

РАЗПОРЕЖДАНЕ

№ 6051

гр. София, 22.05.2024 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 67 състав,
в закрито заседание на 22.05.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Лилия Йорданова

като разглежда дело номер **3183** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.156 - 161 ДОПК.

Образувано е по жалба на „ЕЙЧ АР ЕС СТАФИНГ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД с ЕИК[ЕИК] с адрес [населено място],[жк], [улица], ет.2, представлявано от Г. Х. А.- управител срещу Ревизионен акт №Р-222202221005693-091-001/07.10.2022г., издаден от Л. Д. Р. –ръководител на ревизията и И. Х. К. – възложил ревизията, мълчаливо потвърден от директора на дирекция ОДОП София. В срока по чл.156, ал.6 от ДОПК Зам-директора на Дирекция „ОДОП“ София постановява Решение №107 от 24.01.2024г, с което потвърждава РА в частта на установените резултати по ЗДДС за данъчни периоди от м.09.2020г до м.02.2021г и от м.04.2021г до м.07.2021г, в частта на установените задължения за лихви по ЗДДС за периодите от м. 03.2020г. до м.06.2020г, м.08.2020г. и м.03.2021г, както и в частта на задължението за лихва по ЗКПО за 2020г. С молба от 24.04.2024г. жалбоподателят изрично заявява, че поддържа жалбата в частта, в която с РА не е признато право на данъчен кредит в общ размер на 445 602,00лв на основание чл.68, ал.1, т.1 и чл.69, ал.1, т.1 във връзка с чл.9 от ЗДДС, както и начислената лихва за забава с оглед извършените корекции по ЗДДС в общ размер на 112 693,73лв, което е и предмет на настоящото съдебно оспорване.

Съдът намира жалбата за допустима и редовна, поради което делото следва да бъде насрочено в открито съдебно заседание. Спорът е относно реалността на доставките на стоки и услуги, поради което при разпределение на доказателствената тежест съдът намира, че следва да съобрази следните принципни положения:

Липсата на реална доставка е отрицателен факт, доказването на който може да се извърши чрез съвкупност от положителни факти (индиции), които са в основа на доказателствени изводи за отрицателния факт – Тълкувателно решение № 6/2014 г. на ОСГК на ВКС. Изцяло в доказателствена тежест на ревизираното лице е да докаже твърдения от него, благоприятен положителен факт от обективната действителност за наличие на реални доставки на стоки и услуги.

Според даденото от Съда на Европейския съюз тълкуване изводите за наличие на реални доставки на стоки или услуги, респ. липсата им, както и данните за знание у получателя за извършена от някой от доставчиците по веригата измама, следва да се направят въз основа на „обективни факти“ - факти и обстоятелства от обективната действителност, при съвкупната преценка на които може да се направи извод в подкрепа на едната или другата теза при общото разпределение на доказателствената тежест по чл.154, ал.1 ГПК и чл.170, ал.1 АПК. Такива обективни факти са всички онези доказателственорелевантни факти (според националната терминология), които стоят в определена връзка на зависимост с факт, релевантен за спорното право и поради тази си връзка, те са едно указание, че този факт се е осъществил. За разлика от правнорелевантните факти, които са определени в правната норма като предмет на доказване, доказателствените факти не са нормативно определени, защото изначално не е ясно кой факт може да се окаже във връзка на зависимост с правнорелевантен факт или кой факт може да бъде индиция, улика, мълчаливо да свидетелства относно осъществяването на правнорелевантен факт. Именно в тази връзка, а не като правнорелевантни факти, могат да се поставят въпросите и е относимо изследване на обстоятелствата дали спорните доставчици са притежавали материална, кадрова и техническа обезпеченост за изпълнение на спорните доставки на услуги, притежавали ли са търговски обекти, кои физически лица са подписвали от тяхно име представените в хода на ревизията документи с дължимата грижа на добър търговец по смисъла на чл.302 ТЗ. Това е така, тъй като само реално осъществилите се стопански операции, свързани с реална икономическа дейност по реални доставки на стоки и услуги, използвани в действителната икономическа дейност на лицето, са релевантни към спорното право на приспадане на ДК.

Следва да се съобрази и понятието за „доставка на стоки“ по смисъла на чл.14, пар.1 от Директива 2006/112/ЕО, което не се отнася до прехвърлянето на собственост в предвидените от приложимото национално право форми, а включва всяка сделка по прехвърляне на материална вещ от определено лице, което овластява друго лице с цел да се разпорежда фактически с нея като собственик. Дали това овластяване е резултат на прехвърляне на собственост или на учредяване на вещно право или е резултат на предаване на стоката от името и за сметка на доставчика като лице, което само я държи или я владее или което действа като комисионер (арг. от чл.14, § 2, б. в) от Директивата) или на прехвърляне на рисковете и ползите по повод стоката без фактическото ѝ предоставяне в държане, е въпрос на конкретния механизъм на всяка от спорните доставки, така както е претендиран от субектите по сделката или се установява от съвкупната преценка на релевантните доказателства за всяка конкретна операция.

Доказателствена тежест за посочените обстоятелства се носи от жалбоподателя.

По изложените съображения съдът

Р А З П О Р Е Д И :

НАСРОЧВА делото в открито съдебно заседание на 25.06.2024 г. – 09:30 часа, за когато да се призоват страните.

КОНСТИТУИРА като жалбоподател: „ЕЙЧ АР ЕС СТАФИНГ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД с ЕИК[ЕИК] с адрес [населено място],[жк], [улица], ет.2, представявано от Г. Х. А.-управител и като ответник: директор на дирекция "Обжалване и данъчно-осигурителна практика" при ЦУ на НАП – [населено място].

УКАЗВА на основание чл.163, ал.3 вр. чл.170, ал.1 АПК вр. пар.2 от ДР на ДОПК на

ответника директор на ДОДОП [населено място], че е в негова доказателствена тежест да установи съществуването на фактическите основания, посочени в оспорения акт, както и изпълнението на законовите изисквания при издаването му.

ПРЕДОСТАВЯ ВЪЗМОЖНОСТ на ответника директор на ДОДОП [населено място] в срок до о.с.з. на 25.06.2024 г. с писмена молба с препис за жалбоподателя да посочи точен размер на установените с РА задължения (главници и лихви) след постановяване на Решение №107 от 24.01.2024г на директора на Дирекция „ОДОП“ – [населено място] при ЦУ на НАП.

УКАЗВА на основание чл.163, ал.3 АПК вр. пар.2 ДР на ДОПК на жалбоподателя, че носи доказателствена тежест за установяване на съществуването на фактите и обстоятелствата посочени в жалбата, от които черпи благоприятни за себе си правни последици, конкретно наличието на реални доставки на услуги по смисъла на чл.9 ЗДДС по доставките на спорните доставчици „Астарго 3“ ЕООД, „Евролайн“ ЕООД, „Крисбауен“ ЕООД и „Моушън Рентс“ ЕООД, вкл. чрез извършване на проверка на място в счетоводствата на жалбоподателя и на всички спорни доставчици по смисъла на чл.54, ал.3 ДОПК, при която да се установят синтетично и аналитично счетоводно отчитане на приходи и разходи във връзка със спорните доставки, включително доказателства, че спорните фактури са издадени във връзка с действително правоотношение със спорните доставчици, в рамките на които правоотношения реално се разменят насрещни престации, наличие на пряка връзка между рекламни услуги и заплатеното възнаграждение, което от своя страна представлява действителната равностойност на услугата, чийто размер предварително е определен според добре установени критерии (т.37 от решение от 27.03.2014 г. по дело C-151/13 Le Rayon d'Or и т.40 от решение на СЕС от 20.06.2013 г. по дело C-653/11), т.е. данни за възлагане/договаряне на услугата, при което страните са договорили по достатъчно конкретен начин вида ѝ и дължимия резултат от възложеното и какви отделни компоненти формират договорната цена, както и достатъчно конкретизирано приемане на резултата от изпълнението, което в пълнота да съответства на предмета на възложеното и да позволява пълна индивидуализация на извършеното.

УКАЗВА на основание чл.163, ал.3 АПК вр. пар.2 ДР на ДОПК на жалбоподателя, че съгласно чл.160, ал.1 ДОПК съдът е инстанция по същество на спора, поради което оспореният РА не може да бъде отменен като незаконосъобразен единствено поради допуснати в хода на ревизията процесуални нарушения.

Преписи от разпореждането да се връчат на страните на основание чл.138 АПК вр. пар.2 ДР на ДОПК.

Разпореждането не подлежи на обжалване.

Да се уведоми СГП.

СЪДИЯ: