

РЕШЕНИЕ

№ 112

гр. Варна, 09.06.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД – ВАРНА в публично заседание на седемнадесети май през две хиляди двадесет и трета година в следния състав:

Председател: Диана В. Джамбазова

Членове: Петя Ив. Петрова

Росица Сл. Станчева

при участието на секретаря Олга Ст. Желязкова
в присъствието на прокурора С. Д. А.
като разгледа докладваното от Петя Ив. Петрова Въззивно гражданско дело
№ 20223000500314 по описа за 2022 година

за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по в.гр.д. № 314/2923 г. по описа на Варненския апелативен съд е образувано по въззивна жалба на КПКОНПИ, подадена чрез А. В. – инспектор към ТД Варна срещу решение № 260015/09.05.2022 год. по гр.д. № 1461/2016 год. на ОС - Варна, с което са отхвърлени исканията й срещу В. А. И. за отнемане, както следва:

- Сумата от 19 600 лв., представляваща направена на 30.09.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща част от направена на 24.10.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 14 000 лв., представляваща направена на 19.12.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 13 833 лв., представляваща вноски от трето лице по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 7 000 лв., представляваща направена на 03.12.2010 г. вноска по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 559,45 лв., представляваща част от направена на 06.01.2011 г. вноска по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 43,26 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 99,81 лв., равностойността на 51,03 евро, представляваща направена на 21.01.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 499,07 лв., равностойността на 255,17 евро, представляваща направена на 07.03.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 841,67 лв., равностойността на 430,34 евро, представляваща направена на 24.03.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 523,32 лв., равностойността на 267,60 евро, представляваща част от направена на 07.11.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 1 300 лв., представляваща направена на 29.12.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 11 693,10 лв., представляваща направена на 23.01.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 900 лв., представляваща направена на 13.06.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 50 лв., представляваща направена на 04.09.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 280 лв., представляваща направена на 04.10.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД
- Сумата в размер на 12 лв., представляваща направена на 16.09.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 100 лв., представляваща направена на 06.10.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 14.11.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 300 лв., представляваща направена на 01.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 15.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 31.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 500 лв., представляваща направена на 07.01.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 28.01.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 700 лв., представляваща направена на 26.03.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 100 лв., представляваща направена на 21.06.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 600 лв., представляваща направена на 24.02.2005 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 200 лв., представляваща направена на 01.02.2006 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 6 000 лв., представляваща част от направена на 12.11.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 14.11.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща направена на 15.12.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща част от направена на 23.12.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 01.03.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 19.03.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 22.03.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 000 лв., представляваща направена на 25.03.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 8 500 лв., представляваща част от направена на 18.08.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 5 000 лв., представляваща направена на 25.08.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 10 000 лв., представляваща направена на 02.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 100 лв., представляваща част от направена на 02.09.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 900 лв., представляваща направена на 21.09.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 711,13 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 14 800 лв., представляваща част от направена на 05.11.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 4 990 лв., представляваща част от направена на 05.04.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 010 лв., представляваща направена на 14.04.2004

г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща част от направена на 02.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 10 416,43 лв., представляваща част от направена на 28.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 449,77 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 700 лв., представляваща част от направена на 05.11.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 900 лв., представляваща част от направена на 12.07.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 6 400 лв., представляваща част от направена на 19.07.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 859,85 лв., представляваща част от направена на 03.01.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 700 лв., представляваща направена на 18.01.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 940,52 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 7 500 лв., представляваща част от направена на 23.12.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 13 800 лв., представляваща направена на 28.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 700 лв., представляваща направена на 29.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 30.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 901,39 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 9 383,57 лв., представляваща част от направена на 29.11.2005 г. вноса по сметка № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 26,84 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № * в "К. т. б." АД, по чл. 4, ал. 1 от ЗОПДИППД /отм./, както и

- Сумата от 2 500 лв. от продажбата на 25 дружествени дялове от капитала на "А.-Ю. *" ООД, ЕИК *, продадени с договор от 16.12.2003 г.

