

РЕШЕНИЕ

№ 7375

гр. София, 26.11.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 42
състав**, в публично заседание на 13.06.2013 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Калина Арнаудова

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **9703** по описа за **2012** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 156 – 161 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК).

Образувано е по жалба с вх. № 23582 от 09.10.2012 г. по описа на Административен съд София-град (АССГ), подадена от фондация “СН Света Е.” срещу ревизионен акт (РА) № [ЕГН] от 14.03.2012 г., издаден от главен инспектор по приходите при Териториална дирекция (ТД) на Националната агенция за приходите (НАП) – С., с който за периода от 15.01.2010 г. до 31.12.2010 г. са определени задължения за корпоративен данък по реда на Закона за корпоративното подоходно облагане (ЗКПО) в размер на 3 277, 00 лв. и са начислени лихви за забава в размер на 294, 90 лв., обжалван по административен ред и потвърден с решение № 1770 от 23.07.2012 г. на директора на Дирекция „Обжалване и управление на изпълнението“ („О.“) – С. при Централно управление (ЦУ) на НАП.

В подадената до съда жалба и в допълнително представени писмени бележки, жалбоподателят сочи, че ревизионният акт е незаконосъобразен и необоснован. Излага, че по делото няма безспорни доказателства в подкрепа на твърдението на ревизиращите органи, че фондация „СН Света Е.“ е извършвала стопанска дейност. Соочи, че РА не е съобразен с реалната фактическа обстановка, тъй като фондацията е юридическо лице с нестопанска цел (Ю.) в обществена полза и не извършва възмездни сделки, които да формират облагаема печалба. Оспорва твърденията в РА, че Фондация „СН Света Е.“ е извършвала стопанска дейност, като твърди, че единствено е осигурявала подслон и храна на нуждаещи се възрастни хора, от която

дейност не реализира печалба. Излага, че всички средства, преведани на фондацията от споменатите в РД и РА лица, са преведани в отворена дарителска сметка за всички желаещи да подпомогнат целите на фондацията, като са били сключвани договори за дарение. Сочи, че основната част от дарените суми и вещи са внасяни от хора, подкрепящи принципите и целите на фондацията, като същите нямали настанени близки в базата на фондацията. По отношения на сайта www.hospis.eu се твърди, че същият не се поддържа и използва от Ф., а и не е съществувал по време на ревизирания период. Въз основа на посочени в жалбата и в писмени бележки подробни съображения по съществуването на спора, е отправено искане до съда да отмени процесния РА.

Ответникът - Директорът на дирекция "Обжалване и данъчно-осигурителна практика" – С. при ЦУ на НАП, с променено наименование в хода на процеса съгласно чл. 152, ал. 2 ДОПК, чрез процесуалния си представител, моли съда постанови решение, с което да остави жалбата без уважение и да потвърди ревизионния акт в обжалваните части, по мотиви изложени в представени по делото писмени бележки. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София-град, I-во отделение, 42-ри състав, след като прецени събраните по делото доказателства и обсъди доводите и възраженията на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

Със заповед за възлагане на ревизия (ЗВР) № 1107017 от 16.06.2011 г. издадена на основание чл. 112 и чл. 113 от ДОПК, е възложено извършването на ревизия на Фондация "СН Света Е.", с представляващ Д. А. В., за определяне на задълженията на дружеството за корпоративен данък за периода от 15.01.2010 г. до 31.12.2010 г. Извършването на ревизията е възложено на Б. В. М. на длъжност главен инспектор по приходите и Радост С. С. – на длъжност старши инспектор по приходите. Заповедта е издадена от компетентен орган по приходите П. Г. Г. – началник сектор "Ревизии" в дирекция „Контрол“ при ТД на НАП – С., упълномощена по силата на заповед № РД-01-6 от 04.01.2010 г. на директора на ТД на НАП – [населено място]. Тя съдържа реквизитите по чл. 113, ал. 1 от ДОПК. В заповедта е определен срок за извършване на ревизията до три месеца считано от датата на връчване на заповедта за възлагане. ЗВР е надлежно връчена на Д. В. - представляващ фондацията на 27.06.2011 г. Със ЗВР № 1111022 от 26.09.2011 г., издадена от П. Г. Г. – началник сектор "Ревизии в дирекция „Контрол“ при ТД на НАП С., заповедта за възлагане на ревизия е изменена, като срокът на ревизията е удължен до 27.10.2011 г. Заповедта е връчена на Д. В. - представляващ фондацията на 26.09.2011 г.

В хода на ревизионното производство са извършени поредица от процесуални действия с цел на установяване на относимите факти и обстоятелства. На Фондация „СН Света Е.“ е връчено искане за представяне на документи и писмени обяснения от задължено лице (ИПДПОЗЛ) изх. № 05-53-00-465 от 29.06.2011 г. С придружително писмо с вх. № 05-53-0-465 от 07.07.2011 г. от ревизираното лице е представено удостоверение от 05.07.2011 г. издадено от Софийски градски съд по ф.д. № 764/2009 г., от което се установява, че фондация с наименование „СН Света Е.“ ЕФН [ЕГН], с решение от 15.01.2010 г. е вписана в регистъра за юридически лица с нестопанска цел. Представен е Правилник за устройството, дейността и вътрешния ред на фондация СН Света Е.; договор от 10.04.2010 г., сключен с А. Д. А. – за предоставяне за временно ползване на фондацията на недвижим имот находящ се в [населено място], парцел VI 555 от кв. 82,[жк], [улица]; хронологичен регистър; обобщена оборотна ведомост за

периода 01.01.2010 г. – 31.12.2010 г.; справки, декларации, извлечение от банкова сметка. Представени са договори за дарение, сключени с различни физически лица.

В хода на ревизионното производство са извършени и насрещни проверки на някои от лицата, сключили договори за дарение с фондацията. Извършени са насрещни проверки на Б. П. К., Д. Н. Е. и В. М. С., обективирани в протоколи за извършена насрещна проверка съответно ПИНП № 2206-64-1118754-2/21.04.2011 г., ПИНП № 2206-64-1118754-3/20.04.2011 г. и ПИНП № 2206-64-1118754-5/21.04.2011 г.

В срока по чл. 117, ал. 1 от ДОПК от ревизиращите органи е издаден ревизионен доклад (РД) № 1111022 от 10.11.2011 г. на Фондация „СН Света Е.“ с предвиденото в чл. 117, ал. 2 от ДОПК съдържание. Р. доклад е връчен на Д. В. - представляващ фондацията на 15.02.2011 г. - след срока по чл. 117, ал. 4 от ДОПК. Срещу РД е подадено писмено възражение от ревизираното лице на 29.02.2012 г. Към възражението са приложени: социалните програми на Фондация „СН Света Е.“, копие от 1 молба за участие в социална програма № 3 от М. М. М. за баба й М. Б. Ц., опис на представени документи и обяснение от д-р М. М. за нарушаване целостта на кочана с договори за дарение.

На основание чл. 119, ал. 2 от ДОПК П. Г. Г. - началник сектор Дирекция „Контрол“ при ТД на НАП – [населено място] е издала заповед за определяне на компетентен орган (З.) № К 1111022 от 09.02.2012 г., с която е определила компетентният да издаде РА орган по приходите – Б. В. М. на длъжност главен инспектор по приходите при ТД на НАП - С..

В срока по чл. 119, ал. 3 от ДОПК, определеният със З. компетентен орган е издал РА № [ЕГН] от 14.03.2012 г. Последният е връчен на 04.05.2012 г. на Д. В. - представляващ фондацията. РА съдържа реквизитите по чл. 120, ал. 1 от ДОПК.

В РД и издадения въз основа на него РА е посочено, че Фондация „СН Света Е.“ с адрес на управление [населено място],[жк][жилищен адрес] е регистрирана съгласно решение № 1/15.01.2010 г., ф.д. 764/2009 г. с предмет на дейност „осъществяване на продължително медицинско наблюдение от медицински и други специалисти, поддържащо лечение, предписано от лекар и специфични грижи по домовете на лица с хронични и инвалидизиращи заболявания и медико-социални проблеми“. Ф. е създадена за осъществяване на дейност в обществена полза и не се ограничава със срок.

Извършвана е дейност по настаняване и медицински грижи за хора в тежко здравословно състояние в хоспис в [населено място], [улица]. Финансирането на дейността на Ф., се осъществява чрез дарения в пари и вещи, за което сключени договори за дарение. За счетоводното отчитане на дейността си Ф. е прилагала Счетоводен стандарт № 9 - Представяне на финансовите отчети на предприятията с нестопанска дейност. За отчетната 2010 година фондацията не е подала годишна данъчна декларация съгласно чл. 92, ал. 1 от ЗКПО.

С резолюция №1124632/28.04.2011 г. е възложена проверка на данъчен орган за установяване на факти и обстоятелства, свързани с Фондация „СН Света Е.“ Проверката е приключила с Протокол №1124632/20.05.2011 г.

Извършени са насрещни проверки на някои физически лица, правила дарения на фондацията:

- В. М. С. с ЕГН [ЕГН], приключила с Протокол №2206-64-1118754-5/21.04.2011 г. на офис „П.". Установено е, че същата е превеждала ежемесечно по банковата сметка в лева на Фондация „СН Света Е.“ суми в размер на 600, 00 лв. за

настаняването на майка й М. Б. Ц. в „заведение“ на фондацията на 14.06.2010 г., на 09.07.2010 г., на 12.08.2010 г., на 14.09.2010 г., на 14.10.2010 г., на 12.11.2010 г., на 14.12.2010 г., на 14.01.2010 г., на 14.02.2010 г. и на 14.03.2010 г. Представени са 10 бр. платежни документи. Допълнително са представени 6 броя договори за дарение.

- Д. Н. Е. с ЕГН [ЕГН] приключила с Протокол №2206-64-1118754-3/20.04.2011 г. на ТД на НАП Б.. Установено е, че същата е представила декларация и 3 бр. платежни нареждания за внесени суми за периода 28.01.2010 - 25.03.2010 г по банковата сметка в лева на Фондация „СН Света Е.“ с цел дарение в полза на Е. Г. - баба на съпруга й И. Е., която е била настанена в хоспис поради здравословни причини. Сумата на всяко плащане е в размер на 610, 00 лв.

- Б. П. К. с ЕГН [ЕГН], приключила с Протокол №2206-64-1118754-2/2104.2011 г. на офис Б.. Установено е, че според представено обяснение от лицето за периода 2009 - 2010 г. бабата по майчина линия Ц. И. Л., към момента на проверката покойница, поради влошено здравословно състояние е била настанена в хоспис „С. Г.“ в [населено място] за лечение. За положените медицински грижи са плащани месечни такси в рамките на 500, 00 – 700, 00 лв. от проверяваното лице и от майката на лицето, за което е издаван писмен документ договор за дарение. Представен е договор за дарение от 14.11.2010 г. за сумата в размер на 595, 00 лв. Според обяснението, останалите договори не са запазени и на лицето не е известно дали хоспис „Св. Г.“ е стопанисван от Ф..

Констатираните факти и обстоятелства и събраните доказателства в хода на проверките на основание чл 50 от ДОПК са присъединени към доказателствата в ревизионното производство с Протокол № 1146139/30.09.2011 г.,

След преглед първичните документи за ревизирия период е установено, че Фондация „СН Света Е.“ е формирала приходи от вноски на физически лица във връзка с настанени техни близки за лечение. От представените в хода на ревизията договори за дарение е установено, че паричните средства по тях са предоставяни на ревизираното лице от близки на настанените за гледане и лечение лица. Сумата не е по ценоразпис за предлаганите услуги, а е определяна по различни критерии (например ползване на единична стая или стая с две и повече легла и т.н.). Констатирано е, че по време на престоя сумите се плащат ежемесечно в хосписа или се превеждат по банков път от близките на лицата, срещу което се подписват договори за дарение за всяка вноска. На някои от договорите е записано, че сумите са такса за определен период от време. Малка част от договорите за дарение имат за предмет не парична сума, а движими вещи. Дори и в случай, че лицата не са били настанени в хосписа лицата платили суми в полза на Ф., потвърждават, че са полагани медицински грижи за техните близки, т.е. е налице услуга, за която е извършена престацията.

Изложено е, че съгласно чл. 7 от представения Правилник за устройството, дейността и вътрешния ред на Ф., грижите по социалната адаптация на инвалиди и лица в неравностойно положение се осъществява безвъзмездно за всички лица по социалните програми на Фондация „СН Света Е.“. Съгласно чл. 8 от Правилника, лицата приети в социалните програми на Ф. не правят парични дарения. Направен е извод, че в нарушение на цитирания правилник и на решение на СГС по ф.д. №764/2009 г, според което фондацията се създава за осъществяване на дейност в обществена полза, на настанените в хосписа лица са извършвани възмездни услуги. В т. 3 на Правилника е регламентирано, че домуващия не заплаща леглоден, но осигурява само лични

консумативи (лични медикаменти, пелени за възрастни и др.). В условията за трета социална програма на същия правилник е посочено в ал. 2, че Фондация „СН Света Е.“ финансира по 30 дневни социални пакети, както и каква част в % от дневната издръжка на настаненото лице (без лични медикаменти и консумативи) и за колко дни престой е това финансиране, като в ал. 3 е посочено, че домуващия посочва свои дарители за останалата част от необходимата сума за издръжка, като дарителите попълват молба за участието си по тази програма и сключват договор за дарение с фондацията, което видно от изложеното е задължително условие, т.е. налице е възмездна услуга. Ф. определя своята дейност като нестопанска с идеална цел, но видно от изложеното е извършвала също и стопанска дейност, от която са формирани приходи от възмездни услуги, заплащани от близки на настанените в хосписа лица, независимо че плащанията са оформени чрез договори за дарение, те са правени регулярно, месечно и за времето на престоя на лицето в хосписа, когато за него са полагани грижи и са регламентирани като дължими в описаните по горе Правилник за устройството, дейността и вътрешния ред на Ф. и Социалните програми на базата, находяща се в [населено място] [улица] към Фондация „СН Света Е.“. Оформените под форма на договори за дарение плащания са такси за обгрижване и медицински услуги и е налице търговска дейност по смисъла на Търговския закон (ТЗ), поради което приходите от тази дейност попадат в обхвата на ЗКПО и подлежат на облагане с корпоративен данък по общия ред и следва да се отчитат като приходи от стопанска дейност, отделно от тези от нестопанска. Съобразно констатациите на РД, при определяне на облагаемата печалба са взети предвид описаните по-горе приходи от услуги, за които са постъпили плащания и са признати за данъчни цели документално доказаните разходи свързани с описаните приходи.

Посочено е, че за отчетната 2010 г. фондацията не е подала годишна данъчна декларация по реда на чл. 92 от ЗКПО. От представена оборотна ведомост за периода 01.01. – 31.12.2010 г. е установено, че приходите от нестопанска дейност са отчитани чрез счетоводна сметка 713 „Приходи от дарения“ със следната аналитичност: 713/1 „Приходи от дарения под условие“ – кредитно салдо 900, 00 лв., и 713/2 „Приходи от дарения без условие“ – 74 695, 86 лв., от които са възстановени 1 996, 09 лв. и има кредитно салдо 72 699, 77 лв. Разходите са осчетоводени в счетоводни сметки от група 60, както следва: 604 „Разходи за заплати“ – дебитно салдо 37 318,27 лв.; 605 „Разходи за социални осигуровки и надбавки“ – дебитно салдо 6316, 75 лв.; 624 „Разходи по валутни операции“ – дебитно салдо 5, 26 лв., и 629 „Други финансови разходи“ – дебитно салдо 128, 65 лв. Посочено е, че фондацията е формирала приходи от вноски на физически лица във връзка с настанени техни близки за лечение и в нарушение на Правилника за устройството, дейността и вътрешния ред на Фондация „СН Света Е.“ и решение № 1/15.01.2010 г. на СГС по ф.д. № 764/2009 г., според което фондацията се създава за осъществяване на дейност в обществена полза, е извършвала възмездни услуги. Посочено е, че съгласно чл. 16, ал. 1 от ЗКПО, когато една или повече сделки, включително между несвързани лица, са сключени при условия, чието изпълнение води до отклонение от данъчно облагане, данъчната основа се определя, без да се вземат под внимание тези сделки, някои техни условия или тяхната правна форма, а се взема под внимание данъчната основа, която би се получила при извършване на обичайна сделка

от съответния вид по пазарни цени и насочена към постигане на същия икономически резултат, но която не води до отклонение от данъчното облагане. Това се изразява в наличие на печалба и доход от извършване на стопанска дейност или дейност по занятие съгласно чл. 1 от ТЗ, която формира облагаем доход – лечение на болни хора срещу заплащане на месечни такси. Посочени са разпоредбите на чл. 18, ал. 1 и чл. 19, ал. 1 от ЗКПО, съгласно които данъчният финансов резултат е счетоводния финансов резултат, преобразуван по реда на ЗКПО и данъчната основа за определяне на корпоративен данък е данъчната печалба. При определяне на данъчния финансов резултат счетоводния финансов резултат се коригира със сумата на приходите и разходите, които е следвало да бъдат отчетени през текущата година съгласно изискванията на нормативен акт, но не са отчетени от задълженото лице съгласно чл. 78 от ЗКПО. На базата на представените документи и оборотна ведомост ревизиращият екип е приел, че фондацията е реализирала приходи в размер на 73 599, 77 лв. и разходи в размер на 43 768, 93 лв., като е реализирала счетоводна печалба (респ. данъчен финансов резултат печалба) в размер на 29 830, 84 лв. След извършеното преобразуване за отчетната 2010 година органите по приходите са приели, че финансовият резултат е счетоводна печалба в размер на 29 830, 84 лв. Дължимият корпоративен данък е в размер на 2 983, 08 лв., който дружеството следва да внесе, както и дължимите върху посочената сума лихви в размер на 294, 90 лв.

Р. акт е обжалван от Фондация „СН Света Е.“ по административен ред в срока по чл. 152, ал. 1 от ДОПК в цялост. Жалбата на дружеството е регистрирана с вх. № 60-00-4 от 18.05.2012 г. по регистъра на ТД на НАП – [населено място] и вх. № 23-22-1522 от 23.05.2012 г. по регистъра на дирекция „О.“ - С.. Към жалбата е приложена декларация от В. М. С. от 15.05.2012 г., в която същата е декларирала, че никога и при никакви обстоятелства не е била принуждавана да извършва плащания за конкретни социални услуги на нея или нейни близки към фондация „СН Св. Е.“. Сумите, които изпраща от 14.01.2010 г. са изрично дарение и са свързани с убедеността ѝ в благородните клаузи на фондацията. Съгласно чл. 155, ал. 1 от ДОПК решаващият орган – директорът на дирекция „О.“ разглежда жалбата по същество и се произнася с мотивирано решение в 60-дневен срок от изтичане на срока по чл. 146 от ДОПК, съответно от отстраняване на нередовностите по чл. 145 от ДОПК или от одобряване на споразумението по чл. 154 от ДОПК. В случая 60-дневният срок за произнасяне на решаващия орган е започнал да тече на 28.05.2012 г. Преди изтичането на този срок – на 23.07.2012 г. директорът на дирекция „О.“ – С. е издал решение № 1770 от 23.07.2012 г., с което РА е потвърден в цялост.

Решението е връчено на дружеството на 27.08.2012 г. Жалбата на Фондация „СН Света Е.“ до съда е подадена чрез дирекция „О.“ – С. при ЦУ на НАП, където е регистрирана с вх. № 53-00-815 от 10.09.2012 г.

В хода на съдебното производство жалбоподателят е представил писмени доказателства – договори, сключени от фондацията с различни медицински центрове (л.7-10), удостоверение за актуално състояние на фондацията (л.159), 4 бр. договори за дарение (л.169-172), копие от книга за раздаване на безплатна храна (л.173-230).

В хода на съдебното производство ответникът е представил 3 бр. заверени копия от протоколите за извършени насрещни проверки на лицата В. М. С., Д. Н. Е. и Б. П. К. и събраните в хода на проверките доказателства (л.238, л.242-244 и л. 256-258), представляващи част от административната преписка по издаване на ревизионния акт.

По делото са допуснати гласни доказателствени средства, като е извършен разпит на свидетелите А. П. П. и В. Я. И..

От показанията на свидетеля А. П. П. се установява, че Фондация „СН Света Е.“ ѝ е известна по повод на това, че през месец септември 2010 г. се наложило неин близък - М. Т. П. да бъде настанен там след получен инсулт. Никога не е правила дарения за фондацията и не е плащала нищо за престоя му там. Друг негов роднина също не е правил дарения. Негови роднини са само тя и сестра му, която е вдовица. Няма възможност да правят дарения, а и никой нищо не им е искал. Разбрала за фондацията от познати на майка ѝ, които са ползвали услугите на фондацията. Във фондацията се постъпва, като се попълва лист с данните на човека, който настанявали – братовчед ѝ. Било написано, че се ангажират да го хранят, да му дават лекарства в посочените часове от епикризата и да се грижат за него, че му се осигурява легло, грижи, хигиена и т.н. Посочен бил и срок, защото там лицата са за определен срок, съобразно финансовата възможност на програмата. Когато отишли им показали две или три програми. Избрали тази, която е най-подходящата за братовчед ѝ. Той бил млад и безработен. Не е получавал нито пенсия, нито заплата, нито помощи. По нейни впечатления финансирането на фондацията се осъществява от различни организации, фирми, хора които имат възможност дават на фондацията за да се грижи за тези хора.

От разпита на свидетеля В. Я. И., се установява, че през 2010 г. е правил дарения за Фондация „СН Света Е.“. Няма роднини, близки или познати, които да са настанени там. За съществуването на фондацията разбрал от интернет и от г-жа Н., която му е личен лекар.

При така установеното от фактическа страна, Административен съд София-град, I-во отделение, 42-ри състав, обосновава следните правни изводи:

Жалбата изхожда от надлежна страна – адресат на обжалвания РА, имаща право и интерес от оспорването и като подадена в срока по чл. 156, ал. 1 от ДОПК срещу РА, който е обжалван по административен ред, се явява процесуално допустима и следва да бъде разгледана досежно нейната основателност.

Съгласно чл. 160, ал. 2 от ДОПК съдът проверява законосъобразността и обосноваването на ревизионния акт, като преценява дали е издаден от компетентен орган и в съответната форма, спазени ли са процесуалните и материалноправните разпоредби по издаването му.

Атакуваният в настоящето производство ревизионен акт № [ЕГН] от 14.03.2012 г. е издаден от Б. В. М. - главен инспектор по приходите при ТД на НАП С.. Лицето издало ревизионния акт е определено за компетентен орган по издаването му със заповед № К 1111022 от 09.02.2012 г., издадена на основание чл. 119, ал. 2 от ДОПК. Предвид изложеното съдът намира, че ревизионният акт е издаден от компетентен орган по смисъла на чл. 119, ал. 2

от ДОПК вр. с чл. 118, ал. 2 от ДОПК и с чл. 7, ал. 1 т. 4 от Закона за Националната агенция за приходите (ЗНАП) и в кръга на определените му в чл. 119, ал. 3 от ДОПК правомощия. РА е издаден в писмена форма и съдържа реквизитите по чл. 120, ал. 1, т. 1 – т. 8 от ДОПК, включително разпоредителна част в табличен вид, в която е определен размера на обжалваните задължения. Предвид разпоредбата на чл. 120, ал. 2 от ДОПК, РД е неразделна част от РА и в този смисъл може да се приеме, че мотивите на РД са и мотиви на РА.

При издаването на РА не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, които да повлияят на неговата законосъобразност. При извършване на ревизията е спазен предвиденият в чл. 114, ал. 1 във вр. с ал. 2 от ДОПК срок. Р. доклад е издаден на 29.06.2011 г. – т.е. в 14 дневния срок след изтичането на срока за извършване на ревизията предвиден в чл. 117, ал. 1 от ДОПК. Връчването на РД след посочения в чл. 117, ал. 4 от ДОПК тридневен срок не може да се квалифицира като съществено процесуално нарушение, водещо до незаконосъобразност на РА и до неговата отмяна. Срока в посочената разпоредба е инструктивен, а неспазването му не пречатства правото на защита на ревизираното лице. РА е издаден в срока по чл. 119, ал. 3 от ДОПК. Видно от РА, с него е прието, че отчетените в обратната ведомост на фондацията приходи от дарения в общ размер на 73 599, 77 лв. представляват вноски на физически лица във връзка с настанени техни близки за лечение там. Изложено е, че в нарушение на Правилника за устройството, дейността и вътрешния ред фондацията е реализирала печалба и доход от извършване на стопанска дейност или дейност по занятие съгласно чл. 1 от ТЗ, която формира облагаем доход. В резултат на посочените констатации и като са взети предвид разходите на фондацията, органите по приходите са приели, че тя е реализирала счетоводна печалба (респ. данъчен финансов резултат печалба) в размер на 29 830, 84 лв. На основание чл. 16, ал. 1 от ЗКПО е определен дължим корпоративен данък в размер на 2 983, 08 лв. и дължими върху посочената сума лихви в размер на 294, 90 лв. В решението на горестоящия административен орган, като основание за допълнително начисления корпоративен данък е посочена и нормата на чл. 16, ал. 3 от ЗКПО.

Текстът на чл. 16, ал. 1 от ЗКПО регламентира данъчното третиране на сделки, които са сключени при условие, чието изпълнение води до отклонение от данъчното облагане. Нормата регламентира, че когато една или повече сделки, включително между несвързани лица, са сключени при условия, чието изпълнение води до отклонение от данъчно облагане, данъчната основа се определя, без да се вземат под внимание тези сделки, някои техни условия или тяхната правна форма, а се взема под внимание данъчната основа, която би се получила при извършване на обичайна сделка от съответния вид по пазарни цени и насочена към постигане на същия икономически резултат, но която не води до отклонение от данъчно облагане. Ал. 3 на същия член указва, че когато чрез привидна сделка се прикрива друга сделка, данъчното задължение за корпоративен данък се определя при условията на прикритата сделка. Това означава, че по смисъла на тази разпоредба,

привидната сделка се счита за нищожна, а се приемат за действителни условията на прикритата сделка.

В случая предвид развитото общо ревизионно производство по реда на чл. 112 и чл. 113 ДОПК в доказателствена тежест на органите по приходите е било да установят и обосноват направените от тях фактически и правни изводи в РА, във връзка с наличие на предпоставки за извършената промяна на годишната данъчна основа - сделки, по които изпълнението да води до отклонение от данъчно облагане, както и последицата от това като размер на дължимия данък, получен в резултат на определяне на данъчна основа - по сделките.

За да достигнат до изводите за извършвана от фондацията стопанска дейност, прикрита под формата на дарения, органите по приходите са се позовали на извършени насрещни проверки на три физически лица, правили дарения за фондацията. Видно обаче от установеното в хода на проверките, не се доказват по безспорен начин твърдените от органите по приходите обстоятелства.

От документите събрани в хода на извършената насрещна проверка на физическото лице В. М. Д., е видно, че от лицето с платежни нареждания за превеждани суми в полза на фондацията в размер от по 600, 00 лв. за периода м.01, м.02, м.03, м. 06, м.07, м.08, м.09, м. 10, м.11 и м. 12. 2010 г. Лицето е посочило, че превежда сумите в полза на фондацията, поради това, че майка ѝ е настанена в това заведение. Във връзка с отправено искане до лицето да уточни превежданите суми за извършени услуги на майка ѝ ли се отнасят или за дарение, от Д. са представени шест броя договори за дарение сключени между фондацията и настаненото там лице - М. Б. Ц.. В представена по делото декларация от 15.05.2012 г. от В. М. Д., същата е декларирала, че никога и при никакви обстоятелства не е била принуждавана да извършва плащания за конкретни социални услуги на нея или нейни близки към фондация „СН Св. Е.". Сумите, които изпраща от 14.01.2010 г. са изрично дарение и са свързани с убедеността ѝ в благородните клаузи на фондацията. При извършената насрещна проверка на лицето Д. Н. Е., същата е представила декларация и 3 броя платежни нареждания за внесени суми в размер на по 610.00 лв. за периода 28.01.2010 - 25.03.2010 г. по банковата сметка в лева на Фондация „СН Света Е.". В платежните нареждания, като основание за внасяне е посочено дарение за Е. Г.. В дадени от Е. обяснения същата е посочила, че сумите са превеждани по сметка на фондацията с цел дарение в полза на Е. Г. - баба на съпруга ѝ И. Е., която е била настанена в хоспис поради здравословни причини.

Във връзка с извършената проверка на лицето Б. П. К., същият е представил обяснение, в което е посочил, че в периода 2009 г. – 2010 г. баба му Ц. И. Л. била във влошено здравословно състояние и се наложило да ѝ се проведе лечение в хоспис „С. Г." в [населено място]. За положените грижи за баба му от медицинските лица заплащали с майка му ежемесечни такси в рамките от 500, 00 лв. до 700, 00 лв. срещу сключени договори за дарения. Съхранил е един от тях, с дата 14.11.2010 г. на стойност 595, 00 лв., който е приложил към обяснението. Не му е известно хоспис „С. Г." дали е собственост на фондация

„СН Света Е.“. С фондацията не е имал никакви преки взаимоотношения. Такива е имал само с хосписа. Към обяснението е приложен договор за дарение от 14.11.2010 г. за сумата в размер на 595, 00 лв., сключен между лицето и фондация „СН Света Е.“.

От изложеното е видно, че лицето В. М. Д. никога не е била принуждавана да извършва плащания за конкретни социални услуги на нея или нейни близки към фондация „СН Св. Е.“, а сумите, които изпраща от 14.01.2010 г. са изрично дарение. Лицето Д. Н. Е. е посочило в платежните нареждания, като основание за внасяне на сумите „дарение“. Това е потвърдено и в писмените ѝ обяснения, където Е. е посочила, че сумите са превеждани по сметка на фондацията с цел дарение. Лицето Б. П. К. твърди, че е превеждал такси за лечението на баба му Ц. И. Л. в хоспис „С. Г.“ в [населено място] и че няма взаимоотношения с фондацията. Същият не е дал обяснения относно приложението договор за дарение между него и фондация „СН Света Е.“.

Предвид по-горе установеното въз основа на извършените насрещни проверки, не може да бъде споделен извода на органите по приходите, че даряваните от лицата суми представляват вноски във връзка с извършвана от фондацията стопанска дейност.

Досежно останалите представени по делото договори за дарение не са събрани доказателства, че паричните средства по тези договори са предоставяни от близки на лица настанени за гледане и лечение във фондацията, респективно – че същите представляват вноски, прикрити под формата на дарение за гледането и лечението на дадени лица. Също така липсват и каквито и да било данни, че представените по делото договори за дарения (или част от тях) са сключени от лица, чиито близки са били настанени по третата социална програма на фондацията, за да се приеме, че спрямо тях е приложима ал. 3 от Условието за третата социална програма на Правилника за вътрешния ред за престой на възрастни хора в базата на фондацията, където сключването на договор за дарение е предвидено като условие за участие.

От изслушаните по делото показания на разпитаните свидетели се установява, че свидетелят В. Я. И. е дарявал средства на фондацията, без да е имал роднина настанен там. Въпреки, че е имала близък настанен във фондацията - М. Т. П., свидетелката А. П. никога не е дарявала суми в нейна полза, като такива суми не са дарявани и от други близки на П..

В хода на настоящето производство се установи по безспорен начин, че част от съдържащите се по делото договори за дарение – например тези сключени с лицата В. Я. И. и В. М. Д. разкриват действителната воля на дарителя да отстъпи безвъзмездно в полза на фондацията определена парична сума. За останалите представени по делото договори за дарение доказателства за това, че са сключени при условия, чието изпълнение води до отклонение от данъчно облагане и представляват привидни сделки не са събрани по време на ревизията. Изводът за тяхната симулативност е направен на база предположения, а не реално установени факти. Не е доказан направения от органите по приходите извод, че сумите постъпили във фондацията от договори за дарение представляват вноски на физически лица за лечението на техни близки настанени там, формиращи приходи от стопанска дейност и

облагаем доход, подлежащ на облагане по реда на ЗКПО.

Предвид изложеното съдът приема, че органите по приходите не са доказали, че от страна на фондацията през 2010 г. са реализирани приходи от стопанска дейност в размер на 73 599, 77 лв., в резултат на което е реализирана счетоводна печалба (респ. данъчен финансов резултат печалба) в размер на 29 830, 84 лв. РА, с който е определен дължим корпоративен данък е в размер на 2 983, 08 лв. и дължими върху посочената сума лихви в размер на 294, 90 лв. се явява незаконосъобразен и следва да бъде отменен.

При този изход на спора, предвид факта, че от жалбоподателя не се претендират разноски, такива не следва да бъдат присъждани.

Воден от горното и на основание чл. 160, ал. 1 от ДОПК, Административен съд – София град, I – во отделение, 42-ри състав,

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по жалба на фондация “СН Света Е.” ревизионен акт № [ЕГН] от 14.03.2012 г., издаден от главен инспектор по приходите при ТД на НАП – С., с който за периода от 15.01.2010 г. до 31.12.2010 г. са определени задължения за корпоративен данък по реда на ЗКПО в размер на 3 277, 00 лв. и са начислени лихви за забава в размер на 294, 90 лв., обжалван по административен ред и потвърден с решение № 1770 от 23.07.2012 г. на директора на дирекция „О.“ – С. при ЦУ на НАП.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред тричленен състав на Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщението до страните за изготвянето му и получаването на препис от съдебния акт.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: