

РЕШЕНИЕ

№ 2725

гр. София, 20.04.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 36 състав,
в публично заседание на 02.03.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Наташа Николова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **6433** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството по делото е образувано по подадена жалба от „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място],[жк], [улица], чрез К. И. К., в качеството на управител, срещу Ревизионен акт № 22002219005180-091-001 от 10.02.2021 г., издаден от Т. П. Н. – орган, възложил ревизията и Ц. Г. Р. – ръководител на ревизията, потвърден с Решение № 838 /02.06.2021г. на и.д. Директор на Дирекция „ОДОП“ С., с който за данъчни периоди м. 01.2018 г. и м. 02.2018 г. са установени допълнителни задължения по Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/, произтичащи от непризнато право на приспадане на данъчен кредит общо в размер на 97 765,48 лв. и начислени лихви за забава в размер на 832,35 лв.Посочва се, че РА е неправилен, издаден в противоречие с материалноправните разпоредби на закона и при съществено нарушение на процесуалните правила.Неправилно и превратно са възприети фактите от РО, което е довело до незаконосъобразното определяне на публични задължения за жалбоподателя.Иска се от съда да отмени изцяло РА, в обжалваната част, като незаконосъобразен и необоснован.Претендират се и направените в производството по делото разноски, вкл. адвокатски хонорар. В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв. Б., която поддържа жалбата на изложените в нея основания.Претендира направените в производството по делото разноски, за които представя списък на разноските.

Ответникът, чрез юриск. В. оспорва жалбата, моли съда да я отхвърли, като

неоснователна и потвърди оспорения РА, като правилен и законосъобразен. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Прави искане на основание чл. 161, ал. 3 от ДОПК да и бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение, независимо от изхода на производството.

Настоящият съдебен състав като разгледа доказателствата по делото, становищата на страните, изразени в съдебно заседание по делото, намира следното :

Жалбата е подадена в законоустановения срок, от лице с правен интерес и активна легитимация за оспорването на процесния Ревизионен акт, издаден от орган по приходите при ТД на НАП С. – град , потвърден с Решение № 838 /02.06.2021г. на и.д. Директор на Дирекция „ОДОП“ С.. Депозирана е до териториално и материално компетентния да я разгледа съд, поради което е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Административното производство е започнало въз основа на Заповед за възлагане на ревизия /ЗВР/ №Р-22002219005180-020-001 от 05.08.2019 г., връчена по електронен път на 22.08.2019 г., изменена със Заповед за изменение на ЗВР №Р-22002219005180-020-002 от 20.11.2019 г. и Заповед за изменение на ЗВР №Р-22002219005180-020-003 от 17.12.2019 г., издадени от Т. П. Н., на длъжност началник сектор „Ревизии“ в дирекция „Контрол“ при ТД на НАП С., упълномощена да изпълнява функциите на компетентен орган по чл. 112, ал. 2, т. 1 от ДОПК и чл. 119, ал. 2 от ДОПК със Заповед №РД-01-803 от 07.06.2018 г. на Директора на ТД на НАП С., е възложено извършването на ревизия на „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД за определяне на задълженията на дружеството по ЗДДС за отделните данъчни периоди от 01.01.2018 г. до 28.02.2018 г.

Ревизионното производство е спряно на основание чл. 34, ал. 1, т. 2 от ДОПК със Заповед за спиране на ревизията №Р-22002219005180-023-001 от 20.01.2020 г. и възобновено със Заповед №Р-22002219005180-043-001 от 19.10.2020 г., издадени от органа, възложил ревизията.

За резултатите от ревизията е съставен Ревизионен доклад /РД/ №Р-22002219005180-092-001 от 03.12.2020 г., връчен на декларирания от дружеството електронен адрес на 04.12.2020 г. В срока по чл. 117, ал. 5 от ДОПК ревизираното лице не е подало писмено възражение срещу съдържащите се в РД констатации и предложение за установяване на задължения.

Ревизията приключва с РА №Р-220022190005180-091-001 от 10.02.2021 г., издаден от Т. П. Н., на длъжност началник сектор „Ревизии“ в Дирекция „Контрол“ при ТД на НАП С. – орган, възложил ревизията и Ц. Г. Р., на длъжност главен инспектор по приходите при ТД на НАП С. – ръководител на ревизията. РА е бил връчен на 09.05.2019 г. по електронен път.

Ревизията е извършена повторно и е образувана във връзка с Решение №1282 от 25.07.2019 г. на Директора на Дирекция ОДОП С., с което е отменен РА №Р-22221718001634-091-001 от 07.05.2019 г. и преписката е върната с указания за

извършване на нова ревизия.

С РА са извършени корекции на декларираните от ревизираното дружество задължения за данък върху добавената стойност за ревизираните данъчни периоди м. 01.2018 г. и м. 02.2018 г., както следва:

- непризнато право на данъчен кредит на основание чл. 68, ал. 1, т. 1, и чл. 69, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 6 от ЗДДС за покупки на бутилирана газ за битови нужди по 7 фактури, издадени от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], през данъчен период м. 01.2018 г., с начислен ДДС в общ размер на 88 980,55 лв.;

- непризнато право на данъчен кредит по фактури, издадени от „ГАЛЕВ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], с начислен ДДС в общ размер на 8 784,93 лв., за извършени спедиторски услуги по международен транспорт от България до Х., с подизпълнител „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, ЕИК[ЕИК];

- непризнати декларирани вътреобщностни доставки /ВОД/ на стоки /бутилирана газ за битови нужди/ през м. 02.2018 г., към TSENKINA TRADE J.D.O.O, Х., с идентификационен номер по ДДС VINHR86295990574, с данъчна основа в общ размер на 371 609,21 лв., коригирана с РА на 0,00 лв.

През ревизирания период дружеството е извършвало търговия с бутилирана газ за битови нужди. Видно от информационните системи на НАП, дружеството няма търговски обект и регистрирани фискални устройства. От извършена справка в програмен продукт „Актуално състояние на всички трудови договори“ е било установено, че дружеството няма и не е имало назначени лица на трудов договор. Ревизираното лице е регистрирано по ЗДДС на 29.04.2014 г., deregистрирано е, считано от 31.10.2018 г. и отново регистрирано на 15.11.2018 г. В хода на ревизията не са предоставени лицензии и други разрешителни за дейността.

С цел установяване на факти и обстоятелства от значение за извършваната ревизия, са предприети процесуални действия, описани в констативната част на РД, неразделна част от РА, по смисъла на чл. 120, ал. 2 от ДОПК.

На основание чл. 37, ал. 3, чл. 53 и чл. 56, ал. 1 от ДОПК, на ревизираното лице са връчени Искане за представяне на документи и писмени обяснения от задълженото лице /ИПДПОЗЛ/ №Р-22002219005180-040-001 от 03.10.2019 г. и ИПДПОЗЛ №Р-22002219005180-040-002 от 10.01.2020 г., в отговор на които чрез ИС „Контрол“ на 31.10.2019 г. и 01.01.2020 г. са били представени доказателства.

На основание чл. 45 от ДОПК са извършени насрещни проверки на „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, „ГАЗ ЛОДЖИСТИК“ ЕАД, „ГАЛЕВ“ ЕООД, „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД и М. М. Ц..

Предоставените от дружествата документи и писмени обяснения са отразени в протоколи за извършена насрещна проверка /ПИНП/, описани и в констативната част на РД.

На основание чл. 37, ал. 5 от ДОПК са изпратени 2 искания за извършване на действия от други контролни органи до агенция „Митници“ №Р-22002219005180-032-001 от 13.01.2020 г. и №Р-22002219005180-032-002 от 13.01.2020 г. Получени са отговори с вх. №53-00-2989#7 от 07.07.2020 г. /приложен отговор от митническата администрация на Х./ и с вх. №53-00-2989#6 от 14.02.2020 г. /приложена справка от ИС ПТРР за преминаване на ППС през ГКПП – 2 листа и копия на транзитни митнически декларации – 189 листа/.

С Протокол №Р-22002219005180-П.-001 от 02.10.2019 г. са приобщени доказателства от досието на ревизираното лице. Извършено е и посещение в счетоводния офис на дружеството, резултатите от което са отразени в Протокол Кд 73 №1591405 от 11.12.2019 г.

Съгласно писменото обяснение постъпило от представляващата дружеството К. И. К., стоките се товарят директно от данъчния склад, където доставчикът „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД е вложител, а наличната към 28.02.2018 г. стока, е продадена през м. 03.2018 г., поради което към 09.04.2018 г. дружеството няма налични стоки.

От предоставена оборотна ведомост към 28.02.2018год., е констатирано, че ревизираното лице има неразплатени задължения към доставчици в общ размер на 601 988,92 лв. и неполучени вземания от клиенти в общ размер на 425 031,89 лв. От представляващия дружеството е депозирана декларация, че дружеството няма ликвидни и изискуеми задължения към кредитори/доставчици, както и вземания от трети лица.

През данъчен период м. 02.2018 г. дружеството е декларирало извършване на ВОД към TSENKINA TRADE J.D.O.O, VIN HR86295990574 на бутилирана газ за битови нужди по 11 фактури на обща стойност 371 609,21 лв.

Във връзка с връчените му ИПДПОЗЛ, чрез ИС „Контрол“ от ревизираното дружество са представени 11 фактури, описани в РД; поръчки към фактурите с посочен вид на продукта: Г., количество /не е посочен обема на бутилките/ и посочено място на разтоварване: Е. j.d.o.o. Croatia, 43000 В., ul. Р. В., Vene 152; CMR с посочен превозвач „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] и декларации от управителя на ревизираното дружество.

С Протокол № Р-22002219005180-П.-001 от 02.10.2019 г. от предходното ревизионно производство са присъединени договор от 25.01.2018 г., сключен между „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД, в качеството на продавач и TSENKINA TRADE J.D.O.O, в качеството на купувач, с предмет – доставка на бутилирана газ пропан-бутан за битови нужди; банкови извлечения от банковата сметка на „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД в „ИНВЕСТБАНК“ АД; справка за движение на стока за периода 01.01.2018 г. – 28.02.2018 г., с посоченото като продадено количество 795.000 на 15.02.2018 г. на стойност 33 787,65 лв., като фактура №4/15.02.2018 г. за същата продажба е на стойност 33 010,21 лв. От същата справка е прието, че доставките от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД са извършени през данъчен период м. 01.2018 г., а продажбите са реализирани през м. 02.2018 г.; 7 фактури за придобиване на стоката от „ПРОАКТИВ

МИШЪН“ ЕООД.

Ревизиращият екип е квалифицирал предоставения договор между „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД и хърватското дружество като бланкетен, тъй като според същия купувачът ще заявява количеството бутилирана газ, дата и място на доставка, но не са конкретизирани разфасовка и качество, конкретни цени, количества и срокове на доставка.

Видно от движенията по банковата сметка (описани на стр. 7 от РД), с основание „плащания по фактури от TSENKINA TRADE“ са постъпили общо 98 900,00 лв., от лица, които нямат връзка или конкретни правоотношения с получателя – хърватското дружество. Констатирано е пребиваването в България на М. М. Ц., сочена като представляваща хърватското задължено лице, тъй като и тя сама е внасяла пари в брой на каса. Като свидетелство за начина на плащанията е посочено внасянето на пари по спорните фактури от управителката на „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД и изтеглянето или нареждането на преводи от същата.

При проверка в система VIES е установено, че получателят е регистриран за целите на ДДС на 16.01.2018 г., с адрес: „R. 56, Z., 10040 Z., D.“. Изведено е, че нито в един от наличните документи не е идентифицирано бутилките с какъв обем са, по колко килограма/литра са.

От Дирекция „Централно звено за връзка“ е изпратена молба за обмен на информация по Регламент 904/2010 до данъчната администрация на Х., относно TSENKINA TRADE J.D.O.O., получен е отговор с референт. номер VAT_BG_028198_HR_910011802471_20181113_AF_RI_R, придружен от шест файла приложения. В отговора е отбелязано, че не може да бъде определен точен адрес, на който стоките са доставени, тъй като посочените в CMR адреси – „P. B. 152, Z. – B.“, са в два различни града в Х.. TSENKINA TRADE J.D.O.O декларира придобиване в размер на около 240 000 евро по спорните фактури. Същите стоки са префактурирани и насочени към гръцката компания „G. E. MON.IKE“, VIN EL800869186, като не е предоставена информация кой е извършил доставките от Х. до Гърция.

От счетоводителя на TSENKINA TRADE J.D.O.O– Matej K., е потвърдено плащане по фактурите, предоставени са и фактури за стоките, продадени на гръцкото дружество G. E. MON.IKE, VIN EL800869186. На предоставените CMR е направена констатация, че има печат на превозвача „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, но е прието, че данните са неясни, тъй като два града в Х. /З. и Б./ са посочени като място на доставка. Не са предоставени документи, от които да е видно кой е извършил транспорта от Х. до Гърция. Представен е договор за нает склад в В., В. 152, Х., сключен с Е. j.d.o.o. От наемодателя са получени обяснения по електронна поща, от които е прието, че договорът е за наемане на двор за товарене на товари от камион на камион и се намира в Н..

Прието е, че хърватската администрация не може да потвърди реалното влизане и напускане на стоките в Х.. ДДС номерът на TSENKINA TRADE J.D.O.O е анулиран на 30.07.2018 г., поради подозрение за участие в данъчна измама. Не са представени

доказателства за електронна кореспонденция, а според съдържащите се в договора клаузи, купувачът ще заявява стоката, количеството, дата и място на доставка на електронна поща. От РО е посочено, че ревизираното лице не разполага с кадрови ресурс, търговски обект за съхранение на стоките, липсват документи за товаро-разтоварни дейности.

Въз основа на събраните доказателства е прието, че в хода на ревизията не е доказано реалното извършване на ВОД от ревизираното дружество към TSENKINA TRADE J.D.O.O. Основанията за този извод са, че не е определен точният адрес, на който стоките са доставени, тъй като в CMR са посочени два различни града в Х.; получателят TSENKINA TRADE J.D.O.O. не се намира на адреса, има само пощенска кутия; не се доказва, че стоката физически е влязла в Х. и че е напуснала територията ѝ. Данъчната администрация на Х. не може да потвърди, че стоките са съхранявани в Х.; прието е, че недоказано се явява разплащането по фактурите, доколкото по банковата сметка на ревизираното лице са внасяни суми в брой в общ размер на 98 900,00 лв. от лица, които нямат легитимна връзка с TSENKINA TRADE J.D.O.O., включително и от управителката на ревизираното дружество; при проверка на представените транспортни документи е установено, че в копията на екземпляр № 1 на товарителницата /екземплярът за изпращача/ в кл. 24 – стоките получени е положен печат на TSENKINA TRADE J.D.O.O., подпис и посочена дата на получаване на стоката. В тази връзка е подчертано, че екземплярът, издаван от изпращача, удостоверяващ експедирането на стоката и предаването на превозвача, не може да има заверка от получателя, тъй като този екземпляр остава у изпращача и не придружава товара. Направен е извод, че транспортните документи са съставени на територията на България.

Органите по приходите, в изпълнение на дадените с Решение №1282 от 25.07.2019 г. на Директора на Дирекция ОДОП С. задължителни указания, са изготвили до Агенция „Митници“ ИИДДКО №Р-22002219005180-032-001 от 13.01.2020 г., с което е поискано да бъде отправено запитване по Регламент /ЕС/ 389/2012 на Съвета от 02 май 2012 г. относно административното сътрудничество в областта на акцизите и за отмяна на Регламент /ЕО/ №2073/2004 относно обстоятелството дали хърватското дружество TSENKINA TRADE J.D.O.O. е уведомило компетентните власти, че ще получи акцизни стоки от България, както и дали ППС, посочени на стр. 11 от РД са влизали, съответно напускали територията на Х. в периода от 01.01.2018 г. до 31.03.2018 г.

От получения отговор, съгласно получените чрез комуникационния канал ElotoElo данни, регионалната митническа служба в З. е извършила проверка на хърватската компания TSENKINA TRADE J.D.O.O., при която е прието за установено, че фактурите са регистрирани в търговската отчетност на компанията, но стоките никога не са били продавани или съхранявани на адреса, посочен като място на доставка, а съгласно проверените данни, стоките са били продадени в Гърция. Също така е установено, че компанията TSENKINA TRADE J.D.O.O. не е платила нито на българския доставчик, нито е получила плащания от предполагаемия гръцки купувач за стоките, тъй като за проверявания оборот няма оборот в сметката. Посочено е, че не е осъществен контакт с представител на дружеството, а на посочения като седалище

адрес се намира порутена къща без обозначение, че там се помещава офис на дружеството.

До Агенция „Митници“ е отправено второ ИИДДКО №Р-22002219005180-032-002 от 13.01.2020 г., с което е поискано изготвяне на справка от информационната система ПТРР за преминаване на вход/изход през ГКПП на РБългария на посочените ППС. От получения отговор е прието, че ППС са преминавали през ГКПП К., К. В. чука, Д. мост, О. ферибот и С., като са превозвали стоки като дървен и строителен материал, стъкло, текстил, електроуреди, тестени изделия и др. В предоставените от Агенция „Митници“ документи не се съдържат данни, че обект на ВОД от ревизираното дружество са газ LPG.

В хода на ревизията е извършена насрещна проверка на М. М. Ц., резултатите от която са обективирани в П. №П-22000119167372-141-001 от 24.06.2020 г. В отговор на връченото ИПДПОЗЛ, с писмо-опис вх. №59-00-2989#4 от 29.01.2020 г. са представени декларация, заверени копия на инвойс фактури, писмено потвърждение за получаване на стока и копие на договор.

С оглед на изложеното, ревизиращите органи са формирали извод за липса на реално осъществен ВОД от страна на ревизираното дружество към TSENKINA TRADE J.D.O.O. В хода на ревизията е установено, че при ревизираното лице няма реално получени стоки бутилирана газ за битови нужди, поради което е формиран извод, че „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД не е извършило доставка на същите към хърватското дружество. Извършена е корекция на данъчната основа на ВОД на процесните стоки, като същата е определена в размер на 0,00 лв.

За ревизирания период жалбоподателят е отразило в счетоводството си фактури за покупка на „бутилирана газ за битови нужди“ от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, както и услуги от „ГАЛЕВ“ ЕООД и „КАФСИМА ПЕТРОЛЕУМ“ ООД, ЕИК[ЕИК]. За последните в дневника за покупки през м. 01.2018 г. е включено кредитно известие.

В хода на ревизионното производство е извършена насрещна проверка на „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], резултатите от която са обективирани в ПИНП №П-22001419167473-141-001 от 25.06.2020 г. Видно от съдържанието му на проверяваното дружество по електронен път са връчени ИПДПОЗЛ №П-22001419167473-040-001 от 04.10.2019 г. и ИПДПОЗЛ №П-22001419167473-040-002 от 14.01.2020 г. По първото искане са били представени декларация от управителя Е.

Б. и Лиценз №16 560 с валидност от 06.12.2016 г. до 05.12.2016 г. Останалите документи са били представени в предходното ревизионно производство. От представената декларация, проверяваното дружество има лиценз за международни превози с автомобилен транспорт. Няма ДМА, в т.ч. камиони. Осъществява дейността си с наети такива по договор с „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД от 20.01.2017 г.

Органите по приходите са констатирани, че не са представени документи, съпътстващи обичайно извършването на международни превози, като платени пътни такси, паркинги, винетки, доказателства за зареждане на гориво извън страната, командировъчни и др. Представени са доказателства които дават представа за дейността на дружеството по принцип, но не съдържат данни досежно процесните доставки на осъществен транспорт на газ пропан бутан от България до Х..

Изискано е и представянето на разпечатки от дигитална карта или тахошайби, доказващи извършените превози по посочените маршрути, но такива не са ангажирани от дружеството. Като точен адрес на товарене на бутилките с LPG газ, в ЧМР е посочен – данъчен склад на „ГАЗЛОДЖИСТИКС“ ЕАД, Л. или Б..

Установено е, че през данъчни периоди м. 01.2018 г. и м. 02.2018 г. „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД е издало на „ГАЛЕВ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] 291 фактури за извършен транспорт, включително по маршрут С.-3..

Представен е договор за превоз на товари от 20.01.2017 г., сключен между „ГАЛЕВ“ ЕООД, в качеството на възложител и „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, в качеството на изпълнител, съгласно който възложителят възлага, а изпълнителят приема да извърши проучване на условията и да подsigури работа, свързана с основната дейност на дружеството, а именно транспортни услуги и да води преговори до окончателно сключване на сделката между възложителя и контрагента му. Договорено е възложителят да заплаща на изпълнителя различна сума за всеки отделен курс, в 30 дневен срок от издаване на фактурата.

Органите по приходите са приели, че макар от „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД да е представен валиден лиценз за

международен превоз на товари за чужда сметка или срещу възнаграждение, валиден до 05.12.2026 г., дружеството не разполага с удостоверение за превоз на опасни товари А., съгласно Наредба №40 за условията и реда за извършване на автомобилен превоз на опасни товари. „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД в предоставените обяснения е заявило, че не извършва превоз на опасни товари в цистерни и специални ППС, а използва само бордови камиони и превозва опасни товари като парфюми, дезодоранти и бутилирана газ, които предварително са обезопасени и капсуловани. За този тип товари е необходимо само ремаркетото да е съобразено спрямо наредбата по А. за минимални изисквания, а именно ремаркетото да има маркировка на видно място, която обозначава, че в същото се превозва опасен товар.

Във връзка с А. ИА „АВТОМОБИЛНА АДМИНИСТРАЦИЯ“ е посочила, че в общия случай „пропан-бутан“ се класифицира като опасен товар с UN 1965. В повечето случаи, максималното разрешено количество на опасен товар с UN 1965 в товарен автомобил, съгласно указанията в колона 3 на таблица 1.1.3.6.3. на А. е 333 единици /333 литра/ за една транспортна единица. В тези случаи могат да се приложат изключенията на А. съгласно т. 1.1.3.6.3., свързани с количествата опасен товар, а именно не се прилагат някои от изискванията на част 8 на А., включително за притежаване на А. удостоверение за обучение на водача и изискванията на част 9 относно издаване на удостоверение за одобрение на превозни средства, превозващи определени опасни товари. За целта изпращачът вписва в товарителницата: „товар, ненадвишаващ границите за изключенията, предвидени в 1.1.3.6.“. В случая, в товарителниците не е вписан посочения текст. Отделно от това, товарът, транспортиран с една транспортна единица е между 800 и 912 бутилки LPG, което надвишава максималното разрешено количество на опасен товар с UN 1965 в товарен автомобил, поради което не могат да се приложат изключенията на А. съгласно т. 1.1.3.6.3., свързани с количествата превозван опасен товар.

От „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД не е изпратено в Областен отдел „АВТОМОБИЛНА АДМИНИСТРАЦИЯ“ – П. копие на годишен доклад за дейността на предприятието по отношение превоза на опасни товари за 2018 г. През м. 07.2018 г. дружеството е подало

заявление за прекратяване на лиценза.

След извършена проверка в регистъра на издадените удостоверения за одобрение на пътни превозни средства в ИА „АВТОМОБИЛНА АДМИНИСТРАЦИЯ“ е прието, че за периода от 01.01.2018 г. до 31.03.2018 г. „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД не е подавало заявления за издаване на удостоверения за одобрение на ППС, превозващи опасни товари за 2018 г.

С оглед на изложеното ревизиращите органи са констатирани, че не са налице данни относно точен адрес на натоварване и разтоварване на превозваните стоки; информация за лицата, участвали в товаро-разтоварните дейности, както и за тези, предали и приели стоките; не са посочени идентификационни данни на консултанта по безопасността при превоз на опасни товари в „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, съгласно чл. 8 от Наредба №40 от 14 януари 2004 г.; не е представен договор с консултанта, както и приложението към лиценза за осъществяване на международен превоз на товари, валиден за периода от 01.01.2018 г. до 31.03.2018 г.

Формиран е извод, че не е налице реална доставка по фактурите, издадени от „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД на „ГАЛЕВ“ ЕООД.

Извършена е насрещна проверка на „ГАЛЕВ“ ЕООД, за резултатите от която е съставен ПИНП №П-22221719167443-141-001 от 24.06.2020 г. До дружеството са изготвени ИПДПОЗЛ №П-22221719167443-040-001 от 04.10.2019 г. и ИПДПОЗЛ №П-22221719167443-040-002 от 14.01.2020 г., връчени по електронен път. По първото искане са представени фактури за извършен транспорт, издадени към ревизираното дружество; декларация от управителя, в която е посочено, че „ГАЛЕВ“ ЕООД е само следитор и префактурира транспортната услуга на своя доставчик „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД; оборотна ведомост и касова книга. По второто искане не са представени доказателства.

От ревизираното дружество, във връзка с получените от „ГАЛЕВ“ ЕООД доставки, са представени идентични документи.

След анализ на събраните в хода на двете ревизионни

производства писмени доказателства, органите по приходите са формирали извод за липса на реално извършен транспорт на бутилки газ за битови нужди извън територията на страната от „БОРИ СМАРТ ТРАНС 2016“ ЕООД, респективно от неговия възложител „ГАЛЕВ“ ЕООД. Прието е, че транспортните средства, посочени в товарителниците, приложени към фактурите, не са транспортирали газ LPG в бутилки. Както и, че няма данни и за получаване на стоката от хърватското дружество, съгласно получените отговори от хърватските данъчни и митнически власти.

Формиран е извод, че фактурите, издадени от „ГАЛЕВ“ ЕООД не удостоверяват фактически извършени доставки на транспортни услуги, поради на основание чл. 68, ал. 1, т. 1 във връзка с чл. 25, ал. 2, чл. 9 и чл. 70, ал. 5 от ЗДДС е отказан данъчен кредит в размер на 8 784,93 лв.

Извършена е била насрещна проверка на „ГАЗ ЛОДЖИСТИКС“ ЕАД, ЕИК[ЕИК], резултатите от която са обективирани в ПИНП №П-22221019167452-ОРП-001 от 24.06.2020г. Видно от съдържанието му, до лицето е изготвено ИПДПОЗЛ №П-22221019167452-040-001 от 04.10.2019 г., връчено по електронен път. От проверяваното дружество са представени част от изискваните доказателства.

От същите не става ясно кога и с какъв транспорт клиентът „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД е докарал до склада бутилките за газ пропан бутан, с какъв документ са предадени за пълнене и кои са номерата на бутилките, тъй като те са инвентарен амбалаж.

Дадени са обяснения, че бутилираната газ е предавана в данъчния склад, отбелязан в съответното А.. След освобождаване на потреблението, съгласно Закона за акцизите и данъчните складове /ЗАДС/, натоварването, разтоварването и транспортирането на бутилираната газ за битови нужди е организирано от и за сметка на „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, като бутилираната газ е напускала съответния склад своевременно. Посочено е, че механизмът на придобиване и предаване на бутилките газ е: клиентът доставя за своя сметка празни бутилки за напълване в съответния данъчен склад. Бутилките се напълват, като този процес се предава в реално време в системите на Агенция „Митници“ и за всяка бутилка се изпраща отделна транзакция. След което всички бутилки от

една партида получават от системата на Агенция „Митници“ уникален контролен номер, с който се регистрира съответното А., с което бутилките напускат склада. В А. се отразяват всички напълнени бутилки със съответното количество и номер на транзакция, получателя на стоката, склада, изпращач, дата и т.н.

От органите по приходите е посочено, че не са представени писмени искания /заявки за товарене/ от страна на „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД за количеството акцизни стоки, което ще бъде освободено за потребление, начина на освобождаване, данни за лицето-получател по А., данни за превозвача, превозното средство и лицето, което ще извърши превоза. Като получател на стоката по А. е посочен М. А. – представляващ дружеството „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, а за адрес на разтоварване – [населено място], [улица], където се намира офиса на дружеството и няма склад за съхранение на стоки – горива. При извършена справка в ИС „Контрол на горивата“ за „ГАЗ ЛОДЖИСТИКС“ ЕАД не са били намерени документи за извършени доставки към „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД.

Извършена е насрещна проверка и на „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, за резултатите от която е съставен ПИНП №П-22221419167368-141-001 от 24.06.2020 г. На проверяваното лице е връчено ИПДПОЗЛ №П-22221419167368-040-001 от 03.10.2019 г. Установено е, че основната дейност на същото е покупко - продажба на бутилирана газ за битови нужди. За целта е сключен договор с данъчен склад на „ГАЗ ЛОДЖИСТИКС“ ЕАД, като транспорта на стоките е за сметка на клиента. Посочено е, че всички останали доказателства са представени в хода на предходното ревизионни производство.

Направен е извод, че не е доказано по какъв начин проверяваното дружество е приело бутилките пропан-бутан, с какъв транспорт и с какви документи са предадени за пълнене, кои са номерата на бутилките и кога точно ги е предало на клиента си „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД. От сключения между „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, в качеството на продавач и „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД, в качеството на купувач договор от 04.01.2018 г. е счетено, че не е конкретизирано стоката в какви разфасовки /с какъв обем/ и от какво количество ще бъде. Не са конкретизирани цената, количествата и сроковете за доставка. Договорено е транспортът

да е за сметка на купувача, който самостоятелно извозва поръчаните количества от склада на доставчика.

Представен е и договор от 23.11.2017 г., сключен между „МАКРО ПРОТЕКТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], в качеството на доставчик и „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, в качеството на купувач, с посочен предмет – горива, които е определен от ревизиращите като бланкетен, тъй като отново липсва конкретизация на стоките – количество, цена, срокове на доставка.

На „МАКРО ПРОТЕКТ“ ЕООД е извършена ревизия, завършила с РА №Р-22221418000104-091-001 от 30.07.2018 г., в който е прието, че не са налице реални доставки, извършени към „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД.

По отношение на доставките, получени от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД, от ревизираното лице са представени идентични доказателства.

Формиран е извод, че фактурираните доставки на бутилиран пропан-бутан за битови нужди от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД към ревизираното дружество не са реално извършени и поради неизпълнение на изискванията на възникване и упражняване на право на приспадане на данъчен кредит съгласно чл. 68, ал. 1, т. 1 и чл. 69, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 6 от ЗДДС, е отказано право на приспадане на данъчен кредит по спорните фактури.

За резултатите от ревизията е съставен Ревизионен доклад /РД/ №Р-22002219005180-092-001 от 03.12.2020 г., връчен на декларирания от дружеството електронен адрес на 04.12.2020 г. В срока по чл. 117, ал. 5 от ДОПК ревизираното лице не е подало писмено възражение срещу съдържащите се в РД констатации и предложение за установяване на задължения.

Ревизията приключва с РА №Р-220022190005180-091-001 от 10.02.2021 г., издаден от Т. П. Н., на длъжност началник сектор „Ревизии“ в дирекция „Контрол“ при ТД на НАП С. – орган, възложил ревизията и Ц. Г. Р., на длъжност главен инспектор по приходите при ТД на НАП С. – ръководител на ревизията. РА е връчен на 09.05.2019 г. по електронен път. РА е оспорен от жалбоподателя, като с Решение № 838 /02.06.2021г. на и.д.

Директор на Дирекция „ОДОП“ С. Ревизионен акт №22002219005180-091-001 от 10.02.2021 г., издаден от Т. П. Н. – орган, възложил ревизията и Ц. Г. Р. – ръководител на ревизията, в оспорената част за установените резултати по ЗДДС за данъчните периоди от 01.01.2018 г. до 28.02.2018 г. е потвърден.

По делото е назначена и прието заключението на вещото лице по допуснатата съдебно счетоводно експертиза и допълнителна ССЕ. Заключенията по които не са оспорени от страните и съдът изцяло кредитира.

Жалбата е подадена в преклузивния 14-дневен срок по чл. 156 от ДОПК, от лице, имащо правен интерес от оспорване, и срещу подлежащ на оспорване пред съд акт, поради което е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е и основателна.

На основание чл. 160, ал. 2 от ДОПК, съдът преценява законосъобразността и обосноваността на РА, както и валидността на акта, независимо дали са изрично релевирани доводи за нищожност на РА, като преценява дали е издаден от компетентен орган и в съответната форма, спазени ли са процесуалните и материалноправните разпоредби по издаването му.

Процесният РА е издаден от компетентен орган, видно от представените по делото заповеди, в предвидената за това форма, съгласно чл. 120, ал. 1 от ДОПК, като съдържа всички задължителни реквизити. В ревизионното производство не са допуснати съществени процесуални нарушения.

Съдът констатира, че същият е подписан с валидни електронни подписи. По делото са представени заверени копия на електронни съобщения на проверка за издаване на КЕП на служителите, подписали електронни документи, издадени във връзка с ревизионното производство.

По делото е установено, че при посещението в счетоводството на “ЕЛТОРО ОИЛ БГ 2014“ ЕООД на вещото лице са били представени документи, изрично посочени в заключението и приети като доказателства по делото, като видно от заключението по приетата ССЕ, вещото лице е извършило проверка в счетоводството на жалбоподателя относно осчетоводяването на

фактурите и съответно закупените с тях стоки, издадени от „ГАЛЕВ“ ЕООД и „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД / ДДС за данъчни периоди 01.01.18г. до 31.01.2018г. и ДДС от 01.02.2018г. до 28.02.2018г./, както и проверка и анализ на доказателствата по делото и е дало заключение, че представените фактури издадени от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД са правилно съставени и са основния документ за доказване доставката и транспорта на стоки от територията на страната до територията на друга държава членка. ДДС е правилно начислен.

Съдът изцяло кредитира заключенията на вещото лице по допуснатите ССЕ и допълнителна такава, неоспорени от страните, като обективни, компетентни, пълни и безпристрастни, поради което и гради изводи на тях.

За обосноваване на доставката на стоката е необходимо установяване на обстоятелството, че дружеството получател на стока от съответния вид и количество съответства на количеството и качествата на стоката с която разполага доставчика, чиято собственост може да се прехвърли след нейното предаване от мястото на съхранение и транспортиране до купувача. При доставки, имащи за предмет родово определени вещи, индивидуализация на родовите стоки, тяхното отделяне и ограничаване от други вещи от същия род се постига с издаване на документи удостоверяващи тяхното реално предаване и съответно приемане между доставчик и клиент.

Представените фактури и ЧМР издадени от „ГАЛЕВ“ ЕООД са правилно съставени и са основния документ за доставката и транспорта на стоки от територията на страната до територията на друга държава членка. ДДС е правилно начислен, видно от приетото по делото заключение на вещото лице В. Б..

По делото са представени и приети като доказателства заверени счетоводни справки и първични документи относно търговските взаимоотношения между жалбоподателя и “TSENKINA TRADE“ J. D.O.O. Документите са заверени надлежно и от двете страни по тях.

Съгласно заключението на вещото лице представените фактури издадени от „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД са правилно съставени и

са основния документ за доказване доставката и транспорта на стоки от територията на страната до територията на друга държава членка. ДДС е правилно начислен, съставени и приложени са всички необходими документи съпътстващи разглежданата сделка.

Сключен е договор от 04.01.2018г. между "ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014" ЕООД и „ПРОАКТИВ МИШЪН“ ЕООД за доставка на бутилирана газ за битови нужди, която стока е получена и заприходена в склад 1 и осчетоводена със счетоводна операция дебит 401 - доставчици и кредит 503 банка на обща стойност 533 883.69лв. Доставката по фактурите издадени от доставчика за периода от 06.01.2018г. до 31.01.2018г. са разплатени на съответните дати на фактурите по банковата сметка в „ИБВЕСТБАНК „АД.

Всяка доставка по издадена фактура е придружена от Заявка — договор за транспорт, с посочени конкретни условия за товара: шофьор , номер на МПС, дата на товарене, срок на доставяне, адрес на доставката между "ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014" ЕООД и "ГАЛЕВ" ЕООД . Получено е писмено потвърждение за получена стока от купувача "TSENKINA TRADE" J D.O.O - — X. до продавача "ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014" ЕООД за периода 01.02.2018г. - 28 .02. 2018г.

Издадени са фактури за извършен транспорт от "ГАЛЕВ" ЕООД за периода 06.02.2018г. до 26.02.2018г. на обща стойност 52 709. 58 лв. осчетоводени, като външна услуга , разплатени по касов път - с-ка 501 -каса и осчетоводени с дебит 401 на кредит 602 външна услуга и начислено ДДС -4531.

Всяка доставка е придружена от ЧМР - международна товарителница за движението на товара от изпращач до получател и ОРДЕР на съответната дата за адрес на получателя " "TSENKINA TRADE" J. D.O.O-X..

