

РЕШЕНИЕ

№ 5779

гр. София, 03.10.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 79 състав,
в публично заседание на 18.09.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Николай Димитров

при участието на секретаря Десислава В Симеонова, като разгледа дело номер **6210** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс, вр. чл. 118, ал. 2 от Кодекса за социално осигуряване (КСО).

Образувано е по жалба на С. Й. К., срещу Решение № 1040-21-346/06.06.2023г. на Директора на Териториално поделение (ТП) на НОИ - С. град, с което е отхвърлена жалба с вх. № 1012-21-479 от 09.05.2023г., срещу Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/ 03.04.2023г. и Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г. на ръководителя по изплащане на обезщетенията и помощите.

Жалбоподателката обжалва решението, като моли същото да бъде отменено като неправилно, необосновано и незаконосъобразно. Счита, че неправилно административния орган е достигнал до извод за липса на търговска дейност от дружеството „Палм строй 2018“ ЕООД. Излага доводи, че е полагала труд по сключен трудов договор.

В съдебно заседание, жалбоподателят, редовно уведомен, не се явява и не се представлява.

Ответникът– Директорът на ТП на НОИ- С. град, чрез процесуалния си представител юрк. П. оспорва жалбата като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София – град, III отделение, 79-ти състав, след като взе предвид наведените от страните доводи и се запозна със приетите по делото писмени доказателства, намира за установено, от фактическа страна, следното:

На 30.03.2023г. в ТП на НОИ - С. град от „ПАЛМ СТРОЙ 2018" ЕООД, ЕИК[ЕИК] са постъпили Удостоверение - приложение № 9 към представения за С. Й. К. болничен лист № E20222809189 и Удостоверение - приложение № 10 към Заявление-декларация по чл. 50 и чл. 51 от КСО за остатъка до 410 календарни дни, с начална дата от 14.12.2022г. за изплащане на парично обезщетение по реда на Наредбата за паричните обезщетения и помощи от държавното обществено осигуряване /НПОПДОО/.

При справка в Регистъра на трудовите договори е установено, че са налични записи за подадено уведомление на 05.10.2020г. от „ПАЛМ СТРОЙ 2018“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] за сключен на 05.10.2020г. трудов договор за длъжност "специалист доставки" с възнаграждение 2800.00 лв.

От проверка в Регистър „Приходи” на НАП е установено, че от м. 09.2020г. до 10.2022г. от „ПАЛМ СТРОЙ 2018" ЕООД не са превеждани осигурителни вноски за държавното обществено осигуряване.

Във връзка с осъществяване контрол по спазване на осигурителното законодателство, със Заповед № ЗР-5-21-01080659/24.02.2022г. и Заповед № ЗР-5-21-01137572/26.05.2022г. на ръководителя на контрола по разходите на ДОО на ТП на НОИ С. град е възложено извършването на проверка/ревизия по разходите на ДОО на осигурителя „Палм строй 2018“ ЕООД.

При извършена проверка е установено, че осигурителят е вписан в Търговския регистър на 07.11.2019г. като еднолично дружество с ограничена отговорност „ПАЛМ СТРОЙ 2018" ЕООД, ЕИК[ЕИК] с адрес по седалище - [населено място], р-н Б.. [улица]. Като едноличен собственик на капитала и управител е вписан - И. Ц. И.. При извършена проверка в НБД „Население“ при ГД „ГРАО е установено, че същият е с постоянен и настоящ адрес: [населено място], [улица]. Задължителни предписания № ЗД-1 -21-01076871/17.02.2022 г. изпратени до адреса на управителя на дружеството, са получени срещу подпис от Ц. И. – баща, но не е установен контакт с И. И. или упълномощено лице от контролните органи при ТП на НОИ - С. град.

От контролните органи при ТП на НОИ - С. град е извършено посещение на адреса [населено място]. [улица]. На цитираната [улица] до № 6 включително, не е наличен № 7. От контролните органи при ТП на НОИ - С. град не е осъществен контакт с управителя или друго лице представител на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД. За извършване на възложената ревизия по разходите на ДОО на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД от контролните органи при ТП на НОИ - С. град са изпратени задължителни предписания № ЗД-1-21-01187999/29.08.2022г. на регистрирания имейл на дружеството palm- [електронна поща]. Посочено е, че в тридневен срок управителя и/или упълномощено от него лице да го представлява- следва да се яви в ТП на НОИ - С. град, за да му бъдат връчени Заповед № ЗР-5-21-01137572/26.05.2022г. за извършване на пълна финансова ревизия по разходите на ДОО и задължителни предписания № ЗД-1-21-01187817/26.08.2022г. Получен е отговор на служебен имейл на 08.09.2022г. от К. С. < [електронна поща]>/ с който се твърди, че лицето е в офиса на територията на [населено място] и няма възможност за пътуване. Посочено е всички документи да се изпращат на имейл адреса от писмото [\[електронна поща\]](#).

От контролния орган при ТП на НОИ - С. град е изпратен отговор, в който е упоменато, че ревизията може да се извърши от контролните органи на територията на [населено място], като единствено от страна на дружеството трябва да се посочат контактни данни на лице и местонахождение на конкретния офис на дружеството. В последствие е доставен автоматичен отговор, че изпращането на съобщението е

завършено, но няма известие за получаването му.

До приключване на контролното производство от страна на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД не са изпратени каквито и да било документи и не е установен контакт от управителя и или упълномощено лице за получаване на Заповед № ЗР-5-21-01137572'26.05.2022г. за извършване на пълна финансова ревизия по разходите на ДОО на дружеството.

От контролния орган при ТП на НОИ - С. град е изпратен сигнал до ИА ГИТ, изх. № 1043-21-172#1/2022г., за извършване на проверка в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД по отношение спазването на трудовото законодателство и установяване дали лицата назначени по трудови правоотношения реално упражняват труд.

Съгласно постъпилата с писмо вх. № 1043-21-172#22/25.03.2022г. информация от ИА ГИТ, от компетентните органи е извършено посещение на адреса посочен в търговския регистър - [населено място], [улица], но при посещението е установено, че такъв не съществува и не е открит управителя на дружеството И. Ц. И.. Изпратена е призовка на електронния адрес на дружеството, но не е регистрирано потвърждение за нейното получаване. Чрез пощенски оператор е изпратена призовка и до настоящия и постоянен адрес на управителя - [населено място], [улица], но същата не е доставена на адресата. Посочено е, че Дирекция „Инспекция по труда“ - С. град е в обективна невъзможност да извърши проверка по спазване на трудовото законодателство на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД, както и че е потърсено съдействие от СДВР за връчване на призовка, като в случай на осъществяване на контакт с представител на дружеството бъдат уведомени допълнително. До момента на приключване на контролното производство не са постъпили други данни от ИА ГИТ.

Освен горното, в хода на проверката е установено, че дружеството е имало регистрирано фискално устройство № 437990 от дата 14.01.2020г. на адрес: [населено място]. [улица] – офис, с тип на обекта „Обект за други услуги, некласифицирани другаде", дата на изтичане на контракта 02.07.2022г. Регистрирани са обороти за периода м. 04.2020г. - м. 12.2021г. За периода от 01.01.2022г. няма отчетени обороти, а подавани СД по ЗДДС има за периода м. 01.2020г. - м. 03.2021г.

Подадена е годишна данъчна декларация по чл. 92 от ЗКПО за данъчния финансов резултат и дължимия годишен корпоративен данък с деклариран приходи и разходи и деклариран положителен финансов резултат /печалба/ за 2020г. В подадената годишна данъчна декларация, в част II - „Идентификационни данни за данъчно задълженото лице, т. 9 „Данни за съставителя на годишния финансов отчет" - т. 9.1. отметка на „физическо лице" и вписано името на управителя - И. Ц. И..

Данните по чл.5. ал.4 от КСО са подавани по електронен път: по заявление от дата 10.12.2019г. с КЕП регистриран на задължено лице - от „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД чрез И. Ц. И.. На дружеството е образувано ИД №[ЕИК]/2021г. с общ размер на задължението 218 256.39 лв. Наложени обезпечителни мерки - запор на банкови сметки на длъжника - няма авоари, няма и извършени плащания по възникналите задължения.

В хода на извършваната ревизия по разходите е установено, че в Търговски регистър по „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД не са публикувани годишни финансови отчети за периода от регистрация на дружеството до настоящия момент.

От „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД са подадени уведомления за сключени трудови договори с 15 лица за периода от 28.09.2020г. до 17.05.2021г. включително. До месец 06.2022г. сключените трудови правоотношения на 4 лица са прекратени с

уведомления по чл. 62, ал. 5 от КТ.

Лицата са назначавани на длъжности - „машинен оператор монтаж на превозни средства“, „технически изпълнител“; „монтажник подкопни машини“, „монтър поддръжка на инсталации и оборудване“, „координатор дейности“, „специалист доставки“ с възнаграждение в размери 2200.00 лв. - 3 000 лв.

При извършена проверка в информационната система на НОИ е установено, че „Регистър приход“ по партидата на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] за периода от м. 09.2020г. до м. 10.2022г. вкл. няма данни за внесени осигурителни вноски по фондовете на ДОО в общ размер на 131 770.86 лв.

На лицата, за които има данни за трудови правоотношения са изпратени писма с искане за представяне на обяснения относно трудовата им дейност в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД. Голяма част от изпратените писма /11 броя/ са върнати в ТП на НОИ - С. град в цялост, след неуспешното им връчване по пощата с вписана отметка на образна разписка „непотърсен“, „отсъства“, „грешен адрес“ или „непознат“.

Получени срещу подпис са писмата изпратени до Г. С. В., А. А. З., С. Й. К. и И. Д. К.. До момента на приключване на ревизионното производство сведения са представени от лицата Г. С. В., А. А. З. и С. Й. К..

А. А. З. е изпратил на служебен имейл декларация, в която е посочил, че не упражнява трудова дейност в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД, не са му известни данни за контакт с дружеството, не е получавал трудови възнаграждения, не е подписвал и няма копия на документи. Г. С. В. също е декларирал, че не извършва трудова дейност в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД.

С. Й. К. е изпратила на служебен имейл данни, в които е посочила, че работи по безсрочен трудов договор на пълен работен ден на длъжност „специалист доставки“ в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД, работната база е на адрес [населено място], база Б. в близост до адреса ѝ на местоживеене. Основно е имала ангажимент да следи за ниски цени и качествени стоки, трудова характеристика не ѝ е връчвана. Посочила е още, че фирмата търгува със строителни материали и желяза, имало машини за рязане и огъване, получавала е възнаграждението в брой, в базата са идвали касиер и счетоводител. Посочени са телефонни номера и контакти на управител на фирмата /Л./ и началник база /Б./. С. К. не е представила никакви документи за трудовата си заетост в „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД. По отношение на декларираните от същата имена на управител и началник база е установено, че лица с такива имена не фигурират в дружеството, няма и лица назначени на длъжности счетоводител и касиер, а соченият адрес на работна база е непълен и не може да бъде установен от контролните органи.

Предвид така установено в резултат на извършените проверки, контролните органи на ТП на НОИ- С. град са приели, че за периода от м. 09.2020г. до приключване на проверката „ПАЛМ - СТРОЙ 2018“ ЕООД е фиктивен осигурител, подаващ в НАП информация за осигуряване с декларация обр. 1 на физически лица с висок размер на осигурителен доход, без да се внасят дължимите осигурителни вноски, с цел неправомерно облагодетелстване от фондовете на ДОО.

Съгласно Констативен протокол № КВ-5-21-01243020/25.11.2022г. контролните органи на НОИ са установили, че е налице нарушаване на осигурителното законодателство, тъй като лицата, за които са подавани данни за осигуряване, не са били осигурени лица по см. на чл. 10, ал. 1 от КСО и § I. ал. I. т. 3 от ДР на КСО. В тази връзка и на основание чл. 108, ал. 1. т. 3 от КСО са издадени Задължителни

предписания № ЗД-1-21-01243035/25.11.2022г. за заличаване на подадените от „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД, ЕИК[ЕИК] данни по чл. 5. ад. 4 от КСО за 16 лица, включително и за С. Й. К., като същите са връчени лично на едноличния собственик и управител на дружеството И. Ц. И.. ЕГН [ЕГН] на 07.03.2023г. /л.20 и л.20-гръб от делото/. Така дадените предписания не са обжалвани и са влезли в сила на 22.03.2023г., но не са изпълнени, поради което на основание чл. 4. ал. 10 от Наредба № Н-13/17.12.20019г. за съдържанието, сроковете, начина и реда за подаване и съхранение на данни от работодателите, осигурителите за осигурените при тях лица, както и от самоосигуряващите се лица данните по чл. 5. ал. 4. т. 1от КСО, подадени след м.09.2020г. от името на „ПАЛМ - СТРОЙ 2018" ЕООД за 16 лица, включително и за С. Й. К., са заличени служебно.

Предвид заличените данни по чл. 5, ал. 4 от КСО за осигурителен стаж и осигурителен доход на С. Й. К. е прието, че същата няма качеството на осигурено лице по смисъла на § 1, т.3 от ДР на КСО и са постановени Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г. и Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г., с които е отказано съответно изплащане на обезщетение по представения болничен лист и изплащане на обезщетение за периода на отпуск. Двете разпореждания са оспорени по административен ред, като същите са потвърдени с процесното решение №1040-21-618/17.08.2022г. на директора на ТП на НОИ-С. град, надлежно връчено на 13.06.2023г. /л.12 от делото/.

В хода на съдебното производство е приобщена административната преписка и не са представени други доказателства от страните.

Административен съд София – град, III отделение, 79 - ти състав след преценка на събраните по делото доказателства поотделно и в съвкупност и съобразявайки доводите на страните, приема от правна страна следното:

Жалбата е подадена от лице по чл. 147, ал. 1 от АПК, за което оспореният административен акт създава задължения, при спазване на срока по чл. 149, ал. 1 от АПК, във вр. с чл. 118, ал. 1 от КСО, срещу подлежащо на съдебен контрол на основание чл. 118, ал. 1 от КСО решение на Директора на ТП на НОИ–С. град, поради което е процесуално допустима.

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган. При издаването му е спазена предвидената в закона форма, съобразно изискванията на чл. 59, ал. 2 от АПК. Потвърдените разпореждания са издадени от ръководител на контрола по разходите на ДОО в ТП на НОИ –С. град, издадени въз основа на извършения последващ контрол по разходите по ДОО. Обжалвани са по административен ред и в резултат на проведено производство по чл. 117, ал. 2, т. 2 от КСО е постановено и оспореното решение. В него са посочени последователно извършените действия, изложени са фактически и правни изводи. Формулиран е ясен диспозитив. Съдържа информация за реда, срока и органа, пред който подлежи на обжалване. В мотивите на акта се съдържат фактическите и правни основания за постановяването му, а в разпоредителната част волеизявлението на органа. В производството по административен контрол за законосъобразност не са допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила, представляващи основание за отмяната му. Въз основа на изложеното не се откриват отменителни основания по чл. 146, т. 1, т. 2 и т. 3 от АПК.

Относно спазване на материалноправните разпоредби и целта на закона:

Съгласно разпоредбата на чл. 40, ал. 1 от КСО осигурените лица за общо заболяване и

майчинство имат право на парично обезщетение вместо възнаграждение за времето на отпуск поради временна неработоспособност и при трудоустрояване, ако имат най-малко 6 месеца осигурителен стаж като осигурени за този риск.

Отпускането и изчисляването на паричните обезщетения за временна неработоспособност, трудоустрояване, бременност и раждане и за отглеждане на малко дете и помощите от държавното обществено осигуряване се извършват въз основа на данните по чл. 5, ал. 4, т. 1 от КСО и чл. 33, ал. 5, т. 12 от КСО, регистрите на НАП, както и на данните, декларирани от осигурителя в подадените удостоверения-приложение № 9 към всеки от болничните листове, относно осигурителния статус на лицето към настъпване на осигурителния риск, при условия и по ред, определени с акт на Министерския съвет (чл. 54к от КСО) - Наредбата за паричните обезщетения и помощи от ДОО (НПОПДОО).

Съгласно чл. 50, ал. 1 КСО осигурената за общо заболяване и майчинство майка има право на парично обезщетение при бременност и раждане за срок от 410 дни, от които 45 дни преди раждането.

Съгласно чл. 10, ал. 1 от КСО, осигуряването възниква от деня, в който лицата започват да упражняват трудова дейност по чл. 4 или чл. 4а, ал. 1 и за който са внесени или дължими осигурителни вноски и продължава до прекратяването ѝ.

Легална дефиниция за понятието "осигурено лице" е дадена в § 1, ал. 1, т. 3 от КСО (бр. 98 от 2016г., в сила от 01.01.2017г.), според която "осигурено лице" е физическо лице, което извършва трудова дейност, за която подлежи на задължително осигуряване по чл. 4 и чл. 4а, ал. 1 и за което са внесени или дължими осигурителни вноски; осигуряването на лицето, което е започнало трудова дейност съгласно чл. 10, продължава и през периодите по чл. 9, ал. 2, т. 1-3 и 5 от КСО. Съгласно чл. 10, ал. 1 от КСО осигуряването възниква от деня, в който лицата започват да упражняват трудова дейност по чл. 4 или чл. 4а, ал. 1 и за който са внесени или дължими осигурителни вноски и продължава до прекратяването ѝ.

Върховният административен съд многократно е посочвал, че от съдържанието на цитираното определение за осигурено лице следва, че едно от условията, на които е необходимо да отговаря лицето, за да се счита за осигурено, е да извършва трудова дейност, за която подлежи на задължително осигуряване по чл. 4 от КСО (в този смисъл са решение № 314/2016г. по а. д. № 3171/2015г. на ВАС, решение № 211/2016г. по а. д. № 3681/2015г. на ВАС, решение № 292/11.01.2017г. по а. д. № 14312/2015г. на ВАС, решение № 220/2014г. по а. д. № 12497/2013г. на ВАС и други). Следователно наличието на трудов договор само по себе си не е достатъчно, за да възникне осигурително правоотношение с произтичащите от него права на обезщетение, тъй като липсва идентичност между трудовото и осигурителното правоотношение. Наличието на трудово правоотношение обикновено води до възникване

на осигурително правоотношение, но не винаги. Изискването на законовата разпоредба на КСО, съдържаща определението за "осигурено лице", е лицето да упражнява трудова дейност. Следователно освен, че лицето трябва да има сключен трудов договор и валидно възникнало трудово правоотношение, но и реално да осъществява трудова дейност в рамките на това правоотношение. В този смисъл е напр. и решение № 4901 от 27.04.2020г. на ВАС по адм. д. № 6817/2019г.

Доказателствената тежест за установяване на реално положения труд е на самото лице /така Решение № 2524 от 18.02.2020г. на ВАС по адм. д. № 12220/2019г./.

Дружеството „ПАЛМ - СТРОЙ 2018” ЕООД подава данни по реда на чл.5, ал.4, т.1 от КСО за С. Й. К.. Установено е и че за дружеството „ПАЛМ - СТРОЙ 2018” ЕООД няма данни за подавани ГДД по чл. 92 от Закона за корпоративното и подоходно облагане (ЗКПО), както и не са подавани Годишни финансови отчети, липсва регистриран търговски обект. От изложеното се установява липсата на извършване на търговска дейност, което обуславя липсата на нужда от наемане на лица на трудов договор.

Установените по делото фактически положения водят до несъмнен извод за липсата на осъществяване на търговска дейност от дружеството-работодател, от което следва, че няма как С. Й. К. реално да е упражнявала трудова дейност, респективно за нея не са били дължими осигурителни вноски, които условия са сред основните елементи от фактически състав за определяне на правото на парично обезщетение по чл. 40, ал. 1 от КСО. Жалбоподателката не успя да обори тези изводи, като по делото не са ангажирани никакви доказателства от нейна страна.

Изложеното дотук налага извод за законосъобразност на издадените Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г. и Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г. на ръководителя на контрола по разходите на ДОО, с което е отказано да се изплати парично обезщетение. При този изход от спора ответната страна има право на разноски. Същите са поискани своевременно от участвалия по делото процесуален представител. На основание чл. 143, ал. 4 от АПК в полза на ответника следва да се присъдят съдебни разноски за юрисконсултско възнаграждение. Същите се определят по реда на чл. 24 от Наредбата за правна помощ и се присъждат в размер на 100 лв.

Мотивиран от горното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд – София град, Трето отделение, 79-ти състав

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалба на С. Й. К., срещу Решение № 1040-21-346/06.06.2023г. на Директора на Териториално поделение (ТП) на НОИ - С. град, с което е отхвърлена жалба с вх. № 1012-21-479 от 09.05.2023г., срещу Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/ 03.04.2023г. и Разпореждане № О-21-999-00-[ЕГН]/03.04.2023г. на ръководителя по изплащане на обезщетенията и помощите.

ОСЪЖДА С. Й. К. да заплати на Териториално поделение НОИ–С. град съдебни разноски в размер на 100 (сто) лева и 5(пет) лева- такса за служебно издаване на изпълнителен лист .

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване в 14- дневен срок от получаването му пред Върховния административен съд на Република България.

СЪДИЯ: