

МОТИВИ

към РЕШЕНИЕ №35/01.10.2020г.

по АНД №229/2018г.

по описа на СсОС

Производството е по реда на чл.375 и следващи от НПК, във връзка с чл.78а от НК.

Образувано е въз основа на постановление на ОП- Силистра, с което се предлага обвиняемата Г. С. И. да бъде освободена от наказателна отговорност на основание чл.78а от НК и да ѝ се наложи административно наказание глоба, за извършено престъпление по чл.255 ал.4 вр. ал.1 т.1 и чл.26 НК- за това, че :

В периода 26.09.2010г.-21.10.2018г., в гр.Главиница, обл.Силистра, в условията на продължавано престъпление, е избегнала установяването и плащането на данъчни задължения в големи размери-6797.28лв, като не е подала съответните декларации по чл.49 ал.3 ЗМДТ, в дирекция „Местни данъци и такси“ към Община Главиница, в нито един от случаите на получените в периода 153бр. дарения от различни лица на обща стойност 169 814.58лв, като до приключване на досъдебното производство данъчното задължение в едно с лихвите е внесено в бюджета

Прокурорът обосновава становище за наличие на материалните предпоставки за освобождаване от наказателна отговорност, като счита, че следва да бъде наложено административно наказание глоба в минимален към среден размер.

Процесуалният представител на обвиняемата акцентира върху здравословното състояние на обвиняемата и пледира административното наказание да бъде определено към минималната предвидена в закона граница.

В правото си на защита и в последната си дума, обвиняемата моли за минимално наказание.

□ □ □ □ □

Съдът, като изслуша становищата на страните и като прецени събраните по делото доказателства, поотделно и в тяхната съвкупност, прие за установено следното:

Досъдебното производство е започнало въз основа на сигнал от българка, живееща в Испания, представяща се с име И.П. и електронен адрес за кореспонденция, която разказва за българки, които „изнудвали“ испанци да им пращат пари. Към електронното писмо са приложени снимки на жени и снимка на лична карта на обвиняемата, като се твърди, че една от жените се нарича Г. С. И. . По представената банкова сметка е установена в действителност българка с тези имена, но с различен единен граждански номер. Посочена е банкова сметка на Г. С. И. от с. Стефан Караджа, общ.Тутракан, обл. Силистра в Банка „ДСК“.

Г. С. И. има разкрита сметка в Банка ДСК, от приложените извлечения е видно, че е получавала парични суми от испански граждани.

Изписаното ЕГН в снимката на личната карта, изпратена от И.П.,принадлежи на лицето В.В.М.

Обв. И. известен период от време е живяла в Испания и там се е запознала с различни мъже, с които е имала и връзка, тъй като е била фактически разделена със съпруга си. След като се завърнала в България е започнала да отглежда сама децата си, а тези нейни познати са и пращали пари безвъзмездно, за да може тя да преживява в България. Г. С. И. заявява, че не може да работи с компютър и е говорила в мъжете само по телефона си, който е бил с бутони.

Г. С. И. обяснява, че не се е крила от мъжете, които са и пращали пари и дори си е давала банковата сметка, която е действителна. Суми са получавани и чрез системата Western Union. Средствата, които е получавала, са били като подарък, за да бъде подпомогната, тъй като е безработна и бедна, без задължение за връщането им.

Обвиняемата не е подавала данъчни декларации в местната община и не е заплащала данък върху получените суми.

От заключението на ССЕ, е видно,че:

През 2010 год. Г. С. И. е получила 3 парични превода в EUR - 240.00 с левова равностойност - 469,40 лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 23,47 лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019 год. е в размер на 22,05лв.

През 2013 год. Г. С. И. е получила 3 парични превода, от които в EUR - 1577.50 с левова равностойност - 3085.32 лв., в USD~300,00 с левова равностойност 450.93лв. Общата стойност на получените преводи в лева 3536.25лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 141,45лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20,12.2019год. е в размер на 89.47лв.

През 2014 год. Г. С. И. е получила 49 парични превода, от които в EUR - 12369,20 с левова равностойност - 24192,05 лв., в лева-4110.67лв. Общата стойност на получените преводи в лева е 28302,72лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредба № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 1132,11 лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20,12.2019год. е в размер на 632,44 лв.

През 2015 год. Г. С. И. е получила 14 парични превода, от които в EUR - 3128.20 с левова равностойност - 6118,23 лв., в USD-187,09 с левова равностойност 326,27лв. Общата стойност на получените преводи в лева е 6444,50лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 257,78лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019 год. е в размер на 114,46 лв.

През 2016 год. Г. С. И. е получила 28 парични превода в EUR -10507.0 с левова равностойност - 20549,91 лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б“ от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 822,00 лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019год. е в размер на 272,86 лв.

През 2017 год. Г. С. И. е получила 43 парични превода, от които в EUR - 51985,00 с левова равностойност - 101673,82 лв., в BGN-78,03лв. Общата стойност на получените преводи в лева 101751,85лв. За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 4070,07лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019год. е в размер на 961,87 лв.

През 2018год. Г. С. И. е получила 13 парични превода, от които в EUR- 4478,89 с левова равностойност - 8759,95 лв. Общата стойност на получените преводи в лева 8759,95лв. За получените преводи, дължимият данък при

дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 350.40лв. Изчислената законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019год. е в размер на 56,93 лв.

През 2019год. Г. С. И. е получила 2 парични превода, от които в EUR - 250.0 с левова равностойност - 488,96 лв..Общата стойност на получените преводи в лева 488,96лв.За получените преводи, дължимият данък при дарение, съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б" от Наредбата № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница е 19,56лв.Изчислената законна лихва след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019год. е в размер на 1,55 лв.

Общо за периода от 01.01.2010год. до 09.01.2019г. Гюлсюн Исмаил Сали, е получила 155 бр. парични преводи чрез системите за експресни парични преводи „Western Unio" и преводи по банкова сметка BG65STSA93000022178552 в „Банка ДСК" ЕАД, на обща стойност 170303,54лв. Съгласно чл.35 ал. 1 ,буква „б“ от Наредба № 16 за определяне размера на местните данъци на територията на община Главиница, дължимият данък е 6816,84лв. Законна лихва, изчислена след датата на определения двумесечен срок за плащане до 20.12.2019год. е в размер на 2151,63лв.

Съгласно Наредба № 16, на Общински съвет-Главиница и по конкретно, разпоредбите на чл.35 ал. 1 ,буква „б" и при спазване на изискванията на чл.37 ал.1 и 2, при дарение на имущество, както и при безвъзмездно придобитите по друг начин имущества , данъкът се начислява върху оценката на прехвърляното имущество в размер на 5 на сто, като същия се заплаща в общината по постоянния адрес, съответно по седалището на данъчно задълженото лице. Лицата, които нямат постоянен адрес, заплащат данъка по настоящия си адрес.Срока за плащане на данъка е двумесечен от получаване на имуществото, след подаване на декларация по чл. 49, ал.3 от Закона за местните данъци и такси. С решение № 278/10.06.2010. на Общински съвет-Главиница, чл. 35, ал1 буква „б" от Наредба № 16 е променена, като процента с който се изчислява размера на данъка върху дарение между лица извън посочените в буква "а", се променя от 5 на 4 процента.

При спазване на чл. 3, от Наредба № 16 размерите на местните данъци по чл.2 се определят с тази наредба при условията, по реда и в границите, определени в Закона за местните данъци и такси, съгласно ал.2 и ал.3, -когато до края на предходната година общинския съвет не е определил размера на местните данъци за текущата година, местните данъци се събират на базата на действащия размер към 31 декември на предходната година, както и не се допускат изменения в приетите от общинския съвет размер и начин на определяне на местните данъци в течение на годината.

Обвинението е изключило получените суми през 2019г., следователно

след изваждане на тези суми, общият размер на получените суми е 169 814.58лв, паричните преводи са 153 на брой, а дължимият данък върху тях е в размер на 6797.28лв.

Първият паричен превод е получен като дарение на 26.07.2010г., последният на 21.08.2018г., следователно процесния период по делото е от 26.09.2010г. до 21.10.2018г., определен след изтичане на двумесечния срок за декларирането им.

С платежни нареждания, на 14.17.2020 г., дължимото данъчно задължение, както и законната лихва върху него, в размер установен от експертизата и допълнително изчислен към момента на плащането, са внесени по сметка на Община Главиница.

□ □ □ □ □

Тези фактически изводи се подкрепят безспорно от събраните по надлежния процесуален ред писмени и гласни доказателства и доказателствени средства, които съдът кредитира изцяло, поради тяхната непротиворечивост и взаимна допълняемост- обясненията на И., показанията на Л.И., свидетелство за съдимост, ДСМПИС, справки за извършени преводи от финансови къщи и банки, писма, заключение на ССЕ, и други приобщени по реда на чл.283НПК.

Получените суми следва да се приеме, че са дарени. В този смисъл са обясненията на подсъдимата, че са и изпращани за да бъде финансово подпомогната, и поради липса на доказателства в обратната насока, например за измама, причина да не им се даде вяра липсва. Обясненията ѝ не могат да бъдат и насрещно проверени, поради недостатъчност на индивидуализиращите данни на изпращачите.

Основният фактически извод посочен в обвинителният акт се подкрепя от заключението на ССЕ, а именно, че за процесния период, подсъдимата е получила суми по общо 153 превода, които е следвало да декларира в местната община и да внесе дължимия местен данък.

Сумите са получавани в евро и в щатски долари, като експертизата подробно е посочила получените в отделните банки и финансови институции по дати и размер суми, изчислен и в левовата им равностойност. Като неотнормосимо към предмета на делото е заключението на експертизата в частта относно приложимостта на ЗДДФЛ. Съгласно чл.13 ал.2 ЗДДФЛ не се смята за доход полученото имущество по наследство, завет и дарение, както и полученото имущество с възстановено право на собственост по реда на

нормативен акт. След като с процесуалните способи по НПК се установява, че полученото имущество е дарение, то същото не подлежи на облагане по алтернативния ред по ЗДДФЛ.

□ □ □ □ □

ОТ ПРАВНА СТРАНА:

Съгласно разпоредбата на чл.44 ал.1 от ЗМДТ обект на облагане с данък са имуществата придобити по дарение, а според ал.2- подлежат на облагане с данък в размер на данък дарение и безвъзмездно придобитите по друг начин имущества, поради което за подсъдимата е съществувало задължение за деклариране на получените средства. Разпоредбата на чл.49 ал.3 от същия закон вменява в задължение на получилите безвъзмездно имущество да подадат декларация за облагането му с данък и заплащане на определения данък в двумесечен срок от получаването му, като данъкът се заплаща в общината по постоянния адрес на данъчно задълженото лице.

Имайки предвид датите на първия и последният паричен превод и двумесечния срок за подаване на съответната декларация, то периода на деянието е правилно установен, а именно от 26.09.2010 г. до 21.10.2018г.

За нито една от получените суми подсъдимата не е подала декларация в законовия срок и съответно не е заплатила дължимият данък.

Подсъдимата заявява незнание на задължението за деклариране, но незнанието не изключва умисъла. Незнанието на закона не извинява незнаещия /*Ignorantia juris non excusat*/ и това е основополагащ принцип на правото под формата на законова, необорима и обща презумпция. Юридическото измерение на този основен правен принцип е разпоредбата на чл.5 ал.5 от Конституцията, съгласно който всички нормативни актове се публикуват. Като гражданин на Република България, подсъдимата има не само права, но и задължения, едно от които е заплащането на данъците. Това задължение отново е разписано във върховния ни закон- чл. 60 ал.1, който гласи Гражданите са длъжни да плащат данъци и такси, установени със закон, съобразно техните доходи и имущество.

Цялото данъчно задължение в едно с лихвите е внесено в бюджета на общината, което предопределя и прилагането на привилегированния състав на това данъчно престъпление.

Ето защо, въз основа на всичко гореизложено, съдът приема, че с бездействието си подсъдимата обективно е осъществила състав на

престъплението по чл.255 ал.4 вр. ал.1 т.1 вр. с чл.26 НК, тъй като не е подала съответните декларации по чл.49 ал.3 ЗМДТ и не е декларирала нито едно от получените дарения, като по този начин е избегнала установяване и плащане на данъчни задължения в размер на 6797.28лв, които според чл.93 т.14 НК покриват признака „големи размери“. Всяко едно от тези 153 броя деяния, поотделно осъществява един и същ състав на това престъпление, извършени са през непродължителен период от време, при една и съща обстановка и при еднородност на вината, като последващите се явяват продължение на предшестващите от обективна и субективна страна, поради което и престъпленията са извършени в условията на чл.26 НК.

От субективна страна престъплението е извършено умишлено, с пряк умисъл. Подсъдимата е съзнавала, че с неподаването на декларацията ще се избегне установяването, а оттам и плащането на дължимите данъци върху получените като дарения суми.

□ □ □ □ □

За престъплението по чл.255 ал.4 вр. ал.1 т.1 вр. чл.26 НК законодателят е предвидил наказание лишаване от свобода до две години и глоба до 500лв. Вземайки предвид настъпилата реабилитация по право по осъждането по НОХД №643/2010 и обстоятелството че обв.Исмаил не е освобождавана от наказателна отговорност по раздел IV на гл.VIII НК, както и възстановяването на причинените щети, съдът, установявайки кумулативното наличие на материално-правните предпоставки визирани в разпоредбата на чл.78а ал.1 НК, призна обвиняемата за виновна, освободи я от наказателна отговорност и ѝ наложи административно наказание глоба.

При определяне на размера на административното наказание глоба, съдът отчете като смекчаващи вината обстоятелства-признаването на вината и оказаното съдействие за разкриване на обективната истина по делото още на ДП, семейното положение, а като отегчаващи такива- многобройността на деянията и извършването им в един значително голям период от време. Тези обстоятелства наложиха и определяне на наказанието в размер над минималния и под средния такъв предвиден в закона, а именно- 1800лв, като съдът намира, че така определеният размер на административното наказание ще постигне целите на закона по отношение както на личната, така на и генерална превенция.

Предвид изхода на делото и на основание чл.189 ал.3 НПК съдът осъди обвиняемата да заплати направените в досъдебното производство разноски.

На основание чл.309 ал.4 НПК мярката за неотклонение бе отменена.

Водим от тези съображения съдът постанови своето решение.

ОКРЪЖЕН СЪДИЯ: