

МОТИВИ към Решение № 9 от 11.01.2023 г. по н.д. № 20221200200999/2022 г. по описа на Благоевградски окръжен съд:

Обвиняемият П. М. е предаден на съд с обвинение за извършено престъпление по чл. 255, ал. 4 вр. ал. 3 вр. ал. 1, т. 1 вр. чл. 26, ал. 1 НК, за това, че за периода 01.01.2014 г. - 30.06.2017 г., в гр. Благоевград пред ТД на НАП офис Благоевград, при условията на продължавано престъпление, в качеството си на представител на „Е. Г. И."ЕООД, ЕИК: *, гр. П., предприятие /по см. на §1 т. 33 от Закона за данъците върху доходите на физическите лица/ЗДДФЛ/ вр. чл. 2, ал. 1, т. 1 от Закона за счетоводството /ЗС/ - платец на дивиденди, като не е подал изискуема се по чл. 55 вр. чл. 65, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 3 вр. ал. 1, т. 2, б. „а“ от ЗДДФЛ декларация, осуетил установяването на brutния размер дивиденди под формата на скрито разпределение на печалбата – изтеглените от него парични средства в общ размер на 3 273 279,44 лв., което е данъчна основа, и в месечен срок, следващ тримесечието, през което е скритото разпределение на печалбата, избегнал плащането на данъчни задължения, определени съгласно чл. 46, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 1, т. 2, б. „а“ вр. ал. 3 от ЗДДФЛ, с 5 % данъчна ставка върху данъчната основа, в общ размер на 163 663,96 лв., представляващо особено големи размери / чл. 93, т. 14 от НК/, както следва:

В периода 01.01.2014 г. - 31.03.2014 г. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И." ЕООД, сума в общ размер на **359 919, 49** лева представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2014г. да внесе данък дивидент в размер на 17 995, 97 лева;

В периода 01.04.2014 г. - 30.06.2014 г. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И." ЕООД, сума в общ размер на **235 761, 99** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2014г. да внесе данък дивидент в размер на 11 788, 10 лева;

В периода 01.07.2014 г. - 30.09.2014 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в общ размер на **272 332.92** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2014 г. да внесе данък дивидент в размер на 13 616, 65 лева;

В периода 01.07.2015 г. - 30.09.2015 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **176 136, 73** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2015 г. да внесе данък дивидент в размер на 8 806,83 лева;

В периода 01.10.2015 г. - 31.12.2015 г. е изтеглил парични средства от

сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **781 093.57** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.01.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 39 054.68 лв.

В периода 01.01.2016 г. - 31.03.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **307 179,02** лв., представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2016 г. и внесе данък дивидент в размер на 15 358.95 лв.

В периода 01-04-2016 г.- 30.06.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **115 777, 83** лв., представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 5 788,89 лева;

В периода 01.07.2016 г. - 30.09.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **1050, 75** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 52, 54 лева;

В периода **01.01.2017 г. - 31.03.2017 г.** е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **754 252,67** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2017 г. да внесе данък дивидент в размер на 37 712,63 лева.

В периода **01.04.2017 г. - 30.06.2017 г.** е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И."ЕООД, сума в размер на **269 774,69** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2017 г. да внесе данък дивидент в размер на 13 488,73 лева, като на 27.09.2022 г. (след приключване на разследването по досъдебното производство) е възстановил необявените данъчни задължения в размер на 163 663,96 лв., като е внесъл по сметка на НАП сумата 141 200 евро - 275 340 левова равностойност, от които 111 676.04лв. за лихви.

Производството пред окръжния съд се разглежда по реда на глава 28 НПК.

В хода на съдебните прения представителят на ОП - Благоевград сочи, че по безспорен и категоричен начин е доказано извършване на престъпление от обвиняемия, като били налице всички предпоставки по чл. 78а НК за освобождаването му от наказателна отговорност с налагане на административно наказание глоба в размер около средния, предвиден в разпоредбата на чл. 78а НК.

Обвиняемият М. не се явява пред първоинстанционния съд и не участва

при разглеждане на делото, като е редовно призован чрез упълномощения от него защитник.

Упълномощеният защитник на обв. М. - адв. Н., прави искане с оглед наличието на всички предпоставки поради възстановяването на имуществените вреди за приложение на чл. 78а НК след признаването на обв. М. за виновен по повдигнатото му обвинение да му бъде наложена минимална по размер глоба като административна санкция.

Съдът, като обсъди събраните по делото в хода на проведеното съдебно следствие писмени доказателства и доказателствата в проведеното досъдебно производство в тяхната съвкупност и взаимна връзка, намира за установено следното от фактическа страна:

Не са налице противоречия в събраните писмени доказателства по досъдебното производство за това, че дружество „Е. Г. И., ЕООД с ЕИК * е регистрирано в Търговския регистър при Агенция по вписванията на 02.08.2013 г., като едноличен собственик и управител на дружеството е бил обв. П. М., роден на *** г. в гр. А., Г., като седалището и адрес на управление на фирмата в България били в община П., гр. П., ул. „С. " № *. Разпоредбата на чл. 141, ал. 2 ТЗ, действала към датата на обвинението, посочва, че „дружеството се представлява от управителя“, като „при няколко управители всеки един от тях може да действа самостоятелно освен ако дружественият договор предвижда друго“, като „други ограничения на представителната власт на управителя нямат действие по отношение на трети лица“, т.е. законов представител на дружеството бил обв. М.. Не е спорно и по делото и обстоятелството, че от гледна точка на териториалното деление на данъчните органи в страната ни, местно компетентни спрямо фискалните права и задължения на посоченото по-горе търговско дружество били органите при ТД на НАП София офис Благоевград. Писмените доказателства по досъдебното производство установяват, че регистрацията на „Е. Г. И., ЕООД с ЕИК * по ЗДДС (Закон за данък върху добавена стойност) е била извършена на 21.08.2013 г., като дружеството е deregистрирано по ЗДДС на 16.03.2020 г.

В

Търговския регистър има обявени Годишни финансови отчети (ГФО) на същото дружество за 2013, 2014 и 2015 година, за следващите 2016 и 2017 години ГФО към 06.01.2020 г. са със статус „обработка се“, като в досието по досъдебното производство са налични копия от ГФО за периода от 2013-2017 година.

Писмените доказателства по досъдебното производство и показанията на разпитани свидетели установяват, че счетоводното обслужване на „Е. Г. И., ЕООД с ЕИК * е осъществявано от счетоводна фирма „ДИЕС“ ЕООД с ЕИК *** съгласно Договор за счетоводно обслужване от 02.08.2013 г., копие от който се намира по досъдебното производство. Счетоводството на дружеството е било организирано при спазване принципите, съгласно чл. 26,

ал. 1 от Закона за счетоводството и Националните счетоводни стандарти за финансови отчети за малки и средни предприятия, като няма регистрирани трудови договори за периода от 02.08.2013 г. до 07.08.2019 г. /вж. експертиза на в.л. С. и писмо - отговор на НАП № 13211#1 от 08.08.2019 г./. Документите до НАП са подавани от обслужващата дружеството на обв. М. счетоводна фирма по електронен път от упълномощени лица с квалифициран електронен подпис /вж. показания на св. Т./.

Писмените доказателства в производството еднопосочно установяват и откритите банкови сметки за паричните средства, свързани с дейността и на името на дружеството. Били открити следните банкови сметки, всички в една и съща банка, но в различна валута: IBAN *** на ОББ АД в лева; IBAN *** в ОББ АД в USD и IBAN *** на ОББ АД в EUR.

Писмените доказателства по досъдебното производство и показанията на разпитаните служители на НАП по непротиворечив начин установяват и факта на извършени ревизии на дружеството и констатациите на същите: От представители на органите по приходите е извършвана тематична ревизия на дружеството по отношение на данък върху дивидентите и ликвидационните дялове на местни и чуждестранни физически лица, като ревизията приключила с РД № Р-22000118008212-020-001/23.04.2019 г., респективно с ДРА № Р-22000118008212-091-001/15.05.2019 г. е с обхват период от 01.01.2014 г. до 31.12.2016 г., била извършена и друга ревизия, приключила РД № Р-22000118002098-092-001/23.10.2018 г., респективно ДРА № Р-22000118002098-091-001/19.11.2018 г. е с обхват периода от 01.01.2017 г. до 31.12.2017 г.

В проверките по ревизия на дружеството данъчните служители са установили, че през ревизирия период дружеството не отчита приходи от извършвана дейност; в подаден годишен финансов отчет за 2016 г., чрез представителя си, „Е. Г. И.“ ЕООД е декларирало касова наличност на пари в брой в размер на 2249 хил.лв. За нуждите на ревизията от воденото счетоводство, свързано с дейността на дружеството, са представени аналитични регистри на с-ка 501 каса в лева, от които е установено, че към 31.12.2016 г. сметка 501 "Каса в лева" е с дебитно салдо в размер на 2 249 250,55 лв., а към 31.07.2017 г. касовата наличност е в размер на 3 604 043,62 лв., като за периода от 01.08.2017 г. до 28.09.2017 г. от касата са изплатени в брой 330 764,18 лв. с основание за изплащането - разпределен дивидент на обв. П. М., едноличен собствник на „Е. Г. И., ЕООД с ЕИК *, съгласно Протоколи от № 1 до № 36 от различни дати в периода от 01.08.2017 г. до 28.09.2017 г. за взето решение на основание чл. 137, ал. 1, т. 3 от Търговския закон за приемане на годишния финансов отчет и баланс, разпределяне и изплащане на дивидент от натрупаната и неразпределена печалба за 2013 година. Тези обстоятелства са декларирани пред органите по приходите, като окончателният данък за доходите от дивиденти е определен от представителя на дружеството платец според правилата – 5% върху brutната сума, която е

определена за разпределяне. В хода на данъчната проверка е установено, че липсват осчетоводените суми по дебита на сметка 501 "Каса в лева" 3 273 279,44 лв. Приходите на дружеството в посочения размер по счетоводни данни е следвало да е налична по сметката на дружеството. В действителност обаче нямало тази сума. В доказателствата по досъдебното производство е направен анализ на движенията по банковите сметки на дружеството, при който се установява, че в периода от 01.01.2014 г. до 30.06.2017 г. обв. М., като собственик и управител на дружеството, е теглил в различни периоди известни суми от сметките на дружеството, като не е представял разходооправдателни документи за изразходването на средствата, парите не са били изхарчени за нужди, произтичащи от дейността на дружеството, не били вложени в имущество на дружеството, като тези пари били теглени от сметките на дружеството и изразходвани от него през годините за лични нужди. Доказателствата по делото установяват, че след като управителят не е представил разходооправдателни документи за сторени разходи с изтеглените суми, тегленето на различните суми не е осчетоводено, и сумата, определена като наличност по сметка каса 501 на дружеството, е размерът на скритото разпределение на печалбата му.

Съгласно действащото данъчно законодателство в РБългария към датата на обвинението - параграф 1, точка 5 от Допълнителните разпоредби от Закона за корпоративно подоходно облагане (ЗКПО), изтеглените пари от собственика (или от пълномощници), ако не са изразходвани за търговската дейност на дружеството или инвестирани в имущество на дружеството, както и ако не се установяват данни за местонахождението на паричните средства след изтеглянето им, е налице условие за „скрито разпределение на печалбата“. В настоящия случай след извършените данъчни ревизии и събраните доказателства по досъдебното производство /експертизи, показания на свидетели и писмени документи/, които потвърждават изводите на ревизиите, се установява, че обв. П. М., като представител на „Е. Г. И.“ ЕООД, не може да представи никакви документи за липсата на осчетоводените парични средства по сметка „501 - Каса“, същите са изразходвани от него през годините, като са теглени от банкови сметки на дружеството и са изразходвани за лични цели, като така той е осъществил „скрито разпределение на печалбата“ под формата на дивиденди. Върху дивидента се дължи данък, като окончателният данък за доходите от дивиденди се определя върху brutната сума съгласно чл. 38, ал. 2 от Закона за данък върху доходите на физическите лица (ЗДДФЛ), а съгласно чл. 65, ал. 2 от ЗДДФЛ данъкът се удържа и внася от предприятието, представляващо платец на дохода, до края на месеца, който следва тримесечието, през което е решено да се разпределя дивидентът, като в случая данъчно задълженото лице е представляваната от обв. М. фирма - „Е. Г. И.“ ЕООД.

Следва да се възприемат изводите на в.л. С. по изготвените на досъдебното производство съдебно-счетоводна експертиза и допълнението към нея, в които се конкретизира механизма на укриване на данъчните

задължения и точният им размер, доколкото изводите на вещото лице са в унисон с писмените документи по досъдебното производство, с показанията на разпитаните свидетели за установеното от тях при извършените данъчни ревизии на дружеството и за осъщественото счетоводно обслужване на фирмата. Във възприетите от съда експертни изводи е посочено, че в периода 01.01.2014 г. - 31.03.2014 г. обвиняемият М. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД - сума в общ размер на **359 919, 49** лева, изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице, не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството, като по този начин следва да се приеме, че изтеглената от обв. М. от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това е размерът на данъчното задължение, което до 30.04.2014 г., като обвиняемият като представител на дружеството е бил длъжен да декларира и да внесе данък дивидент в размер на 17 995, 97 лева.

В периода 01.04.2014 г. - 30.06.2014 г. обв. М. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в общ размер на **235 761, 99** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице /не е представил документи, от които да се установява изразходването на тези средства за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството/. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това е размерът на данъчното задължение, което до 31.07.2014 г. като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 11 788, 10 лева.

В периода 01.07.2014 г. - 30.09.2014 г. обв. М. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в общ размер на **272 332.92** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това е размера на данъчното задължение, което до 31.10.2014 г. като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 13 616, 65 лева;

В следващия период от обвинението - 01.07.2015 г. - 30.09.2015 г., обв. М. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в

размер на **176 136, 73** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 31.10.2015 г., като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 8 806,83 лева;

В периода 01.10.2015 г. - 31.12.2015 г. обвиняемият е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **781 093.57** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 31.01.2016 г., като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 39 054.68 лв.;

В периода 01.01.2016 г. - 31.03.2016 г. обвиняемият е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **307 179,02** лв. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това е размер на данъчното задължение, което до 30.04.2016 г., като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 15 358.95 лв.

В периода 01.04.2016 г. - 30.06.2016 г. обв. М. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **115 777,83** лв. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 31.07.2016 г., като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 5 788,89 лева;

В периода 01.07.2016 г. - 30.09.2016 г. обвиняемият е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **1 050,75** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 31.10.2016 г., като представител на дружеството обв. М. е бил длъжен да декларира и внесе данък дивидент в размер на 52,54 лева;

В периода **01.01.2017 г. - 31.03.2017 г.** е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **754 252,67** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 30.04.2017 г., като представител на дружеството обв. М. е следвало да декларира и внесе данък дивидент в размер на 37 712,63 лева.

В периода **01.04.2017 г. - 30.06.2017 г.** обвиняемият е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ЕООД, сума в размер на **269 774,69** лева. Изразходвал е средствата за лични нужди като физическо лице. Не е използвал средствата за нуждите, произтичащи от развиваната търговска дейност на дружеството и/или инвестиране в имущество на дружеството. По този начин изтеглената от дружеството парична сума представлява доход от дивидент под формата на скрито разпределение на печалба. Съгласно данъчното законодателство тази сума определя данъчната основа. Върху brutния размер на този доход се начислява 5% и това размера на данъчното задължение, което до 31.07.2017 г., като представител на дружеството е длъжен да декларира и да внесе данък дивидент в размер на 13 488,73 лева.

Доказателствата по делото установяват извършени от обв. М. 10 отделни деяния, същите са през непродължителни периоди от време и са извършени идентично, осъществяват едно и също престъпление, извършени са при една и съща обстановка, при еднородност на вината, и последващите се явяват продължение на предшестващите, като общият резултат от 10-те отделни деяния е недеклариране на данъчни задължения – данък в общ размер на 178 979.64 лв. върху дивиденти под формата на скрито разпределение на печалба в общ размер на 3 273 279.41 лв.

В съдебно-счетоводната експертиза, изготвена на досъдебното производство, общата сума на данъчните задължения е изчислена в размер на

163 663.96 лв., а лихвата върху тези задължения за периода от 01.01.2014 г. до 30.08.2022 г. е изчислена на 107 812.40 лв. За периода от 01.01.2014 г. до 30.09.2022 г. е 109 221.73 лв., т.е. до 30.09.2022 г. укритите и неплатени данъчни задължения ведно с лихвите са в общ размер 272 885.69 лв. Видно от писмените документи в съдебната фаза след приключване на разследването по досъдебното производство на 03.10.2022 г. и преди внасяне на постановлението по чл. 78а НК в съда – преди приключване на съдебното следствие - в деловодството на ОП Благоевград е постъпило платежното нареждане от 27.09.2022 г. /л. 9-11 от настоящето дело/ за преведени от обвиняемия М. по сметка на ТД на НАП София офис Благоевград суми от 141 200 евро (275 340 лв. при курс 1.95 лв. за евро) за погасяване на задълженията му по приложеното досъдебно производство.

В хода на съдебното следствие съдът е изискал допълнителна информация от НАП, ТД на НАП София, офис Благоевград във връзка с платените суми от обв. М.. От допълнително представените документи се установява, че сумата, предмет на обвинението срещу М., и касаеща данъчни задължения на представляваното от него дружество, за което е било образувано изп.д. № 180459368/2018 г. по описа на НАП, ТД на НАП София, офис Благоевград, първоначално през 2020 г. /вж. справка и разпореждане на л. 55-59 от настоящето дело/ е било обявено като част от несъбираем дълг, като е прекратено производството по принудително изпълнение на публичните вземания по това изпълнително производство, посочени са същите в размер на 316 844,19 лв. главница и 109 264,98 лв. лихва. Посоченото изпълнително производство е възобновено, като под друг номер на изпълнително дело - № 221247920 от 2022 г., поради направено искане от обвиняемия да погаси задълженията на представляваната от него фирма, които задължения са били предмет на воденото срещу обвиняемия досъдебно производство, приложено към настоящето дело, като на „Е. Г. И.“ ЕООД е изпратено съобщението за доброволно изпълнение на 21.09.2022 г., а от 07.10.2022 г. публичният изпълнител е разпределил постъпило плащане по изпълнителното дело на сумата от 275 340 лв., постъпила на 27.09.2022 г., след което на 13.10.2022 г. публичният изпълнител отново е прекратил производството по принудително изпълнение на публичните вземания по това изпълнително производство, посочени са същите вече в размер на 41 504,19 лв. главница и 180 393,05 лв. лихва /прекратяването отново е заради класифицирането на дълга на дружеството по изпълнителното дело като несъбираем/. Независимо от посоченото в разпределението на публичния изпълнител в разпореждане от 07.10.2022 г., което е очевидно в противоречие с волята на обвиняемия за доброволно погасяване на задълженията на представлявания от него търговец, които задължения са предмет на разглеждане по настоящето дело, съдът намира, че следва да приеме, че доброволно платените от обв. М. с банковия документ на л. 9-10 от настоящето дело, в който изрично е посочен номерът на изп.д. № 221247920 от 2022 г. на НАП Благоевград, както и ДП № 244 ЗМ 125/2019 г. на ОД на

МВР – Благоевград, което е досъдебното производство по настоящето наказателно производство, са главницата и лихвите, изчислени от вещото лице в настоящето производство и посочени в постановлението на прокурора, по което е образувано настоящето дело.

Тази фактическа обстановка следва да се приеме за установена, като се обсъдят противоречията в доказателствата, събрани в хода на досъдебното производство и съдебното следствие. Противоречията са само между дадените от обв. М. по досъдебното производство обяснения и останалите доказателства, като основание съдът да не дава вяра на обясненията на обвиняемия е не само същественото им противоречие с другите доказателства, в които се съдържат и направени изявления от обв. М. за изразходване на изтеглените от него пари за лични нужди, но и с оглед позицията след това на обвиняемия в хода на наказателното производство по възстановяване на имуществените вреди като основание за приложение на чл. 78а НК /плащане на дължимите данъчни задължения и дължимите за тях лихви/.

При така установената фактическа обстановка съдът прави следните правни изводи:

С извършените от обв. М. действия е осъществен от обективна и субективна страна от същия състав на престъпление по чл. 255, ал. 4 вр. ал. 3 вр. ал. 1, т. 1 вр. чл. 26, ал. 1 НК, като обв. М. за периода 01.01.2014 г. - 30.06.2017 г., в гр. Благоевград, пред ТД на НАП офис Благоевград, при условията на продължавано престъпление, в качеството си на представител на „Е. Г. И.“ ЕООД, ЕИК: *, гр. П., предприятие /по см. на §1 т. 33 от Закона за данъците върху доходите на физическите лица/ЗДДФЛ/ вр. чл. 2, ал. 1, т. 1 от Закона за счетоводството /ЗС/ - платец на дивиденди, като не е подал изискуема се по чл. 55 вр. чл. 65, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 3 вр. ал. 1, т. 2, б. „а“ от ЗДДФЛ декларация, осуетил установяването на brutния размер дивиденди под формата на скрито разпределение на печалбата – изтеглените от него парични средства в общ размер на 3 273 279,44 лв., което е данъчна основа и в месечен срок, следващ тримесечието, през което е скритото разпределение на печалбата, избегнал плащането на данъчни задължения, определени съгласно чл. 46, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 1, т. 2, б. „а“ вр. ал. 3 от ЗДДФЛ, с 5 % данъчна ставка върху данъчната основа, в общ размер на 163 663,96 лв., представляващо особено големи размери по смисъла на чл. 93, т. 14 от НК/, както следва:

В периода 01.01.2014 г. - 31.03.2014 г. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в общ размер на **359 919, 49** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2014 г. да внесе данък дивидент в размер на 17 995, 97 лева;

В периода 01.04.2014 г. - 30.06.2014 г. е теглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в общ размер на **235 761,99** лева,

представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2014 г. да внесе данък дивидент в размер на 11 788,10 лева;

В периода 01.07.2014 г. - 30.09.2014 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в общ размер на **272 332,92** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2014 г. да внесе данък дивидент в размер на 13 616,65 лева;

В периода 01.07.2015 г. - 30.09.2015 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **176 136,73** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2015 г. да внесе данък дивидент в размер на 8 806,83 лева;

В периода 01.10.2015 г. - 31.12.2015 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **781 093,57** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.01.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 39 054,68 лв.

В периода 01.01.2016 г. - 31.03.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **307 179,02** лв., представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2016 г. и внесе данък дивидент в размер на 15 358,95 лв.

В периода 01.04.2016 г. - 30.06.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **115 777,83** лв., представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 5 788,89 лева;

В периода 01.07.2016 г. - 30.09.2016 г. е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **1050,75** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.10.2016 г. да внесе данък дивидент в размер на 52,54 лева;

В периода **01.01.2017 г. - 31.03.2017 г.** е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **754 252,67** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 30.04.2017 г. да внесе данък дивидент в размер на 37 712,63 лева;

В периода **01.04.2017 г. - 30.06.2017 г.** е изтеглил парични средства от сметката на „Е. Г. И.“ ЕООД, сума в размер на **269 774,69** лева, представляваща дивидент под формата на скрито разпределение на печалба, за която е следвало да декларира удържането и до 31.07.2017 г. да внесе данък

дивидент в размер на 13 488,73 лева, като на 27.09.2022 г. (след приключване на разследването по досъдебното производство) е възстановил необявените данъчни задължения в размер на 163 663,96 лв. като е внесъл по сметка на НАП сумата 141 200 евро - 275 340 левова равностойност, от които 111 676.04 лв. за лихви.

Обв. М. е субект на престъплението, защото е бил задължен за периода на обвинението като управител и собственик на „Е. Г. И.“ ЕООД, за дейността на което дружество същият е имал задължение по действащите данъчни закони след като за съответните периоди във всяко едно от деянията е теглил суми от сметка на представляваното от него дружество, които суми с оглед доказателствата по делото следва да се приемат като дивиденди под формата на скрито разпределение на печалба, да обяви като управител и представител на дружеството сумите като дивиденди в законовия срок – 1 месец след изтичане на тримесечния период, в който е разпределен дивидентът, като плати от името на дружеството 5% върху brutния размер на съответните суми като данък дивидент по сметка на НАП на основание чл. 65, ал. 2 и чл. 38, ал. 2 ЗДДФЛ. От доказателствата по делото следва да се направи извод, че обв. М. като представител на регистрираното от него търговско дружество е осъществил в периода на обвинението, изпълнителното деяние от състава на престъплението по чл. 255, ал. 4 вр. ал. 3 вр. ал. 1 НК във формата му, предвидена в т. 1 на чл. 255, ал. 1 НК – не е подал декларация, която се е изисквала от разпоредбите на чл. 55 вр. чл. 65, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 3 вр. ал. 1, т. 2, б. а ЗДДФЛ, като по този начин е осуетил установяването на brutния размер дивиденди под формата на скрито разпределение на печалбата, като общият размер на изтеглените от него в периода на обвинението парични средства от сметките на дружеството са в общ размер на 3 273 279,44 лв., което е данъчната основа, като в месечен срок, следващ тримесечието, през което е скритото разпределение на печалбата, избегнал плащането на данъчни задължения от „Е. Г. И.“ ЕООД по силата на чл. 46, ал. 3 вр. чл. 38, ал. 1, т. 2, б. а вр. ал. 3 от ЗДДФЛ с 5% данъчна ставка върху данъчната основа, като същите данъчни задължения за периода на обвинението са в общ размер на 163 663,96 лв. – особено големи размери по смисъла на чл. 93, т. 14 НК, а отделните 10 деяния на обв. М. осъществяват състав на продължавано престъпление, като между датите на отделните деяния не е налице период от време, който да разкъсва връзката между тях, с оглед съображенията, които ще бъдат изложени по-долу, следва да се приеме, че са налице и останалите изисквания за квалификация на извършеното от обвиняемия като продължавана престъпна дейност. Съгласно задължителната съдебна практика отделните деяния от състава на продължаваното престъпление не се третираат като отделни престъпления и дори някои от тях да не са престъпни /защото са малозначителни или защото данъчните задължения са под установените в чл. 93, т. 14 НК размери/ след като причиненият общ престъпен резултат запълва нормата на закона следва да се приеме извършено продължавано престъпление по чл. 255, ал. 3 вр. ал. 1

НК.

От обективна страна обв. М. е извършил деянията, посочени по-горе, като в случая всяко едно от следващите деяния се явява продължение на предшестващото, тъй като всяко конкретно деяние от включените в продължаваното престъпление е извършено в изпълнение на решение за избягване установяване и плащане на данъци /данък дивидент, който съгласно §1 т. 5 б. в от ДР на ЗДДФЛ – „дивидент“ е скрито разпределение на печалбата, а определение на понятието "Скрито разпределение на печалба" е посочено в параграф 1, т. 5 от Допълнителните разпоредби (ДР) на ЗКПО, като в буква „а" на същата разпоредба, действала към датата на обвинението, е посочено, че това са сумите, несвързани с осъществяваната от данъчно задълженото лице дейност или превишаващи обичайните пазарни нива, начислени, изплатени или разпределение под каквато и да е форма в полза на акционерите, съдружниците или свързани с тях лица, с изключение на дивидентите по т. 4 , буква „а" и „б". Данъчните закони разпореждат, че при наличието на доходи от дивиденти в полза на българско или чуждестранно физическо лице, тези доходи се облагат с окончателен данък по чл. 38, ал. 1, т. 2, б. а ЗДДФЛ, като данъчната основа също е посочено в нормата на чл. 38, ал. 3 ЗДДФЛ как се определя - „окончателният данък за доходите от дивиденти под формата на скрито разпределение на печалба се определя върху брутния размер на сумите, представляващи скрито разпределение на печалбата“, данъчната ставка, определяща окончателния данък, е 5% (вж. чл. 46, ал. 3 от ЗДДФЛ) като „предприятията - платци на доходи, задължени да удържат и внасят данъци по реда на този закон, подават декларация по образец за дължимите данъци - чл. 55 ЗДДФЛ. В закона е посочена ясно и периодичността на деклариране и внасяне на данъчните задължения, предмет на обвинението - „Данъкът по чл. 46 за доходите по чл. 38, ал. 3 се удържа и внася от предприятието – платец на дохода, в срок до края на месеца, следващ тримесечието, през което е извършено скритото разпределение на печалбата“.

От субективна страна всяко едно от деянията в състава на продължаваното престъпление е извършено при пряк умисъл, като обв. М. е съзнавал общественоопасния характер на извършеното, предвиждал е последиците от него и е целял тяхното настъпване. С оглед времето на извършване на отделните деяния, идентичната обстановка и начини, при които са извършени, факта, че осъществяват състави на едно и също престъпление, както и че са извършени при една и съща форма на вина, безспорната връзка между отделните деяния с оглед приетата по-горе фактическа обстановка водят до извод, че е налице извършено от обв. М. едно продължавано престъпление, за общия престъпен резултат от което същият следва да носи отговорност. Безспорно в случая е налице квалифициращият престъплението като по-тежко признак – особено големи размери на данъците, които са укрити /необявени/ и неплатени съгласно чл. 93, т. 14 НК, поради което осъщественият от обв. М. състав на престъпление е по чл. 255, ал. 3 вр. ал. 1, т. 1 НК вр. чл. 26, ал. 1 вр. чл. 93, т. 14 НК. Налице е и

основание за квалификация на посоченото престъпление от обв. М. по привилегирования състав на чл. 255, ал. 4 НК, тъй като преди внасяне на постановлението по чл. 78а НК в съда обв. М. е заплатил като управител на дружеството по сметка на НАП сумата, посочена като размер на данъчните задължения, които дружеството – платец е избегнало да плати /поради неподаване на декларации за отделните периоди, за да бъдат установени данъчните задължения, и съответно платени/, ведно с изчислените дължими лихви за същото данъчно задължение.

При преценка на наказанието, което обв. М. следва да понесе за това извършено от него престъпление, съдът съобрази следното:

Налице са всички предпоставки за приложение на чл. 78а НК - разпоредбата на чл. 255, ал. 4 НК предвижда за извършеното престъпление наказание лишаване от свобода до 3 г. и глоба до 1 000 лв., обв. М. е пълнолетно лице, не е осъждан и не е освобождаван от отговорност по реда на глава 8 от НК, причинените от престъплението имуществени вреди /необявените данъчни задължения и дължимата лихва върху тях/ са платени за сметка на обв. М., който е собственик и управител на фирмата – платец на дохода и данъчно задължено лице по силата на съответните разпоредби на ЗДДФЛ, като още през 2020 г. по воденото изпълнително производство срещу фирмата НАП са приели дълга на фирмата, включващ и данъчните задължения и лихвите върху тях по обвинението по настоящето дело, като несъбираем и са прекратили производството за принудителното му събиране. Като смекчаващи отговорността обстоятелства в конкретния случай по отношение на обв. М. следва да се вземе предвид чистото му съдебно минало, позицията на обв. М. още на досъдебното производство за това, че иска да отстрани всякакви недоразумения във връзка със задълженията на представляваната от него фирма и които задължения са били предмет на настоящето дело. Като смекчаващо вината обстоятелство в конкретния случай съдът прие и изминалия 5-годишен период от време от последното деяние в състава на продължаваното престъпление до постановяване на съдебен акт във воденото наказателно производство, който срок следва да смекчи наказателната принуда, като се определи като неразумно дълго продължило наказателно производство. Като отегчаващо обстоятелство съдът взема предвид доказателствата по делото за дългия период, през който е извършвана престъпната дейност, и броя на отделните деяния, включени в състава на продължаваното престъпление, стойността на необявените данъчни задължения, които надвишават многократно сумата, необходима за квалифициране на деянието като особено големи размери. При един незначителен превес на смекчаващите вината обстоятелства с решението съдът наложи след освобождаването на обв. М. от наказателна отговорност административно наказание глоба на същия в размер на 2 500 лв., малко под средния, предвиден в закона.

Причините за извършване на престъплението съдът съзира в желанието

на обв. М. за материално облагодетелстване, макар и по престъпен начин.

По изложените мотиви съдът постанови решението си.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: