

# РЕШЕНИЕ

№ 46

гр. Гълъбово, 08.11.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**РАЙОНЕН СЪД – ГЪЛЪБОВО** в публично заседание на единадесети октомври през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: **ТОДОР АСЕНОВ**

при участието на секретаря Белослава П. Колева  
като разглежда докладваното от **ТОДОР АСЕНОВ** Административно  
наказателно дело № 20225550200123 по описа за 2022 година  
и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.59-63 от ЗАНН.

Обжалвано е Наказателно постановление № 137 от 08.02.2021г. на А.Л.Х-П – Директор на Териториална Дирекция Тракийска, упълномощена съгласно Заповед №ЗАМ-43/32-8734 от 07.01.2019г. на Директора на Агенция „Митница”, с което на „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК1” ЕООД, ЕИК 123533834, със седалище и адрес на управление: гр.Гълъбово, с управители В.Г.Г., И.М.Ц., Н.А.Е., О.Р.Ж.М. ДР710722-ОРЖМ от Ф. и Т.Б.Б., на основание чл.112, ал.1 от Закона за акцизите и данъчните складове /ЗАДС/, са наложени четиринадесет броя административни наказания „имуществена санкция” - всяка в размер на 500 /петстотин/ лева, за извършени четиринадесет броя нарушения на разпоредбата на чл.43, ал.1, т.2, по реда на чл.84, ал.8, т.1 от ЗАДС, вр. чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС.

В жалбата си и в с.з. – чрез пълномощник, жалбоподателя излага съображения за незаконосъобразност и неправилност на наказателното постановление и моли същото да бъде отменено.

Въззиваемата страна изразява становище, че НП е правилно и законосъобразно и следва да бъде потвърдено.

По делото бяха събрани писмени доказателства: акцизен данъчен документ № 74/11.02.2019 г. на уникален контролен № 0000000004355796; акцизен данъчен документ

№ 75/11.03.2019 г. на уникален контролен № 0000000004414545; акцизен данъчен документ № 76/10.04.2019 г. на уникален контролен № 0000000004478300; акцизен данъчен документ № 77/10.05.2019 г. на уникален контролен № 0000000004536450; акцизен данъчен документ № 78/10.06.2019 г. на уникален контролен № 0000000004600472; акцизен данъчен документ № 79/08.07.2019 г. на уникален контролен № 0000000004660191; акцизен данъчен документ № 80/09.08.2019 г. на уникален контролен № 0000000004733279; № 81/10.09.2019 г. на уникален контролен № 0000000004805462; № 82/08.10.2019 г. на уникален контролен № 0000000004861488; № 83/11.11.2019 г. на уникален контролен № 0000000004933437; № 84/10.01.2020 г. на уникален контролен № 0000000005056562; извадка от електронната поща за изпращане на екселски файлове с показания на електромерите в административната сграда за периода от м.декември 2014 г. до м.декември 2019 г.; пълномощно; заповед № ЗАМ-43/32-8734/07.01.2019 г. на директора на Агенция „Митници“; съпроводително писмо, рег. № 32-43184/08.02.2021 г., за изпращане на наказателно постановление; наказателно постановление № 137/08.02.2021 г.; извадка за регистрация по ДДС на „Ей и Ес – ЗС Марица-изток 1“ ЕООД; извадка от регистър Задължения към митническа администрация за актове /РЕЗМА – 4.3.1/ от 01.12.2020 г.; извадка от регистър Задължения към митническа администрация за задължения /РЕЗМА – 4.3.1/ от 01.12.2020 г.; уведомително писмо от ТД „Тракийка“ до Агенция „Митници“, рег. № 32-352948/01.12.2020 г.; съпроводително писмо до ТД „Тракийка“ от Агенция „Митници“, рег. № 32-350510/30.11.2020 г.; доклад от гл.експерт П. Л. П., рег. № 32-294792/09.10.2020 г.; молба от упълномощено лице на „Ей и Ес – ЗС Марица-изток 1“ ЕООД за сключване на споразумение, изх. № MG-MFI-158/12.10.2020 г.; пълномощно; акт за установяване на административно нарушение № 110/05.10.2020 г. – копие и оригинал; обяснение от С.Д.Ш. от 05.10.2020 г.; уведомително писмо до представляващите „Ей и Ес – ЗС Марица-изток 1“ ЕООД за получаване на АУАН, рег. № 32-273094/18.09.2020 г.; протокол № BG003000-РК-ПП26/07.07.2020 г. от извършена документална проверка; пълномощно; справка за закупена електроенергия от ЧЕЗ и консумирана електроенергия от Административна сграда /MWh/ от м.януари до м.декември 2018 г.; справка за закупена електроенергия от ЧЕЗ и консумирана електроенергия от Административна сграда /MWh/ от м.януари до м.декември 2019 г.; Справка за закупена ел. енергия от ЧЕЗ Трейд България ЕАД; фактури, подробно описани в справката – 11 бр.; кредитно известие – 2 бр.; Разпечатки от регистрирани ел. акцизни данъчни декларации за начислен акциз – 11 бр.; Разпечатки от подадени данъчни декларации – 14 бр.; Искане за представяне на документи и писмени обяснения от данъчно задължено лице; Разпечатка от имейл до И.Б., Хартиена справка за закупена и изразходвана ел. енергия през 2018 г.; Електронна справка за закупена и изразходвана ел. енергия през 2018 г.; Хартиена справка за закупена и изразходвана ел. енергия през 2019 г. и Електронна справка за закупена и изразходвана ел. енергия през 2019 г.; заверени копия на разпечатка от служебната електронна поща на кореспонденцията между ТД на Агенция „Митници“ и представител на „Ей и Ес – ЗС Марица-изток 1“ ЕООД, ведно с екселски файлове с показанията на електромерите в административната сграда на дружеството за периода м.декември 2014 г. – м.декември 2019 г., свалени на електронен носител – СД, Протокол № BG003000-ПК4-158

от 08.04.2020г. и искане за представяне на документи и писмени обяснения от данъчнозадължено лице № BG003000-РК4-ИДИЗ/29.01.2020 г.; заверени копия на Ревизионен акт по чл.118 от ДОПК № BG00300013-РА12/ 30.10.2020 г.; заверени копия на Ревизионен акт по чл.118 от ДОПК № BG00300013-РА12/ 30.10.2020 г.

Бяха разпитани в качеството на свидетели П. Л. П. - съставил АУАН и М. И. Н. – свидетел по акта.

След преценка поотделно и в съвкупност на събрания по делото доказателствен материал, доводите и становищата на страните, РС - Гълъбово намира за установено следното от фактическа и правна страна:

От фактическа страна:

С АУАН №110 от 05.10.2020г. е установено следното: „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК1” ЕООД е регистрирано лице на основание чл.57а, ал.1, т.3 от ЗАДС, съгласно издадено Удостоверение за задължителна регистрация на основание чл.57а, ал.1, т.3 от ЗАДС от началника на Митница Пловдив с № BG003000OL0010/ 07.09.2011 г. Удостоверението е издадено за обект, находит се в гр. Гълъбово, п.к. 6280. общ. Гълъбово, обл. Стара Загора. Връчено на 07.09.2011г.

Съгласно Глава четвърта (Режим отложено плащане на акциз), Раздел III а (Задължителна регистрация), чл. 57а, ал.1,т.3 от ЗАДС, на задължителна регистрация по този закон подлежат лицата, които потребяват собствена електрическа енергия, произведена от централа с обща инсталирана мощност над 5 MW или добиват природен газ и го потребяват за свои собствени нужди, както и лицата, получили лиценз по Закона за енергетиката за производство на електрическа енергия, за пренос или разпределение на електрическа енергия или природен газ. за търговия с електрическа енергия, за обществена доставка на електрическа енергия или природен газ или за снабдяване от крайни снабдители на електрическа енергия или природен газ, когато потребяват електрическа енергия или природен газ за свои собствени нужди.

Въз основа на подадено в Митница Пловдив искане и па основание чл. 57б, ал.6 от ЗАДС е издадено Удостоверение за регистрация № BG0030001.0010/ 07.09.2011г. от началника на Митница Пловдив по седалище и адрес на управление на дружеството съгласно чл. 57б, ал.7 от ЗАДС за производство на електрическа енергия (за инсталирана електрическа мощност). Видовете акцизни стоки, които могат да се произвеждат, разпределят или потребяват са: Електрическа енергия с код по КН 2716 0000.

Във връзка с извършвана проверка възложена на екип от митнически служители М. И. Н. - старши инспектор в териториална дирекция на Агенция „Митници” и П. П. - главен експерт в Агенция „Митници” за установяване на факти и обстоятелства по реда на глава XV от ДОПК, възложена от Директора на Териториална дирекция „Тракийска”, относно изпълнение на условията по издадените Удостоверение за освободен от акциз краен

потребител (УОАКП) № BG003000E0I02 и Удостоверение за задължителна регистрация по чл. 57а, ал.1, т.3 от ЗАДС с № BG003000L00I0, е изготвено и връчено Искане за представяне на документи и писмени обяснения от данъчно задължено лице (ИПДПОДЗЛ) № В(ЮО3000-РК4-ИДПЗ/ 29.01.2020 г. на Т.Б.Б. - в качеството му на Управител на „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” ЕООД с определен 14-дневен срок за изпълнение.

С писма с вх. № 32-69513/04.03.2020г. и вх. № 32-113365/14.04.2020г. на ТД „Тракийска” са представени исканите документи и писмени обяснения.

С ИПДПОДЗЛ № BO003000-РК4-ИДП7 от 03.04.2020г. са изискани допълнителни документи, справки и писмени обяснения. ИПДПОДЗЛ № BO003000-РК4-ИД117 от 03.04.2020г. е връчено по реда на чл.29, ал.4 от ДОПК, като връчването е удостоверено съгласно разпоредбата на чл.30, ал.6, изречение второ от ДОПК.

С писмо с вх. № 32-115762/ 16.04.2020г. на териториална дирекция „Тракийска” са представени исканите документи и писмени обяснения.

С протокол № BG003000-РК4-158/ 08.04.2020г., издаден от проверяващия екип, след извършване на документален контрол на наличните документи в ТД „Тракийска” и на подадените акцизни декларации за всеки данъчен период и след направения анализ на представените документи и писмени обяснения в хода на извършваната проверка били констатирани следните факти и обстоятелства:

Съгласно чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС освобождаване за потребление е потреблението на електрическа енергия от лицата по чл. 57а, ал.1, т.3 за свои собствени нужди, с изключение на случаите на потреблението на електрическа енергия за производство или поддържане на производство на електрическа енергия. За освободената за потребление електрическа енергия, съгласно чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС се издава електронен акцизен данъчен документи (е-АДД) в съответствие с разпоредбите на чл. 84, ал.8, т.1 от ЗАДС.

Проверяваното дружество консумира електрическа енергия в административната си сграда, находяща се в гр. Гълъбово, п.к. 6280, общ. Гълъбово, обл.Стара Загора. За отчетността на потребената електрическа енергия в административната сграда има монтирани два електромера тип MT831-TIA32R46S53-El-V22-M3K03Z4-0.5S-5/6/A на производителя ISCKRA-EMECO с клас на точност при измерване на активна енергия 0.5s.

Първият електромер отчита електрическата енергия, потребена за отопление и климатизация, а вторият за осветление и контакти. След преглед и съпоставяне на данните от системата, отчитаща електроенергията SSM2020 - софтуер за дистанционно отчитане на електромери на Frodexim се установило, че „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” ЕООД не издава е-АДД за потребеното количество електрическа енергия в административната си сграда.

В същото време проверяваното дружество е издавало е-АДД-та за закупените количества електрическа енергия за поддържане на производство на електрическа енергия. Съгласно чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС потреблението на електрическа енергия от лицата по чл. 57а, ал.1, т.3 за производство и поддържане на производство на електрическа енергия не е освобождаване за потребление.

В заключение дружеството е начислявало недължим акциз за поддържане па

производството си на електрическа енергия и едновременно с това не е заплащало дължимия акциз за потребената електрическа енергия за свои собствени нужди в административната си сграда и съответно не е издавало е-АДД-та, съгласно чл. 84, ал.8, т.1 от ЗАДС.

Проверяващият екип проверил обстойно количествата електрическа енергия, потребена за собствени нужди - за административната сграда на дружеството, и енергията, потребена за поддържането на производството на електрическа енергия. Направена е сравнителна и изравнителна калкулация на количествата електрическа енергия в двете направления, както и на стойността на акциз, който трябва да бъде заплатен и този, който не е трябвало да се заплаща.

Период	Закупена електроенергия от НЕК/ЧЕЗ (MWh)	Консумирана електроенергия Административна сграда (MWh)	Разлика (MWh)
Декември 2014	90,00	17,212	72,79
Януари 2015	259,680	16,880	242,80
Февруари 2015	108,240	16,321	91,92
Март 2015	1 489,440	16,663	1 472,78
Април 2015	1 292,160	14,065	1 278,10
Май 2015	95,520	12,526	82,99
Юни 2015	87,240	11,653	75,59
Юли 2015	69,480	12,628	56,85
Август 2015	100,800	12,234	88,57
Септември 2015	0,000	11,513	-11,51
Октомври 2015	481,200	9,411	471,79
Ноември 2015	333,060	9,272	323,79
Декември 2015	222,000	10,317	211,68
Януари 2016	174,900	12,450	162,45
Февруари 2016	262,770	10,501	252,27
Март 2016	497,880	10,380	487,50
Април 2016	286,440	8,969	277,47
Май 2016	1 333,230	8,641	1 324,59
Юни 2016	254,970	9,023	245,95
Юли 2016	0,000	8,557	-8,56

Август 2016	345,030	8,629	336,40
Септември 2016	368,640	7,080	361,56
Октомври 2016	124,590	9,174	115,42
Ноември 2016	610,170	11,098	599,07
Декември 2016	38,610	11,595	27,02
Януари 2017	114,600	11,970	102,63
Февруари 2017	77,640	9,178	68,46
Март 2017	263,730	8,879	254,85
Април 2017	395,790	8,104	387,69
Май 2017	35,580	7,645	27,94
Юни 2017	424,230	7,669	416,56
Юли 2017	277,620	8,827	268,79
Август 2017	375,690	8,673	367,02
Септември 2017	321,450	7,958	313,49
Октомври 2017	72,330	9,589	62,74
Ноември 2017	142,080	10,725	131,36
Декември 2017	90,840	11,882	78,96
Януари 2018	211,890	13,851	198,04
Февруари 2018	228,390	10,794	217,60
Март 2018	708,570	11,070	697,50
Април 2018	939,210	8,665	930,55
Май 2018	198,900	8,759	190,14
Юни 2018	100,200	9,825	90,38
Юли 2018	467,400	9,948	457,45
Август 2018	857,400	9,976	847,42
Септември 2018	896,400	9,580	886,82
Октомври 2018	206,700	10,240	196,46
Ноември 2018	0,000	12,678	-12,68
Декември 2018	0,000	12,407	-12,41
Януари 2019	177,900	14,782	163,12

Февруари 2019	84,300	13,086	71,21
Март 2019	62,400	12,066	50,33
Април 2019	72,00	10,847	61,15
Май 2019	226,200	9,860	216,34
Юни 2019	2 030,100	10,653	2 019,45
Юли 2019	120,000	10,994	109,01
Август 2019	116,100	11,539	104,56
Септември 2019	1 408,500	11,270	1 397,23
Октомври 2019	257,700	12,898	244,80
Ноември 2019	0,000	13,474	-13,47
Декември 2019	204,000	15,302	188,70
<b>Рекапитулация</b>	<b>21091,89</b>	<b>672,455</b>	<b>20419,47</b>

Съгласно чл.22, ал.6 от ДОПК срокът, който се брои на дни изтича в края на последния ден. Съгласно чл. 22, ал.7 от ДОПК, когато срокът изтича в неприсъствен ден, този ден не се брои и срокът изтича в следващия след него присъствен ден.

От представената таблица и описаните по-горе обстоятелства е видно, че "ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I" ЕООД е извършило 14 броя административни нарушения на посочените по-долу дати, изразяващи се в неиздаване на е-АДД за консумираната електрическа енергия за свои собствени нужди и съответно дължимият за нея акциз в лева:

Период	Дата до която е следвало да се издаде е-АДД	Консумирана електроенергия Административна сграда (MWh)	Акциз лева
Ноември 2018	10.12.2018г.	12,678	25,36
Декември 2018	10.01.2019г.	12,407	24,81
Януари 2019	11.02.2019г.	14,782	29,56
Февруари 2019	11.03.2019г.	13,086	26,17
Март 2019	10.04.2019г.	12,066	24,13
Април 2019	10.05.2019г.	10,847	21,69
Май 2019	10.06.2016г.	9,860	19,72
Юни 2019	10.07.2019г.	10,653	21,31
Юли 2019	12.08.2018г.	10,994	21,99

Август 2019	10.09.2019г.	11,539	23,08
Септември 2019	10.10.2019г.	11,270	22,54
Октомври 2019	11.11.2019г.	12,898	25,80
Ноември 2019	10.12.2019г.	13,474	16,95
Декември 2019	10.01.2020г.	15,302	30,60

Актосъставителят е приел, че с издаването на Протокол № ВС003000-РК4-ПП26/ 07.07.2020г. е установено, че „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I" ЕООД, ЕИК 123533834, с адрес на управление: гр. Гълъбово п. к. 6280, община Гълъбово, област Стара Загора, представлявано от В.Г.Г., И.М.Ц., Н.А.Е., О.Р.Ж.М. Т.Б.Б. /О.Р.Ж.М. И.М.Ц. и Т.Б.Б. представляват и задължават дружеството самостоятелно, В.Г.Г. представлява и задължава дружеството заедно с О.Р.Ж.М. Н.А.Е. представлява и задължава дружеството заедно с И.М.Ц., в качеството му на регистрирано лице, но чл. 57а, ал.1, т.3 от ЗАДС с Регистрация BG003000L0010/ 07.09.2011г. е извършило 14 бр. административни нарушения в 14 (четирнадесет) данъчни периода, като:

№ по ред	Период	Вх.№ на акцизната декларация	Дата на която е извършено нарушението, като не е издадено е-АДД	Консумирана електроенергия Административна сграда (MWh)	Акциз в лева
1.	Ноември 2018	BG003000/01-04930/12.12.2018	11.12.2018 г.	12,678	25,36
2.	Декември 2018	BG003000/01-00392/15.01.2019	11.01.2019 г.	12,407	24,81
3.	Януари 2019	BG 003000/01-00724/12.02.2019	12.02.2019 г.	14,782	29,56
4.	февруари 2019	BG 003000/01-01116/12.03.2019	12.03.2019 г.	13,086	26,17
5.	Март 2019	BG003000/01-01584/12.04.2019	11.04.2019 г.	12,066	24,13
6.	Април 2019	BG003000/01-01917/10.05.2019	11.05.2019 г.	10,847	21,69

7.	Май 2019	BG 003000/01-02413/ 14.06.2019	II.06.2019 г.	9,860	19,72
8.	Юни 2019	BG003000/01-02727/ 10.07.2019	11.07.2019 г.	10,653	21,31
9.	Юли 2019	BG003000/01-03212/ 13.08.2019	13.08.2019 г.	10,994	21,99
10.	Август 2019	BG 003000/01-03629/ 16.09.2019	11.09.2019 г.	11,539	23,08
п.	Септември 2019	BG003000/01-03844/ 09.10.2019	11.10.2019 г.	11,270	22,54
12.	Октомври 2019	BG 003000/01-04323/ 12.11.2019	12.11.2019 г.	12,898	25,80
13.	Ноември 2019	BG003000/01-04749/ 12.12.2019	11.12.2019 г.	13,474 I	16.95
14	Декември 2019	BG003000/01-00350/ 14.01.2020	11.01.2020 г.	15,302	30,60

не е издало е-АДД за консумираната електрическа енергия за свои собствени нужди и съответно не е начислило дължимият за нея акциз в лева, с което е нарушило разпоредбите на чл. 43, ал. 1, т. 2 по реда на чл. 84, ал. 8, т. 1 от ЗАДС и във връзка с чл. 20, ал. 2, т. 18 от ЗАДС и по този начин е осъществило състава на чл. 112, ал. 1 от ЗАДС.

При съставянето на АУАН - на 05.10.2020г. в МБ „Стара Загора” се явила С.Д.Ш. - в качеството ѝ на упълномощено лице на ”ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” ЕООД с ЕИК 123533834 и дала следните писмени обяснения: „Проектът на фирмата изпълнител за изграждане на ТЕЦ „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” не е включвал инсталиране на електромери за административната сграда. В последствие са монтирани такива, като е създаден и акаунт за Агенция ”Митници”, но процесът за уведомяване на Агенция „Митници” и получаване на съгласие от тяхна страна не е приключен, към настоящият момент като електроенергия за собствена консумация се декларира цялото количество електрическа енергия, която се закупува от системата”.

Представителят на дружеството – жалбоподател С. Ш. подписала съставения АУАН и получила срещу разписка препис от него. В законоустановения срок по чл.44, ал.1 от ЗАНН не били депозираны възражения.

Въз основа на АУАН № 110 от 05.10.2020г. е издадено обжалваното Наказателно постановление № 137/08.02.2021г. на А.Л.Х-П –Директор на ТД „Тракийска”, в обстоятелствената част, на което, административно – наказващият орган напълно е възприел описаната в АУАН фактическа обстановка.

АНО е приел, че при наличие на обективна отговорност, предвидена за юридическо лице, извършените нарушения на разпоредбата на чл.43, ал.1, т.2, по реда на чл.84, ал.8, ал.1 от ЗАДС, във връзка с чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС, с които е осъществен състава на чл.112, ал.1 от ЗАДС, не могат да се квалифицират като маловажни случаи на административно нарушение по смисъла на чл.28 от ЗАНН, както и поради това, че същите не попадат в обхвата на чл.126б, ал.2 от ЗАДС.

С обжалваното Наказателно постановление „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” ЕООД, ЕИК 123533834, е санкционирано, както следва:

След като се запознал с материалите по преписката и на основание на чл.43, ал.1, т.2, по реда на чл.84, ал.8, т.1 от ЗАДС във връзка с чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС, чл.112, ал.1, чл.128, ал.1 и ал.2 от ЗАДС, във връзка с чл.27, ал.2, чл.53, чл.57 и чл.83, ал.1 от ЗАНН, административно-наказващият орган е наложил 14 /четиринадесет/ броя административни наказания - имуществена санкция в размер на общо 7000 /седем хиляди/ лв. на основание чл.112, ал.1 от ЗАДС за това, че на 07.07.2020г. в Териториална дирекция Тракийска. МБ-Стара Загора с издаването на Протокол№ВО003000-РК4-ГШ26/07.07.2020г. е установено, че „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК I” ЕООД, ЕИК 123533834, в качеството му на регистрирано лице по чл.57а, ал.1, т. 3 от ЗАДС с Регистрация №BG003000L0010/07.09.2011г. е извършило 14 бр.административни нарушения в 14 (четиринадесет) данъчни периода, като:

№ по ред	Период	Вх.№ на акцизната декларация	Дата на която е извършено нарушението, като не е издадено е-АДД	Консумирана електроенергия Административна сграда (MWh)	Акциз в лева
1	Ноември 2018	BG003000/01-04930/ 12.12.2018	11.12.2018 г.	12,678	25,36
2	Декември 2018	BG003000/01-00392/ 15.01.2019	11.01.2019 г.	12,407	24.81
3	Януари 2019	BG003000/01-00724/ 12.02.2019	12.02.2019 г.	14.782	29,56
4	Февруари 2019	BG003000/01-01116/ 12.03.2019	12.03.2019 г.	13.086	26,17

5	Март 2019	BG003000/01- OI584/ 12.04.2019	11.04.2019 г.	12.066	24,13
6	Април 2019	BG003000/01- 01917/ 10.05.2019	11.05.2019 г.	10.847	21,69
7	Май 2019	BG003000/01- 02413/ 14.06.2019	11.06.2019 г.	9,860	19,72
8	Юни 2019	BG003000/01- 02727/ 10.07.2019	11.07.2019 г.	10,653	21,31
9	Юли 2019	BG003000/01- 03212/ 13.08.2019	13.08.2019 г.	10,994	21,99
10.	Август 2019	BG003000/01- 03629/ 16.09.2019	11.09.2019 г.	11,539	23,08
11.	Септември 2019	BG003000/01- 03844/ 09.10.2019	11.10.2019 г.	11,270	22,54
12.	Октомври 2019	BG003000/01- 04323/ 12.11.2019	12.11.2019 г.	12.898	25,80
13.	Ноември 2019	BG003000/01- 04749/ 12.12.2019	11.12.2019 г.	13.474	16,95
14	Декември 2019	BG003000/01- 00350/ 14.01.2020	11.01.2020 г.	15,302	30,60

не е издало е-АДД за консумираната електрическа енергия за свои собствени нужди и съответно не е начислило дължимия за нея акциз в лева. с което е нарушило разпоредбите на чл.43, ал.1, т.2 по реда на чл.84, ал.8, т. 1 от ЗАДС, във връзка с чл. 20, ал. 2, т. 18 от ЗАДС.

Изложената фактическа обстановка съдът прие за установена въз основа на показанията на свидетелите - актосъставителя П.П. и св.М.Н., както и от приетите по делото писмени доказателства, преценени поотделно и в съвкупност.

От правна страна

Съдът, въз основа на императивно вмененото му задължение за цялостна проверка на

издаденото наказателно постановление относно законосъобразността му, обосноваността му и справедливостта на наложеното административно наказание прави следните правни изводи.

Жалбата е подадена от надлежно лице, срещу което е издадено атакуваното НП. Същата е подадена и до надлежния съд /по местоизвършване на твърдените нарушения/. Жалбата е подадена в установения седмодневен срок. По изложените съображения, съдът намира, че жалбата е процесуално допустима и следва да бъде разгледана по същество, тъй като е подадена в законовия срок и от лице, имащо правен интерес.

По изложените съображения, съдът намира, че жалбата е ДОПУСТИМА.

Разгледана по същество, жалбата е ОСНОВАТЕЛНА.

Съгласно разпоредбата на чл.34, ал.1, изр.последно, предл.1 от ЗАНН, не се образува административно-наказателно производство, ако не е съставен акт за установяване на нарушението в продължение на три месеца от откриване на нарушителя. В случая се констатира, че нарушението е установено на **10.04.2020** г. С оглед на това, указаният в разпоредбата на чл.34, ал.1, изр. последно, предл.1 от ЗАНН тримесечен срок, е изтекъл към датата на съставяне на АУАН – **05.10.2020г.**

Неправилно в АУАН и НП се сочи, че нарушението е установено с Протокол № BG003000-РК4-ПП26/**07.07.2020г.** От този протокол е видно, че **описаните в него процесуални действия свързани с проверка на факти и обстоятелства по приложението на ЗАДС за периода 01.12.2014г. — 31.12.2019г. са започнали с редица искания за представяне на доказателства по смисъла на чл.37 от ДОПК, първото от които е връчено на “ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОКІ” ЕООД на 4-ти февруари 2020г.**

В хода на тази проверка, преди приключването ѝ с протокола от 07.07.2020г., по искане на митническите органи „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК І” ЕООД е представило множество писмени доказателства, в т.ч. и справки по чл.53 от ДОПК. Справка за потребената електроенергия за административната сграда на „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОКІ” ЕООД е поискана с ИПДПОЗЛ № Вв003000-РК4-ИДП7 от 03.04.2020г.- т.Н.1 от това искане. Справките са предадени на проверяващия екип на хартиен носител на 09.04.2020г. и по електронната поща на 10.04.2020г. като файл във формат Excel. Данните, съдържащи се в поисканите от дружеството доказателства, съгласно т.П.1. от искането от 03.04.2020 г. са сравнени с данните от вече подадените към Агенция „Митници” електронни акцизни документи по чл.84 от ЗАДС и акцизни декларации по чл.87 от ЗАДС.

**На 10.04.2020г. актосъставителят е разполагал с данните, въз основа на които да установи нарушението и да идентифицира извършителя му.**

*Следва да бъде обърнато внимание на Тълкувателно решение № 4 от 29.03.2021г. на ВАС по т. д. № 3/2019 г., ОСС, I и II колегия, съгласно което:*

*Моментът на преценка на обстоятелствата – има ли данни за извършено административно нарушение и кой е неговият автор, е обективен и това е момент, регламентиран от законодателя в чл.34, ал.1 от ЗАНН. Административно наказателното*

преследване се изключва по давност, ако не е съставен акт за установяване на нарушението в продължение на три месеца от откриване на нарушителя, а не от момента, в който е съществувала възможност той да бъде открит, или пък от момента, в който горестоящ в йерархията на администрацията орган е счел, че е налице осъществено нарушение от точно определен нарушител.

По смисъла на чл.34, ал.1 от ЗАНН откриване на нарушителя значи установяване и индивидуализиране на физическото, респ. на юридическото лице, което е отговорно за противоправното деяние, осъществяващо състав на административно нарушение, а не съществуването на възможност това да бъде сторено или фактическото намиране на лицето или осъществяването на контакт между нарушителя и актосъставителя (съответно – административно наказващия орган) или произнасянето на горестоящ или контролен орган, дали е осъществен състав на административно нарушение и кой е правният субект, отговорен за деянието.

Разпоредбата на чл.34, ал.1, изречение 2, предл.1 от ЗАНН постановява, че административно наказателно производство не се образува, ако не е съставен акт за установяване на административно нарушение в продължение на три месеца от откриване на нарушителя. Съгласно Тълкувателно решение № 48 от 28.12.1981г. по т.д. № 48 /1981г. на Общото събрание на Наказателна колегия на Върховния съд този тримесечен срок започва да тече от деня, в който органът, овластен по закон да състави акта, е узнал за нарушението. Неговото бездействие повече от три месеца от откриването на нарушението изключва отговорността на нарушителя и е пречка за съставяне на акта.

Началото на тримесечния срок по чл.34, ал.1, изречение 2, предл.1 от ЗАНН поставя откриването на нарушителя. Понятието не е легално дефинирано от ЗАНН, но доктрината и съдебната практика безпротиворечиво приемат, че откриване има, когато компетентният орган разполага с данните, въз основа на които да установи нарушението и да идентифицира извършителя му. Това е моментът, в който необходимите за това материали и/или информация са налични в съответната администрация, защото от тогава фактически и юридически съществува възможност овластеният за това орган да определи субекта на нарушение, времето и мястото на извършването му, ведно със съществените му признаци от обективна и субективна страна по определен състав. Затова и тримесечният срок по чл.34, ал.1, изречение 2, предл.1 от ЗАНН ще започне да тече от момента, в който съществуват условия за такава преценка от длъжностното лице на база получени достатъчно данни за нарушението и авторството му.

Без значение в конкретния случай е датата на издаване на ревизионния акт, тъй като фактическата яснота за извършеното нарушение и нарушителя в по-ранен времеви момент е поставила началото на 3-месечния срок по чл.3 ал. 1 изр.2 от ЗАНН. В този смисъл е и задължителната съдебна практика, обективирана в Тълкувателно решение № 4 от 29.03.2021г. на ВАС по т. д. № 3/2019 г., OCC, I и II колегия, и Тълкувателно решение № 48 от 28.12.1981г. по т.д. № 48 /1981г. на Общото събрание на Наказателна колегия на Върховния съд, относно обективните характеристики на момента на преценка на обстоятелствата - има ли данни за извършено административно нарушение и кой е неговият

автор, като тримесечният срок започва да тече от деня, в който органът, овластен по закон да състави акта, е узнал за нарушението. Неговото бездействие повече от три месеца от откриването на нарушението изключва отговорността на нарушителя и е пречка за съставяне на акта – „...При ясното съдържание на чл.34, ал.1, изр.2 от ЗАНН и конкретно установените по делото факти несъмнено се АУАН е издаден след изтичане на 3-месечния срок, което нарушение на административнопроизводствените правила има за последица отмяна на издаденото наказателно постановление, предвид незаконосъобразно поставеното начало на административно наказателното производство. Неотносими са аргументите за установения по-дълъг срок с разпоредбата на чл.34, ал.1, изр.2 от ЗАНН. Вторият установен в посочената разпоредба срок тече от различен начален момент - извършване на нарушението. Граматическото тълкуване на нормата на чл. 34, ал. 1, изр. 2, предл.2 от ЗАНН, с оглед употребения от законодателя израз "... или ако е изтекла...сочи, че двата давностни срока текат паралелно и независимо един от друг, което недвусмислено води на извода, че неспазването на който и да е от тях съставлява нарушение на изискването на закона. Неспазването на указаните срокове за инициране на производството по налагане на административно наказание е винаги съществено процесуално нарушение, доколкото се явява абсолютна пречка за развитието на административно-наказателно производство и води до отмяна на постановления в едно такова производство акт-Решение № ..../2022г на АС-Стара Загора по АНД

В конкретния случай е несъмнено установено по делото, че още в протокола от 07.07.2020 г. фактическите данни за нарушенията са налични, известен е бил и нарушителят. Протоколът е съставен от служители на Агенция „Митници“ - старши инспектор М. Н. и главен експерт П. П. в Агенция „Митници“, отдел „Акцизна дейност“.

В разглеждания случай, АУАН е съставен на 05.10.2020г. след изтичането на 3-месечния давностен срок за образуване на административно наказателно производство по чл.34, ал.1 от ЗАНН, предложение първо, считано от 10.04.2020г., когато соченото като нарушител „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК Г“ ЕООД е открито, предоставяйки на митническите органи по тяхно искане сравнителни справки за електрическата енергия, измерена в MWh, потребена през 2018г. и 2019г. за производство на ел. енергия /закупена електроенергия от ЧЕЗ/ и консумирана в административна сграда. Както бе установено от представените писмени доказателства, представени от ТД „Тракийска“ /заверени копия на разпечатка от служебната електронна поща на кореспонденцията между ТД на Агенция „Митници“ и представител на „ЕЙ И ЕС - ЗС МАРИЦА ИЗТОК Г“ ЕООД, ведно с екселски файлове с показанията на електромерите в административната сграда на дружеството за периода м.декември 2014 г. – м.декември 2019 г., свалени на електронен носител – СД/, данните са представени като справки по чл.53 от ДОПК, предадени са на проверяващия екип на хартиен носител на 09.04.2020г. и по електронната поща на 10.04.2020г. като файл във формат Excel.

Съдът споделя аргументите на санкционираното дружество, че не отговаря на истината твърдението, че обстоятелствата относими към твърдяното административно

нарушение са констатирани едва на 07.07.2020г. с Протокол № BG003000-РК4-ПП26/07.07.2020г. Със споменатото по-горе искане по чл. 37, ал. 3 от ДОПК от 03.04.2020г. /ИПДПОДЗЛ № BG003000-РК4-ИДП7/03.04.2020г./ е изискано да бъде представена „Справка по години за проверявания период за количествата електрическа енергия, потребена в административната сграда” – т. 1 към раздел 2-ри от Искането. Видно от приложенията по делото Протокол № BG003000-РК4-ПП26/07.07.2020г., посочен в АУАН № 110/05.10.2020г. и в НП № 137/2020г./08.02.2021г. като протокол, с който били установени факти, свързани с твърдяното административно нарушение, Дружеството е отговорило на Искането от 03.04.2020г. с писмо с вх. № 31-115762/16.04.2020г. при Териториална дирекция „Тракийска”, като са представени исканите документи и писмени обяснения /стр. 2 от Протокола/.

По делото се представиха и доказателства, че изготвените справки са представени и в електронен формат на проверяващите органи на 10.04.2020г. – относими към настоящото производство са Справки за закупена електроенергия от ЧЕЗ и консумирана електроенергия от Административна сграда (MWh) през 2018г. и 2019г.

Към момента, в който на митническите органи са представени данните от консумираната електроенергия, съдържащи се в поисканите от Дружеството доказателства, съгласно т. 2.1 от искането от 03.04.2020г. (т.е. на 10.04.2020г. и на 16.04.2020г.), тези данни са станали известни на митническите органи по начин, по който да бъдат сравнени с вече служебно известните към този момент данни за начисления акциз от вече подадените към Агенция „Митници” електронни акцизни документи по чл. 84 от ЗАДС и акцизни декларации по чл. 87 от ЗАДС, отнасящи се за данъчните периоди от м. ноември 2018г. до м. декември 2019г.

Ето защо настоящия състав приема, че обжалваното НП е незаконосъобразно и следва да се отмени.

#### Относно разноските

Направеното искане на основание чл.63д, ал.1 от ЗАНН за присъждане на направените по делото разноски от страна на повереника на дружеството жалбоподател се явява допустимо, а разгледано по същество е основателно. Съгласно чл.63д от ЗАНН в съдебните производства страните имат право на разноски по реда на АПК. С оглед изхода на делото, а именно, отмяната на обжалваното наказателно постановление, въззиваемата страна следва да бъде осъдена да заплати разноските на жалбоподателя за адвокатски хонорар в размер на 1800,00 лева. По делото своевременно е направена претенцията за адвокатско възнаграждение, ангажирани са и писмени доказателства за реално платени разходи. Липсва възражение за прекомерност. Поради и което, при този изход на делото, искането за заплатения размер на адвокатско възнаграждение следва да бъде уважено, като Митница – Пловдив / бивша ТД ”Тракийска” до 31.07.2021г./ следва да бъде осъдена да заплати на „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК1” ЕООД, ЕИК 123533834, сумата от 1800,00 лева, представляваща заплатено адвокатско възнаграждение.

Воден от гореизложените мотиви, Районен съд – Гълъбово

## **РЕШИ:**

**ОТМЕНЯ** Наказателно постановление № 137 от 08.02.2021г. на А.Л.Х-П – Директор на Териториална Дирекция Тракийска, упълномощена съгласно Заповед №ЗАМ-43/32-8734 от 07.01.2019г. на Директора на Агенция „Митница”, с което на „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК1” ЕООД, ЕИК 123533834, със седалище и адрес на управление: гр.Гълъбово, с управители В.Г.Г., И.М.Ц., Н.А.Е., О.Р.Ж.М. ДР710722-ОРЖМ от Ф. и Т.Б.Б., на основание чл.112, ал.1 от ЗАДС, са наложени четиринадесет броя административни наказания „имуществена санкция” - всяка в размер на 500 /петстотин/ лева, за извършени четиринадесет броя нарушения на разпоредбата на чл.43, ал.1, т.2, по реда на чл.84, ал.8, т.1 от ЗАДС, вр. чл.20, ал.2, т.18 от ЗАДС.

**ОСЪЖДА** Митница – Пловдив /бивша ТД ”Тракийска”/ да заплати на „ЕЙ И ЕС-ЗС МАРИЦА ИЗТОК1” ЕООД, ЕИК 123533834, със седалище и адрес на управление: гр.Гълъбово, с управители В.Г.Г., И.М.Ц., Н.А.Е., О.Р.Ж.М. ДР710722-ОРЖМ от Ф. и Т.Б.Б., сумата от 1800,00 лева /хиляда и осемстотин лева/ за направени по делото разноси.

**РЕШЕНИЕТО** подлежи на касационно обжалване в 14 /четиринадесет/ дневен срок от съобщението пред Административен Съд – Стара Загора.

**Съдия при Районен съд – Гълъбово:** \_\_\_\_\_