- Сумата от 12 000 лв., представляваща пазарната стойност към датата на отчуждаване на лек автомобил марка "М." модел "*", рег. № *, продаден с договор от 03.01.2008 г.

- Сумата от 7 000 лв., представляваща пазарната стойност към датата на

отчуждаване на мотоциклет марка "С." модел "И. *", рег. № *, продаден с договор от 03.01.2008 г., по чл. 4, ал. 2 ЗОПДИППД /отм./, всички основани на твърдения, че с присъда № 80/25.06.2009 г. по НОХД № 1966/2007 г. по описа на Окръжен съд – Варна, изменена с решение № 167/02.11.2009 г. по ВНОХД № 302/2009 г. по описа на Апелативен съд – Варна, ответникът е признат за виновен в това, че в периода м. 03.2003 г. – м. 12.2003 г. в гр. Варна, при условията на продължавано престъпление, избегнал плащането на данъчни задължения по ЗДДС в особено големи размери – 242 353.89 лв., като в справки - декларации по ЗДДС, съставени от него като управител на "А. ю. *" ООД Варна и подадени в ДП "М." при ТДД – Варна потвърдил неистина за дейността на дружеството през периода м. 02.2003 г. – м. 11.2003 г. - несъществуващо право на ползване на ДДС, а с присъда № 79/25.09.2015 г. по НОХД № 1364/2013 г. по описа на Окръжен съд - Варна ответникът е признат за виновен в това, че в периода 13.08.2002 г. – 14.01.2003 г. в гр. Варна, при условията на продължавано престъпление, като съдружник и управител на "А.-В.Т. *" ООД, в съучастие като помагач с Т. Ф. и неустановено лице като извършители, улеснил избягването за заплащане на данъчни задължения за данъчни периоди - месеците юли, септември, октомври, ноември и декември 2002 г., в особено големи размери 251 633,84 лв., при потвърдена неистина - несъществуващо право на данъчен кредит по несъществуващи сделки в подадени пред ДП "М." при ТДД - Варна справки - декларации по ДДС, които се изискват по силата на закон - чл. 100, ал. 1 и ал. 3 от ЗДДС, като с деянията са били укрити данъчни задължения в особено големи размери - престъпление по чл. 257, ал. 1 вр. чл. 255, ал. 1, пр. 2 от НК (стара редакция) и за придобиването не са установени законни източници и КПКОНПИ е осъдена да заплати на В. А. И. сумата 9 470, представляваща разноси по делото по списък, на основание чл. 78, ал. 3 ГПК.

Комисията е навела оплаквания за неправилност на решението, поради постановяването му в противоречие с материалния закон и необоснованост, като е настоявала за неговата отмяна и за постановяване на друго, с което предявените иски биха били изцяло уважени. Развила е съображения, че макар и неналични паричните средства представляват имущество на проверявания и подлежат на отнемане, а за претендираните равностойности на отчуждените вещи била налице изричната разпоредба на чл. 4, ал. 2 от Закона, като по това искане окръжният съд изобщо не изложил мотиви. Позовала се е на решение на ВКС в този смисъл – решение № 83/20.07.2020 г. по гр.д. № 4939/2017 г., IVг.о. Претендира е за присъждане на разноси.

Въззиваемият В. А. И., чрез адв. Г. Г., е подал писмен отговор на въззивната жалба, с който е оспорил същата и по съображения за правилността на обжалваното решение е молил за неговото потвърждаване. Претендира е присъждане на разноси.

В съдебно заседание пред настоящата инстанция всяка от страните е поддържала съответно въззивната жалба и отговора и е претендира разноси по приложен списък, като КПКОНПИ е заявила възражение по чл.

78, ал.5 ГПК за прекомерност на разноските на насрещната страна за адвокатско възнаграждение.

Прокуратурата, чрез прокурор А., е изразила становище за основателност на въззивната жалба на комисията.

Обжалваното решение е валидно и допустимо, а по правилността му с оглед наведените оплаквания намира следното:

Първоинстанционното производство е образувано въз основа на подадена на 22.07.16г. искова молба от Комисията за отнемане на незаконно придобито имущество против В. А. И. от гр. Варна с искане на осн. чл. 28, ал. 1 от ЗОПДИППД /отм./, приложим на основание § 5 от ПЗР на действалия към него момент ЗОПДНПИ (обн. в ДВ, бр. 38 от 18.05.2012 г., в сила от 19.11.2012 г. и отменен с ДВ, бр. 7 от 19.01.2018 г.), приложим и понастоящем съобразно § 5, ал. 1 от ПЗР на действащия ЗПКОНПИ, от ответника да се отнеме имущество на стойност 253 924.18 лв., придобито през проверявания период от 13.08.02г. до 31.12.12г., за което се твърди, че липсват данни за законни източници на средства и може основателно да се предположи, че е свързано с престъпната му дейност. Така на осн. чл. 4, ал. 1 от ЗОПДИППД /отм./ от ответника се претендира отнемането на парични суми, представляващи извършени вноски от ответника или от трети лица по негови банкови сметки, както и изплатени лихви по банкови сметки, а на осн. чл. 4, ал. 2 от ЗОПДИППД /отм./ се претендира отнемането на равностойността от продажбата на дружествени дялове в посочено търговско дружество, пазарната стойност към датата на отчуждаването на лек автомобил и на мотоциклет. Така, от В. А. И. се претендира за отнемане в полза на държавата на:

- Сумата от 19 600 лв., представляваща направена на 30.09.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща част от направена на 24.10.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 14 000 лв., представляваща направена на 19.12.2002 г. вноска по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 13 833 лв., представляваща вноски от трето лице по сметка № * в "О. б. б." АД

- Сумата в размер на 7 000 лв., представляваща направена на 03.12.2010 г. вноска по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 559,45 лв., представляваща част от направена на 06.01.2011 г. вноска по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 43,26 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 99,81 лв., равностойността на 51,03 евро, представляваща направена на 21.01.2011 г. вноска по сметка № * в "Ю. Е. Д.

Б." АД

- Сумата в размер на 499,07 лв., равностойността на 255,17 евро, представляваща направена на 07.03.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д.

Б." АД

- Сумата в размер на 841,67 лв., равностойността на 430,34 евро, представляваща направена на 24.03.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д.

Б." АД

- Сумата в размер на 523,32 лв., равностойността на 267,60 евро, представляваща част от направена на 07.11.2011 г. вноса по сметка № * в

"Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 1 300 лв., представляваща направена на 29.12.2011 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 11 693,10 лв., представляваща направена на 23.01.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 900 лв., представляваща направена на 13.06.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 50 лв., представляваща направена на 04.09.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 280 лв., представляваща направена на 04.10.2012 г. вноса по сметка № * в "Ю. Е. Д. Б." АД

- Сумата в размер на 12 лв., представляваща направена на 16.09.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 100 лв., представляваща направена на 06.10.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 14.11.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 300 лв., представляваща направена на 01.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 15.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 31.12.2003 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 500 лв., представляваща направена на 07.01.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 1 000 лв., представляваща направена на 28.01.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 700 лв., представляваща направена на 26.03.2004 г. вноса по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 100 лв., представляваща направена на 21.06.2004 г.

вноска по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 600 лв., представляваща направена на 24.02.2005 г. вноска по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 200 лв., представляваща направена на 01.02.2006 г. вноска по сметка в № * в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 6 000 лв., представляваща част от направена на 12.11.2003 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 14.11.2003 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща направена на 15.12.2003 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща част от направена на 23.12.2003 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 01.03.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 19.03.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 000 лв., представляваща направена на 22.03.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 000 лв., представляваща направена на 25.03.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 8 500 лв., представляваща част от направена на 18.08.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 5 000 лв., представляваща направена на 25.08.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 10 000 лв., представляваща направена на 02.09.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 100 лв., представляваща част от направена на 02.09.2005 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 900 лв., представляваща направена на 21.09.2005 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 711,13 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 14 800 лв., представляваща част от направена на 05.11.2003 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 4 990 лв., представляваща част от направена на 05.04.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 2 010 лв., представляваща направена на 14.04.2004 г. вноска по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД

- Сумата в размер на 3 500 лв., представляваща част от направена на 02.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 10 416,43 лв., представляваща част от направена на 28.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 449,77 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 700 лв., представляваща част от направена на 05.11.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 900 лв., представляваща част от направена на 12.07.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 6 400 лв., представляваща част от направена на 19.07.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 859,85 лв., представляваща част от направена на 03.01.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 700 лв., представляваща направена на 18.01.2005 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 1 940,52 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 7 500 лв., представляваща част от направена на 23.12.2003 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 13 800 лв., представляваща направена на 28.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 700 лв., представляваща направена на 29.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 2 500 лв., представляваща направена на 30.09.2004 г. вноса по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 3 901,39 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № ***** */ в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 9 383,57 лв., представляваща част от направена на 29.11.2005 г. вноса по сметка № * в "К. т. б." АД
- Сумата в размер на 26,84 лв., представляваща изплатени лихви по сметка № * в "К. т. б." АД, по чл. 4, ал. 1 от ЗОПДИППД /отм./, както и
- Сумата от 2 500 лв. от продажбата на 25 дружествени дялове от капитала на "А.-Ю. *" ООД, ЕИК *, продадени с договор от 16.12.2003 г.
- Сумата от 12 000 лв., представляваща пазарната стойност към датата на отчуждаване на лек автомобил марка "М." модел "*", рег. № *, продаден с договор от 03.01.2008 г.
- Сумата от 7 000 лв., представляваща пазарната стойност към датата на отчуждаване на мотоциклет марка "С." модел "И. **", рег. № *, продаден с

договор от 03.01.2008 г., по чл. 4, ал. 2 ЗОПДИППД /отм./.

В исковата си молба Комисията е навела твърдения, че е образувала проверка, въз основа на уведомление от ОП-Варна за внесен обвинителен акт по ДП № 3022/04г. по описа на ОСЛО при ВОП срещу ответника и още 3 физически лица за извършено престъпление по чл. 257, ал. 1, вр. чл. 255, ал. 1, пр. 2 от НК (стара редакция) – че за периода от 13.08.02г. до 14.01.03г. в гр. Варна в условията на продължавано престъпление и като извършител в съучастие с останалите обвиняеми (съизвършител и помагачи) е избегнал плащането на данъчни задължения за посочени данъчни периоди – месеците юли, септември, октомври, ноември и декември 2002г. в особено големи размери 251 633.84 лв. като потвърдил неистина – несъществуващо право на данъчен кредит по ЗДДС. Поддържала е, че с присъда № 80/25.06.2009 г. по НОХД № 1966/2007 г. по описа на Окръжен съд – Варна, изменена с решение № 167/02.11.2009 г. по ВНОХД № 302/2009 г. по описа на Апелативен съд – Варна, ответникът е бил признат за виновен в това, че в периода м. 03.2003 г. – м. 12.2003 г. в гр. Варна, при условията на продължавано престъпление, избегнал плащането на данъчни задължения по ЗДДС в особено големи размери – 242 353.89 лв., като в справки - декларации по ЗДДС, съставени от него като управител на "А. ю. *" ООД Варна и подадени в ДП "М." при ТДД – Варна потвърдил неистина за дейността на дружеството през периода м. 02.2003 г. – м. 11.2003 г. - несъществуващо право на ползване на ДДС, а с присъда № 79/25.09.2015 г. по НОХД № 1364/2013 г. по описа на Окръжен съд - Варна ответникът е бил признат за виновен в това, че в периода 13.08.2002 г. – 14.01.2003 г. в гр. Варна, при условията на продължавано престъпление, като съдружник и управител на "А.-В.Т. *" ООД, в съучастие като помагач с Т. Ф. и неустановено лице като извършители, улеснил избягването за заплащане на данъчни задължения за данъчни периоди - месеците юли, септември, октомври, ноември и декември 2002 г., в особено големи размери 251 633,84 лв., при потвърдена неистина - несъществуващо право на данъчен кредит по несъществуващи сделки в подадени пред ДП "М." при ТДД - Варна справки - декларации по ДДС, които се изискват по силата на закон - чл. 100, ал. 1 и ал. 3 от ЗДДС, като с деянията са били укрити данъчни задължения в особено големи размери - престъпление по чл. 257, ал. 1 вр. чл. 255, ал. 1, пр. 2 от НК (стара редакция) и за придобиването на имуществото не са установени законни източници. Престъпленията попадат в предметния обхват на чл. 3, ал. 1, т. 17 от ЗОПДИППД /отм./. При извършената проверка Комисията установила, че по време и след периода на извършване на престъпната дейност, а именно 13.08.02г. до 31.12.12г., проверяваното лице е реализирало приходи в размер на 21 770.92 лв., а за същия период неговите разходи възлизат на 296 780.50 лв., поради което е приела, че е налице отрицателна разлика между двете величини в размер на 275 009.58 лв. Настоявала е, че за същия период проверяваното лице е придобило имущество на стойност от 266 784.17 лв., което е на значителна стойност по см. на § 1, т. 2 от ДР на ЗОПДИППД /отм./, а за придобиването

му ответникът не е разполагал с достатъчно средства. Поддържала е, че е налице връзка между престъпното деяние и придобитото имущество с оглед вида и характера на престъпленията, времето на извършването им, установените приходи със законен източник, който е значително по-малък от разходите и стойността на придобитото имущество.

Ответникът е оспорил исковете, като е молил за отхвърлянето им, като е навел твърдения за наличие на средства от законен източник, включително и такива, предоставени от родителите му през процесния период.

С уточняваща молба от 21.01.22г. пред окръжния съд, Комисията е посочила, че към началната дата на проверявания период – 13.08.02г. ответникът е притежавал дружествени дялове в посочени 4 търговски дружества /с конкретизация на стойностите/, 3 леки автомобила, 1 товарен автомобил и 1 мотоциклет, оценявани съобразно правилата на приложимия закон – само когато те са били отчуждавани през проверявания период. Посочила е, че всички банкови сметки от обстоятелствената част на исковата молба са били открити след началната дата на проверявания период, както и, че в края на проверявания период ответникът не притежава вече дружествените дялове и МПС, притежавани в началото на периода, а по 4 банкови сметки към края на 2012г. са налични незначителни парични суми /най-високата от които е 182.69 лв./. Развила е съображения за допустимостта на исковете съобразно чл. 4, ал. 2 от ЗОПДИППД /отм./ да се претендира отнемане на равностойността на неналичното в края на проверявания период имущество, вкл. и на неналичните по банковите сметки суми, които са преминали през тях.

Пред настоящата инстанция, във връзка с указанията на съда, КПКОНПИ е направила уточнения, че паричните суми, предмет на искането за отнемане, без тези, съставляващи равностойност на отчуждено имущество, не са налични в патримониума на ответника към края на проверявания период и към датата на предявяване на искането.

Съгласно чл.1, ал.2 от ЗОПДИППД /отм./ на отнемане по този закон подлежи имущество, придобито пряко или косвено от престъпна дейност, което не е възстановено на пострадалия или не е отнето в полза на държавата или конфискувано по други закони имущество. В този смисъл и целта на закона е предотвратяване и ограничаване на възможностите за извличане на облаги от престъпна дейност и предотвратяване разпореждането с имуществото, придобито именно от престъпна дейност. Затова, съществен елемент от всички фактически състави на отнемане, като обща предпоставка за възникване на правото на държавата, относима към всички регламентирани в закона хипотези, е възможността от съвкупната преценка на доказателствата да може да се направи основателно предположение, че имуществото е придобито от престъпна дейност. В този смисъл е и даденото разрешение в принципните указания с ТР № 7 от 30.06.2014г. по т.д. № 7/2013г. на ОСГК.

Производството по този закон съгласно чл. 3, ал. 1 се провежда, когато е

установено, че дадено лице е придобило имущество на значителна стойност, а съгласно §1, т.2 от ДР на Закона „значителна стойност” е такава над 60 000 лв. /400 МРЗ/, за което може да се направи основателно предположение, че е придобито от престъпна дейност и срещу него е започнало наказателно преследване за едно от посочените в т. 1 - 25 престъпления.

Предпоставките, при които в производството по иск с правно основание чл.28 ЗОПДИППД /отм./ съдът постановява отнемане на имущество в полза на държавата са лицето да е осъдено за престъпление от кръга на посочените в чл. 3, ал.1 от Закона или да е налице условие по чл.3, ал.2 от същия и въз основа на доказателствата по делото да е формирано основателно предположение, че придобитото от лицето имущество е свързано с престъпната дейност. Установяването на законен източник за придобиване на имуществото, в т.ч. установяването, че не е налице трансформация на средства, придобити от престъпление, изключва предположението, че придобитото имущество е свързано с престъпната дейност. Когато не е установен законен източник за придобиване на имуществото, съдът изгражда изводите си налице ли е връзка между престъпната дейност и доходите, послужили за придобиване на имуществото въз основа на конкретиката на случая, въз основа на фактите, свързани с вида на престъплението и цялостните данни за характера на осъществяваната престъпна дейност.

По предпоставките за провеждане на производството по ЗОПДИППД /отм./ и по спорните въпроси за неналичното имущество:

Цялото претендирано от комисията, като придобито от престъпната дейност на ответника имущество съставлява множество неналични (съгласно уточненията на исковата молба) суми, внесени по банковите му сметки в проверявания период и изплатени лихви, както и 2 500 лв. - равностойност на продадени на 16.12.2003 г. дружествени дялове и 12 000 лв. - равностойност на продаден на 03.01.2008 г. лек автомобил и 7 000 лв.- равностойност на продаден на 03.01.2008 г. мотоциклет.

По въпроса дали претендираното съставлява имущество по смисъла на ЗОПДИППД (отм.): Междувременно е постановено ТР № 4/18.05.23г., по т.д. № 4/21г. на ОСГК на ВКС, което макар и по приложението на ЗПКОНПИ, следва да намери съответно приложение и по отношение на понятието „имущество“ по отменения ЗОПДИППД /отм./, доколкото в последния липсва легално определение, а вложеният от законодателя смисъл и целта на закона са с идентични в последващите закони. Така, според мотивите на ТР № 4/18.05.23г., по т.д. № 4/21г. на ОСГК, не представляват „имущество“ получените от проверяваното лице парични средства с неустановен законен източник, както и сумите от придобитото и впоследствие отчуждено друго имущество, за което не е установен законен източник на средства за придобиването му, в случай че те не са налични в патримониума на лицето в края на проверявания период, както и не подлежи на отнемане в полза на държавата паричната равностойност на получените суми с неустановен

законен източник, както и сумите от придобитото и впоследствие отчуждено или липсващо друго имущество, за което не е установен законен източник на средства за придобиването му, в случай че те не са налични в патримониума на лицето в края на проверявания период и не е установено преобразуването им в друго имущество. Относно преминалите през банковите сметки на проверяваното лице и членовете на семейството му парични средства ВКС е посочил, че постъпилите суми по банкови сметки стават част от имуществото на проверяваното или свързаните с него лица, тъй като това са техни вземания от съответната банка. С изтеглянето на суми и с извършването на преводи, тези вземания се погасяват и престават да бъдат част от горепосоченото имущество. Вместо тях част от него стават изтеглените суми в брой и вземанията, ако такива са възникнали в резултат на извършените преводи /самите парични средства са движими вещи до момента, в който са в наличност/.

Т.е. сумите, които са били внасяни по банкови сметки на ответника и сумите за заплатени лихви, както и сумите от отчуждено имущество (в случая дружествени дялове, лек автомобил и мотоциклет в периоди назад във времето, съответно 2003 г. и 2008 г., за които КПКОНПИ не е твърдяла все още да са у ответниците и да са налични), които не са налични в края на проверявания период, не могат да участват във формирането на стойността на придобитото имущество, претендирано за отнемане като придобито от престъпната дейност. Това е така, тъй като според даденото разрешение, паричните средства съставляват имущество на ответника, само ако са налични у него (респ. по сметка като вземане). Съображенията на КПКОНПИ, развити във въззивната жалба са съобразени с част от съществуващата преди постановяване на тълкувателното решение противоречива практика по отношение на този въпрос, поради което и с оглед сегашното разрешение, те не могат да бъдат споделени. Щом не съставляват имущество липсващите парични средства, претендирани от комисията като свързани с престъпната дейност, то не е налице и предпоставката за провеждане на производството по този закон съгл. чл. 3, ал. 1 от закона - придобито имущество на значителна стойност - съгласно §1, т.2 от ДР на Закона е такава над 60 000 лв. (400 МРЗ), за което да може основателно да се предположи, че е придобито от установената престъпна дейност на ответника. Дори и да бъде споделено становището на въззивника във въззивната му жалба, че щом се търси равностойност на отчуждено имущество, то не е необходимо сумите да са налични, позовано на чл. 4, ал.2 от Закона (предвиждащ, че когато имуществото по ал.1 е прехвърлено на трето добросъвестно лице по възмезден начин, като е заплатена изцяло действителната стойност на придобитото, на отнемане подлежи само полученото от лицето по ал.1), то цялото придобито имущество, за което се твърди да е свързано с престъпната дейност би съставлявало равностойностите на дружествените дялове, на лекия автомобил и на мотоциклета, чиито пазарни оценки (равностойност) са съответно 2 500 лв. - равностойност на продадени на 16.12.2003 г.

дружествени дялове, 12 000 лв. - равностойност на продаден на 03.01.2008 г. лек автомобил и 7 000 лв.- равностойност на продаден на 03.01.2008 г. мотоциклет, и не е на “значителна”, според изискването на ЗОПДИППД (отм.), стойност от 60 000 лв. (400 МРЗ). Предвид изложеното, липсва една от предвидените от закона предпоставки за провеждане на производството и искът на КПКОНПИ срещу В. А. И. за отнемане в полза на държавата на имущество, придобито от престъпна дейност е неоснователен и подлежи на отхвърляне.

Окръжният съд е достигнал до идентичен резултат в обжалваното решение, поради което решението му следва да бъде потвърдено.

С оглед изхода от спора и на основание чл.78, ал.3 ГПК, КПКОНПИ следва да заплати на В. И. сумата от 4 500 лв. разноски за платено адвокатско възнаграждение съгласно договор за правна защита и съдействие от 29.06.2022 г. Адвокатското възнаграждение е под минималния, предвиден в чл. 7, ал.2, т.5 от Наредба 1/2004 г. размер, поради което и възражението на КПКОНПИ по чл. 78, ал.5 ГПК е неоснователно.

По изложените съображения, Апелативен съд - гр.Варна,

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА решение № 260015/09.05.2022 год. по гр.д. № 1461/2016 год. на ОС - Варна.

ОСЪЖДА Комисията за противодействие на корупцията и за отнемане на незаконно придобито имущество, ЕИК * да заплати на В. А. И. с ЕГН ***** сумата от 4 500 лв., представляваща сторените от последния във въззивното производство разноски за заплащане на адвокатско възнаграждение.

Решението може да бъде обжалвано пред ВКС на РБ в едномесечен срок от връчването на препис от него на страните и при условията на чл.280 ГПК.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____