

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 5734

гр. София, 30.07.2019 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 21
състав, в закрито заседание на 30.07.2019 г. в следния състав:
СЪДИЯ: Ванина Колева

като разгледа дело номер **807** по описа за **2015** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.157, ал.2 – 4 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс. (ДОПК).

Образувано е по писмена молба на жалбоподателя [фирма], ЕИК[ЕИК], от 05.07.2019 г. с искане да се продължи срокът, през който е спряно изпълнението на Ревизионен акт (РА) № 29001300340/02.04.2014 г., издаден от началник сектор „Ревизии и проверки-3“ в отдел „Контрол“ при Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП – С., възложил ревизията, и главен инспектор по приходите – ръководител на ревизията, в оспорената по съдебен ред част, потвърдена с Решение № 2267/17.12.2014 г. на директора на Дирекция „Обжалване и данъчно-осигурителна практика” (“ОДОП”) – С. при ЦУ на НАП. Към искането е представена безусловна банкова гаранция от “ИНГ Б. Н.В.” – клон С., издадена в полза на ответника за срок до 0,00 ч. на 31.07.2020г. за сумата 1040000 лева.

Ответникът, в указания от съда срок, изразява становище, че са налице основанията за спиране.

Административен съд София – град в настоящия състав, за да се произнесе по реда на чл.157, ал.2 – 4 ДОПК взе предвид следното:

Производството по адм.дело № 807/2015 г. по описа на АССГ е образувано по жалба на [фирма] против РА № 29001300340 /02.04.2014 г., с който на дружеството са определени допълнителни задължения за: 1) корпоративен данък по ЗКПО за 2007 г. в размер на 205 106.29 лв. с лихви за 2007 г. и 2008 г. към 02.04.2014 г. в размер на 173 464.14 лв.; 2) данък по чл.204 ЗКПО за 2007 г. и 2008 г. общо в размер на 10 146 лв. с лихви към 02.04.2014 г. в размер на 7 089.25 лв.; 3) ДДС за данъчните периоди от м.02.2008 г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г. общо в размер на 265 657.07 лв. с лихви към 02.04.2014 г. в размер 61 323.97 лв.; 4) лихви върху данък по чл.195 ДОПК за 2007 г., 2008 г. и 2009 г. към 02.04.2014 г. в размер на 72 650.94 лв. След частично прихващане със сумата от 54 420

лв. от ДДС за възстановяване, задълженията за довносяне по РА No 29001300340/02.04.2014 г. са определени за главница – 426 489.16 лв. и лихви към 02.04.2014 г. - 314 528.30 лв.

В хода на образуваното производство по административно обжалване, по искане вх. No 53-00-232/12.08.2014 г. на [фирма] по чл.153, ал.2 ДОПК, с Решение No 1530/22.08.2014 г. на директора на Дирекция “ОДОП”–С., при ЦУ на НАП, на основание чл.153, ал.4 ДОПК, е спряно изпълнението на РА No 29001300340/02.04.2014 г. досежно установените с него задължения за 756 571.48 лв., в т.ч. главница - 426 489.16 лв. и лихви – 330 082.32 лв., изчислени до датата на подаване на искането – 12.08.2014 г., считано от датата на предоставяне на обезпечение в размер на недостига или от плащането му от длъжника до влизане в законна сила на ревизионния акт, но не по-късно от 22.06.2015 г.

С Решение No 2267/17.12.2014 г. на директора на ДОДОП – С. при ЦУ на НАП, на основание чл.155, ал.2 ДОПК, РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. е отменен в оспорената по административен ред част относно установения резултат за данък по чл.204 ЗКПО върху социалните разходи за 2007 г. и 2008 г. и е изрично потвърден в частта относно установения резултат за корпоративен данък за 2007 г., за данъка по чл.194 и чл.195 ДОПК и в частта на установения ДДС за данъчни периоди от м.02.2008 г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г. Това произнасяне в диспозитива на Решение No 2267/ 17.12.2014 г. на директора на ДОДОП– С., при ЦУ на НАП не покрива РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. изцяло, въпреки цялостното му административно оспорване, поради което в изрично неотменена част същият е мълчаливо потвърден по чл.156, ал.4 ДОПК.

С жалба вх. No 53-00-14/ 19.01.2015 г. по описа на Дирекция “ОДОП” – С., ЦУ на НАП, вх. No 53-00-14/ 22.01.2015 г. уточнена по реда на чл.151, ал.1, изр.1 ДОПК с допълнение от 12.02.2015 ред, РА No 29001300340/02.04.2014 г. е потвърден в частта на установените с него задължения за корпоративен данък за 2007 г., данък по чл.194 и чл.195 ДОПК, лихвите върху данък по чл.195 ДОПК, допълнително определения данък по ЗДДС за данъчни периоди от м.02.2008г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г., както и съответните други лихви по ревизионния акт, в т.ч. лихвите за данъка по чл.204 ЗКПО за 2007 г. и 2008 г., тъй като за тях ревизионният акт не е изрично отменен по чл.155, ал.2 ДОПК с Решение No 2267/ 17.12.2014 г. на директора на Дирекция „ОДОП“ – С. при ЦУ на НАП.

Следователно, при така формулирания петитум на съдебната жалба, РА No 29001300340/02.04.2014 г. е съдебно оспорен за установените задължения за довносяне за главница - 416 343.16 лв. ведно с всички лихви за просрочие. Към датата на издаване на РА No 29001300340/ 02.04.2014 г., лихвите са в общ размер 314 528.30 лв. Към датата на подаденото искане по чл.153, ал.2 ДОПК с вх. No 53-00-232/ 12.08.2014 г., видно от Решение No 1530/22.08.2014 г. на директора на Дирекция “ОДОП”–С. при ЦУ на НАП, лихвите са в размер на 330 082.32 лв. За изтеклия след това период от 13.08.2014 г. - денят, следващ искането по чл.153, ал.2 ДОПК, до 05.07.2019 г. - денят на последното искане по ред чл.157, ал.2 ДОПК, върху общата главница от 416 343.16 лв. са натрупани допълнително лихви за забава в размер на 206 917.22 лв., определени служебно от съда, на основание чл.162 ГПК вр. § 2 от ДР на ДОПК. Така общият размер на задълженията по РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. в неговата съдебно обжалвана част към датата на подаване настоящото искане по чл.157, ал.2 ДОПК - 05.07.2019 г., възлиза на 953 468,67 лв., в т.ч. главница – 416

343.16 лв. и лихви – 537125,51 лв.

С определение No 5233 от 25.07.2017 г. по адм.д. No 807/2015 г. на Административен съд София – град, Първо отделение, 21 състав по предходно искане на жалбоподателя по чл.157, ал.2 ДОПК от 22.06.2017г., на основание чл.157, ал.4 ДОПК, изпълнението на РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. е спряно от 31.07.2017 г. до 31.07.2018 г.

С определение No 4464 от 13.07.2018 г. по адм.д. No 807/2015 г. на Административен съд София – град, Първо отделение, 21 състав по предходно искане на жалбоподателя по чл.157, ал.2 ДОПК от 06.07.2018г., на основание чл.157, ал.4 ДОПК, изпълнението на РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. е спряно за срок от 31.07.2018 г. до 31.07.2019 г.

С искането по чл.157, ал.2 ДОПК от 05.07.2019 г. жалбоподателят представя заверен по реда на чл.183, изр.1 ГПК вр. § 2 от ДР на ДОПК препис от безусловна банкова гаранция от “ИНГ Б. Н.В.” – клон С., издадена в полза на ответника за срок до 0,00 ч. на 31.07.2010г. за сумата 1040000 лева. Гаранцията е издадена е до Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП за обезпечаване на задълженията, установени с РА No 29001300340/02.04.2014 г., общо в размер до 1040000 лева.

В съдебно заседание от 10.05.2018г. делото е обявено за решаване, но към настоящия момент все още няма постановен съдебен акт.

Искането по чл.157, ал.2 ДОПК е процесуално допустимо – предявено е от жалбоподателя за спиране на предварителното изпълнение по чл.157, ал.1 вр. чл.209, ал.2, т.1 ДОПК на издадения му ревизионен акт в частта, оспорена по съдебен ред.

Искането по чл.157, ал.2 ДОПК е основателно. Съдържа предложение за обезпечение съгласно чл.157, ал.3, изр.1, пр.2 ДОПК под формата на безусловна и неотменяема банкова гаранция съгласно чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.4 ДОПК. Същата е валидно учредена – „ИНГ Б. Н.В.” – клон С. като издател се е задължила да изплати на бенефициера Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП безусловно и неотменяемо всяка сума/и, предявяна/и в максимален размер общо до 1040000 лв. след получаване на първо надлежно подписано и подпечатано искане за плащане по гаранцията. Изпълнени са изискванията по § 1, т.12 от ДР на Наредба No 38/2004 г. на БНБ за „пряко и безусловно гарантирано вземане“ – процесната гаранция осигурява безусловно плащане в полза на ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП при първо поискване, без възможност за възразяване или уговаряне на други формални условия на плащане; неотменяема е; единственото условие за предявяването и е постъпването при гаранта на писмено искане от бенефициера с твърдение, че длъжникът не изпълнява гарантираното с нея задължение; извън ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП няма други лица с права да искат плащане; налице е пълно съвпадение между видовете задължения на дружеството по РА No 29001300340/ 02.04.2014 г. (гарантирано вземане) и това, което е посочено в гаранцията, като тя покрива всички видове негово неизпълнение. Не се констатират от съда основания за недействителност и/или такива, изключващи действието на банковата гаранция. Гаранцията е за сума, която надхвърля задълженията по РА No 29001300340/ 02.04.14 г. в обжалваната пред съда част, възлизащи към датата на последното искане по чл.157, ал.2 ДОПК съгласно чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.3 ДОПК – 05.07.2019 г. на 953468,67 лв., в т.ч. главница – 416 343.16 лв. и лихви – 537125,51 лв. Следователно, предложеното обезпечение е в размер, покриващ изцяло съгласно чл.157, ал.3, изр.1 ДОПК публичните вземания, които подлежат на обезпечаване чрез него като установени с ревизионен акт съгласно чл.195, ал.1 ДОПК.

В банковата гаранция е определен крайният момент на валидността ѝ по начин, който позволява ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП като бенефициер да организира вътрешната си процедура, така че искането за плащане по гаранцията да бъде своевременно депозирано пред банката–издател. Определянето на който и да е по-ранен такъв момент би значело без правно основание съдът да не зачете част от срока на валидност на банковата гаранция при произнасянето си по чл.157, ал.4 ДОПК.

С оглед на изложеното, съдът намира, че са изпълнени всички законови условия по чл.157, ал.2, чл.157, ал.3, изр.1, чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.3, пр.2 и чл.153, ал.4 ДОПК изпълнението на РА No 29001300340/02.04.2014 г. в съдебно обжалваната негова част да се спре на основание чл.157, ал.4 ДОПК. Спирането ще се постанови от 31.07.2019 г. до 31.07.2020 г., в съответствие със срока, определен с банкова гаранция No BGBTFSBGI0000647 от 27.06.2019г., издадена от “ИНГ Б. Н.В.” – клон С..

Водим от горното, Административен съд София-град

О П Р Е Д Е Л И:

СПИРА изпълнението на Ревизионен акт No 29001300340/ 02.04.2014 г., издаден от началник сектор „Ревизии и проверки-3“ при ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП - С., възложил ревизията, и главен инспектор по приходите при ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП–С., ръководител на ревизията, в обжалваната част, с която са установени задължения на К. България” АД, ЕИК[ЕИК], за срок от 31.07.2018 г. до 31.07.2019 г. респ. до влизане в сила на ревизионния акт преди тази дата.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО подлежи на обжалване с частна жалба пред ВАС в 7-дневен срок от съобщаването му на страните с връчени преписи.

СЪДИЯ: