

РЕШЕНИЕ

№ 4931

гр. София, 12.07.2019 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 15
състав,** в публично заседание на 09.07.2019 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Полина Якимова

при участието на секретаря Цветелина Заркова, като разгледа дело номер **2821** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл.145 и сл. от АПК вр. чл.24е, ал.3 ЗАДС.

[фирма], ЕИК[ЕИК], представлявано от С. Г., оспорва Решение № РТД3000-217/20.02.2019г., издадено от с.д. директор на Териториална дирекция Тракийска, с което е прекратено действието на Удостоверение за освободен от акциз краен потребител /УОАКП/ № BG003000E0205/ 27.07.2018г. и е отказано издаването на УОАКП.

В жалбата е въведено отменителното основание по чл.146, т.4 АПК – противоречие на акта с материалния закон – чл.24, ал.2, т.4 вр. чл.4, т.37 ЗАДС. Позицията на оспорващия е, че природният газ, който се използва от дружеството, в основната си функция не е за отопление, а за получаване на наситена пара, необходима в производствения процес. Според констатациите в протокола, съставен от митническите служители на 17.01.2019г., природният газ, който ще се консумира от фабриката за преработка на плодове и зеленчуци, собственост на [фирма], ще бъде използван за технологични нужди, а именно за получаване на топлинна енергия под формата на наситена водна пара, необходима за обезпечаване на производствения процес. По административната преписка са представени Удостоверение № 215/13.11.2007г. за въвеждане в експлоатация на строеж на главния архитект на [община], Удостоверение за регистрация на обекта за производство на храни № 101/37815 от 14.12.2017г., издадено от ОБДХ П., План на обекта с обозначени местоположение и предназначение на помещения, на оборудването, както и технологична схема на производствения процес с включени разходни норми и максимални стойности на технологичните загуби. Поддържа се, че документално и

чрез проверка на място е установено, че природният газ участва в процес, свързан с отделяне на топлина, но тази топлина не се използва непосредствено или чрез преносна среда в основната ѝ функция отопление, а за производствени цели. В този смисъл е чл.2, §4 от транспонираната в ЗАДС Директива 2003/96/ЕО на Съвета от 27.10.2003г. относно реструктурирането на правната рамка на Общността за данъчно облагане на енергийните продукти и електроенергията и трайната съдебна практика. В предприятието се произвеждат продукти от суровините домати, сладък пипер и ябълка, които са сезонни – от юли до октомври, когато външните температури не налагат отопление.

Освен че е отказано издаване на УОАКП, е прекратено действието на УОАКП № BG003000E0205/ 27.07.2018г. – последното е издадено въз основа на влязло в сила решение на АС Пловдив. Налице е промяна в обстоятелствата, касаеща разширяване на преработваните суровини – освен доматино пюре, ще се произвеждат ябълково и пиперково такива, но за тази цел ще се работи чрез същата производствена линия, за чието функциониране ще се използва доставяния от [фирма] природен газ, който ще се използва не за отопление, а ще бъде изгарян чрез газови горелки, вследствие на което отделената топлина ще се използва за нагряване на вода в парен котел до получаване на наситена пара, необходима в процеса на производство на трите вида пюре.

Искането до съда, поддържано в съдебно заседание от адв. М., е за отмяна на акта и за присъждане на разноски по списък.

Ответникът, директорът на Териториална дирекция Тракийска – АМ, чрез представител по пълномощие, бланкетно отрича основателността на жалбата.

От фактическа страна се установява:

По силата на Заповед № 3231/ 25.01.2019г. на директора на Агенция „Митници“ Г. К. Г. съвместява длъжността директор на териториална дирекция Тракийска – Агенция „Митници“.

Спрямо [фирма] е издадено удостоверение за освободен от акциз краен потребител № BG003000E0205 /л.11/по отношение на обект, където ще се получават и използват денатурираният по специален метод етилов алкохол или енергийни продукти [населено място], [улица]; Целта, за която ще се използват по специален метод денатурираният спирт или енергийните продукти, е преработка на промишлен домати.

На 27.12.2018г. в Митница П., сега Териториална дирекция Тракийска е постъпило уведомление за промяна на обстоятелствата, при които е издадено цитираното УОАКП, в което е изразено желанието на търговеца да извършва преработка на ябълки и сладки пиперки с цел производство на ябълково и пиперково пюре в собствената фабрика. В тази връзка е поискано към целите, за които ще се използва енергийният продукт природен газ с код по КН 20079991, да се добави преработка на ябълки за производство на ябълково пюре 30/32 брикс с код по КН 20079991 и преработка на сладък пипер за производство на пиперково пюре 22/24 брикс с код по КН 20051000.

Към уведомлението са приложени Искане за издаване на УОАКП по образеца съгл. Приложение № 3 към чл.14, ал.1 заедно с книжката по чл.24а, ал.6 ЗАДС /л.63-83 от делото/.

С Уведомление рег. № 32-9761/ 09.01.2019г. дружеството е известно да представи допълнително доказателства по чл.24а, ал.5, т.5, 6, 9 и 10 ЗАДС., което е сторено /писмо вх. № 32-23595/ 23.01.2019г. по описа на ТД Тракийска. /л.47/.

На 17.01.2019г. служители на ТД Тракийска в присъствието на управителя на [фирма] извършили проверка на обекта, в който се извършва преработка и консервиране на плодове и зеленчуци.

Констатирано е, че енергийният продукт природен газ, използван за нуждите на дружеството, се доставя в базата му от газоразпределителната мрежа на [фирма]. Полученото количество енергиен продукт се отчита от разходомер, собственост на доставчика, монтиран извън територията на обекта. Чрез подземни магистрални стоманени тръбопроводи на територията на завода природният газ се подава към котелно помещение, в което са монтирани два котела модел CS 3500 и CS 5000, в които чрез газови горелки водата в котлите се нагрява до „наситена пара“ с налягане 10 бара.

По паропровод парата се насочва към следните потребители на пара.

Първи загrevател „Е. термален шок“ – топлообменник от концентрично разположени тръби, в който бавно се повишава температурата на продукта от 25 до 75 градуса по Ц. Нагряването на водата се извършва в локален резервоар, в който по паропровода се подава пара с налягане 6 бара.

Втори загrevател на „Ензимен термичен шок“ – кожухотръбен топлообменник, в който се извършва шоково загряване на продукта до 100 по Ц. посредством пара от топлообменника с налягане 6 бара.

К. топлообменник за нагряване на продукта при рециркулация от 50 до 61 с пара от двата парни генератора в парова централа.

Изпарител-концентратор модел V. T400 DE CB за концентриране под вакуум. Изпарението протича при температура 65 до 70 градуса по Ц. чрез пара от главния паропровод с налягане 6 бара.

Стерилизатор О. ТС-XX/AS за стерилизация на готовия продукт с температура до 107 до 112 градуса по Ц. преди пълнене на опаковките. Температурата се постига чрез подаване на пара от двата парни котела с налягане 6 бара до индивидуален бойлер за свръхнагрятата вода.

Асептична пълначка модел М. ТМ2000 с три дозиращи устройства за опаковане на продукта в стерилни торби от по 200 литра. Пара с налягане 6 бара, пристигаща от парова централа се използва за стерилизация на тръбите, с които продуктът се дозира в опаковките, както и предпазва движещите се елементи от замърсяване.

Централизирана система за измиване на технологичното оборудване – при прекъсване на производствения процес за повече от 4 часа. За целта се използва алкални и кисели разтвори, загряти от 60 до 85 градуса по Ц. с продължителност 3 часа.

Система за стерилизиране на асептичната част на технологичната линия един чяс преди всяко пускане в работен режим. Провежда се при температура 140 градуса по Ц. с прегрята пара с налягане 6 бара.

По данни на управителя всички консуматори на пара са включени в тръбната система за събиране и отвеждане на кондензата в сборен резервоар /реекспониране на топлинната енергия/, от който се захранват парните котли. Парата се използва само за технологични нужди – преработка на домати, ябълки и сладък пипер и има сезонен характер, поради което не е необходимо отопление на производствените помещения.

Разходната норма на природен газ за преработка на един тон в зависимост от ритмичното подаване на суровина е следната: домати 40 куб. м.; пипер – 30 куб. м., ябълки – 45 куб. м.

Максималните стойности на технологичните загуби могат да достигнат до следните

равнища: домати – 10%, пипер – 20 %, ябълки – 15 %.

Последвало ново указание за отстраняване на нередовности по искането – да се представят декларации по чл.24а, ал.6, т.13 ЗАДС от собственици, управители, прокуристи, мажоритарни съдружници за обстоятелствата по чл.24а, ал.7 ЗАДС, което също е сторено – писмо рег. № 32-39997/ 07.02.2019г.

Оспореният акт е издаден на 20.02.2019г. В него е прието, че доказателствената съвкупност по преписката сочи, че целта, за която ще се използва енергийният продукт природен газ, е за изгаряне на същия чрез газови горелки, вследствие на което отделената топлина се използва за нагриване на вода в парни котли до получаване на наситена пара, необходима в технологичните процеси, т.е. енергийният продукт попада в хипотезата на чл.4, т.37 ЗАДС. Този енергиен продукт по никакъв начин не може да попадне в приложното поле на чл.4, т.10 и 33а ЗАДС /за химическа редукция и при електролитни, металургични и минералогични процеси/ или за други цели, различни от моторно гориво или гориво за отопление съгласно изключението по чл.4, т.37, буква „б“ ЗАДС.

Решение № РТД3000-217/ 20.02.2019г. на с.д. директор на дирекция Тракийска е съобщено на адресата си на 22.02.2019г. АССГ е сезиран на 07.03.2019г.

Заклучението на СТЕ, което съдът цени като обективно, точно и професионално изготвено, се основава на анализ на технологична схема на производствения процес. Разходни норми и максимални стойности по технологичните загуби при производството на домати, пиперково и ябълково пюре; Разпределение на помещенията на предприятието и технологичните машини и съоръжения; газопреносната система на предприятието от разходомерната станция до паровата централа. Според заключението енергийният продукт природен газ с код по КН 27112100, използван в предприятието на жалбоподателя, е предназначен само за дейности, свързани с производството на плодови и зеленчукови пюрета. Производствената технология не предполага отделяне на топлина, има консумация на топлина чрез топлообмен с водна пара. Процесната технология е инсталация /производствена линия/ за производство на плодови и зеленчукови пюрета, в т.ч. домати пюре. Производственият цикъл на предприятието е от м. юли до м. октомври на съответната година. Енергийният продукт природен газ не може да бъде използван непосредствено или косвено за отопление, т.е. за затопляне на помещенията. Липсват инсталации и технически средства за използването му за тази цел.

Офисите в административната сграда и другите помещения на предприятието се отопляват, респ. охлаждат, при необходимост чрез климатични блокове, инсталирани във всяко помещение с работещ персонал.

Други доказателства от значение за предмета на спора по делото не са ангажирани.

При горната фактическа обстановка съдът намира от правна страна следното:

Оспорваният акт е издаден от компетентен по материя, степен и място митнически орган, съдържа реквизитите по чл.59, ал.2 АПК. Не се установяват съществени нарушения на производствените правила при провеждане на административното производство – такива, които са нарушили правото на защита на засегнатото лице, или ако не бяха допуснати, биха довели до постановяване на акт с друго съдържание.

Относно приложението на материалния закон съдът намира следното:

В разпоредбата на чл.24, ал.2 ЗАДС са посочени изчерпателно енергийните продукти, които се освобождават от облагане с акциз, като в т.4 е уредено, че такива са и

енергийните продукти, които се използват за цели, различни от моторно гориво или гориво за отопление. С разпоредбата са транспонирани норми от Директива 2003/96/ЕО на Съвета от 27.10.2003г. относно преструктурирането на правната рамка на Общността за данъчно облагане на енергийните продукти и електроенергията. Така според чл.2, §1, „б“ от директивата терминът енергийни продукти се отнася за продукти, които са с кодове по КН от 2701 до 2702 и от 2704 до 2715. Продуктът природен газ с код по КН 27112100 е в обхвата на дефиницията. Според чл.2, §3, пр.1 от директивата когато енергийните продукти са предназначени за използване, предлагани за продажби или използвани като моторно гориво или гориво за отопление, различни от онези, за които в настоящата директива е определено ниво за облагане с данъци, те се облагат в замисимост от употребата със ставката, определена за еквивалентното ториво за отопление или моторно гориво. Следователно извън изрично предвиденото в нея изключение разпоредбата определя, че когато един енергиен продукт е предназначен, използва се или се предлага за продажба като гориво /моторно или за отопление/, той следва да се обложи данъчно така, както би се обложило съответното ториво. В чл.2, §4 от директивата се сочи, че нейните разпоредби не се отнасят до б/ следните приложения на енергийни продукти и електроенергия: - енергийните продукти, използвани за цели, различни от моторни горива или горива за отопление.

Определение на понятието „енергиен продукт за отопление“ се съдържа в чл.4, т.37 ЗАДС – продукт, участващ в процес, свързан с отделянето на топлина, която се използва непосредствено, или чрез преносна мрежа. Енергийният продукт за отопление включва всички случаи, когато енергийни продукти се изгарят и получената топлина се използва независимо от крайното ѝ предназначение, с изключение за цели по т.10 и т.33, или за цели, различни от моторно масло, или гориво за отопление. Заключение на съдебно-техническата експертиза е категорично, че в случая използваният от жалбоподателя енергиен продукт-природен газ, не се използва за гориво за отопление, а участва единствено в технологичния процес на предприятието по производство на домати, ябълково и пиперково пюре. Не се твърди и не се установява да е налице техническа възможност за ползване на енергийния продукт за отопление на сгради на територията на базата. Основната функция на отделената топлинна енергия при изгарянето на природния газ е получаването на наситена пара, а не отделянето на топлина.

При изложените данни изводът е, че оспореният административен акт страда от порока материална незаконосъобразност – отменително основание по чл.146, т.4 АПК, защото е издаден при неправилно тълкуване и прилагане на разпоредбата на чл.24, ал.2, т.4 във връзка с чл.4, т.37 ЗАДС. Поради това той подлежи на отмяна с връщане на преписката за издаване на административен акт при изпълнение на указанията по тълкуване и прилагане на закона, дадени в мотивите на настоящето решение.

С оглед изхода на спора и при своевременно заявеното искане на жалбоподателя се следват разностите по делото - 50 лв. държавна такса, 350 лв. депозит за СТЕ и 1000 лв. възнаграждение за адв. М. по договор с дата 07.05.2019г. на л.120 от делото.

Така мотивиран, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ, по оспорване на [фирма], ЕИК[ЕИК], представлявано от С. Г., Решение №

РТД3000-217/ 20.02.2019г., издадено от с.д. директор на Териториална дирекция Тракийска, с което е прекратено действието на Удостоверение за освободен от акциз краен потребител № BG003000E0205/ 27.07.2018г. и е отказано издаването на УОАКП.

ВРЪЩА административната преписка на директора на Териториална дирекция Тракийска – Агенция „Митници“ за ново произнасяне по искането за издаване на удостоверение за освободен от акциз краен потребител и уведомлението за промяна в обстоятелствата, при които е издадено Удостоверение за освободен от акциз краен потребител № BG003000E0205/ 27.07.2018г. съобразно указанията по тълкуването на материалния закон, дадени в това решение.

ОСЪЖДА Териториална дирекция „Тракийска“ – Агенция „Митници“ да заплати на [фирма], ЕИК[ЕИК], представлявано от С. Г., 1400 /хиляда и четиристотин/ лв. разноски по делото.

Решението може да се обжалва в 14 дневен срок от съобщението до страните за постановяването му с касационна жалба пред Върховния административен съд.

СЪДИЯ: