято плътност била измерена с денситометър и след като плътността била еднаква ги пресипали в общ съд, от където с пробоотборник взели 4 проби – две за лабораторията, една контролна и една оставена на проверяваното лице.

От своя страна св. А. Х. не си спомня точното количество намерени туби с петролен продукт, както и как са били вземани както пробите с денситометъра, а и контролните проби от съда, в който е бил прелят продукта.

От показанията на св. К. В., който е взел пробата за изследване се установява, че същата е взета пробоотборник, след като течността от тубите била събрана в общ съд. Пробоотборникът представлява метален съд с обем около 1 литър. Свидетелят заявява, че предполага, че всички туби са били изпробвани с денситометъра.

Според св. М. К., който е служител на ОДМВР-София, при проверката установили туби от по 25 литра, две „кубчета“ от по 1 тон, както и железен варел, около 200 литра, като не всички съдове били пълни. Имало и шишета от минерална вода. Служителите на Митница София взели проби от повечето от тубите, след което ги събрали в общ съд.

От показанията на св. * Д., която е извършила химичния анализ на пробата, се установява, че изследването на горивата е автоматизирано, като при дизеловото гориво не би трябвало да има големи изменения при престой. Според свидетелката при предходното изследване и настоящото е било установено различие на съдържанието на биодизел и сира. Според свидетелката плътността е показател за това, дали течността е еднаква.

От представеното Споразумение за прекратяване на административнонаказателно производство № BG2022/5800-192/С по описа на ТД Митница София от 15.04.2022 г., се установява, че на 22.12.2021 г. е била извършена проверка, при която е констатирано, че Н. С. е държал 2000 литра „тежки масла“ – „газъл“ с установено наличие на биодизел и тегловно съдържание на сира превишаващо 0,001 %, но непревишаващо 0,1 % с код по КН 27102016 без данъчен документ по ЗАДС или фактура, или митническа декларация, или придружителен административен документ/електронен административен документ, или документ на хартиен носител, когато компютърната система не работи, или друг документ, удостоверяващ, плащането, начисляването или обезпечаването на акциза, с което е нарушен, чл. 126 ЗАДС, като е определена глоба в размер на 2067,20 лева и Н. С. е бил задължен да заплати сумата от 920 лева, представляваща 40 % от пазарната цена на стоката, предмет на нарушението. Според изисканата Митническа лабораторна експертиза № 08_30.12.2021/18.01.2022 г. по описа на ЦМЛ на ЦМУ при Агенция „Митници“ се установява, че количеството установен „биодизел“ е 0,98 оБ. %, а тегловното съдържание на сира – 36,7 мг/кг.

При така установеното от фактическа страна съдът достигна до следните правни изводи:

Актът и наказателното постановление са издадени от териториални и материално компетентни органи, в кръга на тяхната дейност.

Съгласно разпоредбата на чл. 126 ЗАДС, действаща към датата на извършване на нарушението, на лице, което държи, предлага, продава или превозва акцизни стоки без данъчен документ по този закон или фактура, или митническа декларация, или придружителен административен документ/ електронен административен документ или

документ на хартиен носител, когато компютърната система не работи, 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., а при повторно нарушение - не по-малко от 2000 лева - за физическите лица.

Приложимостта на посочената норма се обуславя от установяване на факта, че съответното лице държи акцизни стоки, както и че за тези стоки няма данъчен документ по ЗАДС или фактура, или митническа декларация, или придружителен административен документ/електронен административен документ или документ на хартиен носител, когато компютърната система не работи, или друг документ, удостоверяващ плащането, начисляването или обезпечаването на акциза.

В хода на настоящото производство от извършения анализ, описан в лабораторната експертиза се установи, че Н. С. в собствения си гараж и работилница в гр. Ихтиман е държал на акцизна стока, представляваща енергиен продукт по смисъла на чл.2 т.3 ЗАДС, съобразно кодовете по КН по чл.13 ал.1 т.2 ЗАДС - тежко масло – газьол.

Спорно е в производството дали намерената у С. акцизна стока е идентична на върнатата му с приемо-предавателен протокол № 12 на енергийни продукти /горива/ от 30.09.2022 г. във връзка със Споразумение за прекратяване на административнонаказателно производство № BG2022/5800-192/С по описа на ТД Митница София от 15.04.2022 г.

В настоящия случай съдът приема, че от събраните по делото писмени и гласни доказателства не може да се направи еднозначен извод за това, че пробите на намереното у С. на 01.12.2022 г. гориво са взети по начин, който гарантира достоверен резултат от последващото лабораторно изследване и оттам – че този енергиен продукт изцяло или отчасти не е идентичен с върнатия на жалбоподателя няколко месеца по-рано. Очевидно е, че към 01.12.2022 г. в държане на С. е имало продукт с различни дестилационни характеристики и физико-химични показатели от тези, които са немерени у него при предходната проверка на 22.12.2021 г., но от представените от наказващия орган доказателства не може да се направи обоснован извод какво е било действителното количество на този продукт.

За да достигне до този извод съдът съобрази, че съществуват съществени противоречия в показанията на митническите служители, извършили проверката и показанията на служителя на ОДМВР-София, който е присъствал също на проверката. В случая полицейският служител твърди, че в обекта са били намерени различни съдове – туби от по 25 литра, пластмасови шишета, варел, а и куб, пълни с различно количество течност, докато двамата митнически служители, които в крайна сметка са служители на наказващия орган, твърдят, че са немерени 42 пластмасови туби от по 10 литра, всичките пълни с течност.

На второ място, съществува разминаване в твърденията на свидетелите за това дали всички съдове са били проверени със служебния денситометър относно плътността на продукта, така че да са налице основанията за образуване на сборна проба. Не е ясно кой от митническите служители фактически е извършил проверката с денситометъра. Следва да се има предвид, че съгласно т. 2 на § 1 от ДР на Наредба № 3 от 18.04.2006 г. за вземането на проби и методите за анализ за целите на контрола върху акцизните стоки „сборна проба" е проба, получена чрез обединяването в общ съд на части от партидата или от обема стока и която има физични или химични характеристики, идентични на средните характеристики на целия обем или партида. Ако не са били проверени всичките съдове с течност, то е нямало основание да се приеме, че са от една партида, така че да се образува сборна проба в съответствие с Наредба № 3 и Ръководството за взимане на проби от стоки за целите на митническия контрол и контрола върху акцизните стоки.

Не на последно място, по делото няма убедителни доказателства за това, че

получените от С. с приемо-предавателен протокол № 12 на енергийни продукти /горива/ от 30.09.2022 г. 2000 литра тежки масла „газъл“ е със същите характеристики, съотв. код по КН, с този, който е бил предмет на нарушението по Споразумение за прекратяване на административнонаказателно производство № BG2022/5800-192/С по описа на ТД Митница София.

Неспазването на реда за вземане на проби от акцизни стоки за извършване на лабораторни анализи за целите на контрола върху акцизните стоки, във всички случаи съставлява съществено отклонение от процесуалните правила при установяване на извършването на административното нарушение по чл. 126 ЗАДС.

Няма основание и за отнемане в полза на държавата на иззетото количество газъл, доколкото не се установи дали в действителност за него отчасти или изцяло не е платен дължимия акциз.

В този смисъл според настоящия състав атакуваното наказателно постановление е незаконосъобразно и следва да бъде отменено.

В съответствие с чл. 63д, ал. 1 ЗАНН вр. чл. 144 АПК вр. чл. 78, ал. 1 ГПК жалбоподателят има право на разноски, които съгласно приложения договор за правна защита и съдействие възлизат на 400 лева.

Водим от изложеното, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № BG2023/5800-175/НП от 20.04.2023 г. на Директора на ТД Митница София на Агенция „Митници“.

ОСЪЖДА АГЕНЦИЯ „МИТНИЦИ“ **ДА ЗАПЛАТИ НА** Н. А. С. ЕГН ***** от гр. Ихтиман, ул. „*“ № 1 сумата от 400,00 лв. (четиристотин лева) разноски в производството.

Решението може да се обжалва с касационна жалба по реда на АПК пред АдмС–София област в 14-дневен срок от получаване на съобщението, че е изготвено.

Съдия при Районен съд – Ихтиман: _____