Представени са инвойс фактури с доставчик "ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014" ЕООД за периода 02.02.2018г. до 24.02.2018г. с получател "TSENKINA TRADE" J.D.O.O — X. на обща стойност 180 398, 26 евро осчетоводени с счетоводна операция дебит 411 - клиенти и кредит 702 постъпления от продажби : Същите са разплатени по банков път по сметка в „ИНВЕСТБАНК „АД на обща стойност

185620. 00 евро.

Получено е писмено потвърждение за получена стока от купувача "TSENKINA TRADE" J.D.O.O - - X. до продавача "ЕЛТОРО ОИЛ БГ 2014" ЕООД за периода 01.02.2018г. - 28. 02. 2018г.

Внесените по банкови сметки парични средства съответстват на сумите от издадените фактури за доставките на стоки, съгласно договор от 25 .01 .2018г. за доставка на бутилирана газ пропан-бутан за битови нужди.

Видно от заключението на вещото лице по допуснатата допълнителна ССЕ представените фактури и ЧМР издадени от „ГАЛЕВ“ ЕООД са правилно съставени и са основния документ за доставката и транспорта на стоки от територията на страната до територията на друга държава членка. Представените счетоводни справки доказват правилно осчетоводяване на стоковите и парични потоци, както следва:

Аналитична хронологична ведомост за периода 01.01.2018г. - 30.09. 2022г. за осчетоводените доставката на бутилирана газ за битови нужди в обект склад 1 и нейното заприходяване с дебит 304 -стоки на кредит 401 - доставчици на стоки на обща стойност 533833, 32 лв., придружена с разпечатка за плащанията към доставчиците по банкови сметки по с-ки дебит 401 доставчици на кредит 503 банка в размер на 533883, 32 лв.

Аналитична хронологична ведомост за периода 01. 01. 2018г. - 31. 03. 2018г. за осчетоводените услуги за транспорт на доставчика, като външна услуга на стойност 52709. 58 лв . и разпечатка на плащанията на доставчика по с. с-ки дебит 401 на 602 -външни услуги и 4532 -начислен ДДС .

Аналитична хронологична ведомост за периода 01. 01 . 2018 г. - 30. 09.2022г., за продажбите на клиент и реализацията на стоката по с. с-ки 411 — клиенти на кредит 702- продажби с разпечатка на плащанията по банков път по с. с-ки 411- клиенти на дебит 503- банка на стойност 185 620 евро.

Аналитична хронологична ведомост за периода 01. 01. 2018 г. - 30. 09. 2022г. за заприходяване на склад 1 по с. с-ки дебит 304 на кредит 401- доставчици на стойност 444902. 77лв. и нейното

изписване при реализацията ѝ .

Движение на стока - бутилирана газ за битови нужди за период 01.01.2018г. - 30.09.2022г. в склад 1 по доставчик "ПРОАКТИВ МИШЪН" ЕООД и клиент "TSENKINA TRADE" J.D.O.O на стойност 444 902. 77 и складовите наличности за периода. Представени са и приети инвойс фактури с доставчик "ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014" ЕООД за периода 02.02.2018г. до 24.02.2018г . с получател "TSENKINA TRADE" J.D.O.O —X. на обща стойност 180 398.26 евро осчетоводени с счетоводна операция дебит 411 - клиенти и кредит 702 постъпления от продажби , разплатени по банков път по сметка в „ИНВЕСТБАНК „АД на обща стойност 185 620. 00 евро

Издадените фактури за осъществената сделка са правилно осчетоводени и е начислен ДДС .Същите са придружени с разпечатки за извършените банкови разпращания при И. АД.

Предвид изложеното оспореният ревизионен акт, като издаден при отсъствие на материално-правните предпоставки за това и на основание чл. 160, ал. 1 от ДОПК следва да бъде отменен, като незаконосъобразен.

При този изход от процеса ответника ще следва да заплати направените от жалбоподателя разноски ,съгласно списъка по чл.80 от ГПК на стр. 329 от делото в размер на сумата от общо 2750, 00/две хиляди седемстотин и петдесет/лв.Неоснователно съдът намира искането за присъждане на разноски на ответника на основание чл. 161, ал. 3 от ДОПК, тъй като представените в хода на съдебното следствие доказателства приети по делото, РО е следвало да изиска и събере в хода на ревизионното производство от доставчиците, дружествата на които са били извършени насрещни проверки и данъчната администрация в Харватия за "TSENKINA TRADE" J. D.O.O, до които е била изпратена молба за обмен на информация.

Водим от горното , съдът

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалбата на „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място],[жк], [улица], Ревизионен акт № 22002219005180-091-001

от 10.02.2021 г., издаден от Т. П. Н. – орган, възложил ревизията и Ц. Г. Р. – ръководител на ревизията, потвърден с Решение № 838 /02.06.2021г. на и.д. Директор на Дирекция „ОДОП“ С., с който за данъчни периоди м. 01.2018 г. и м. 02.2018 г. за дружеството са установени допълнителни задължения по Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/, произтичащи от непризнато право на приспадане на данъчен кредит общо в размер на 97 765,48 лв. и начислени лихви за забава в размер на 832,35 лв., като незаконосъобразен.

ОСЪЖДА Дирекция ОДОП С. при ЦУ на НАП, да заплати на „ЕЛТОРО ОЙЛ БГ 2014“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място],[жк], [улица], направените разноски в производството по делото в общ размер на 2750, 00/две хиляди седемстотин и петдесет/лв.

Решението подлежи на касационно обжалване в 14 дневен срок от съобщението пред ВАС.

СЪДИЯ: