

РЕШЕНИЕ

№ 1049

гр. София, 20.02.2019 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 13 състав,
в публично заседание на 22.01.2019 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Николай Ангелов

при участието на секретаря Паола Георгиева, като разглежда дело номер **2558** по описа за **2018** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 156 и сл. от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК). Жалбоподателят Г. И. Г., ЕГН [ЕГН], с адрес за кореспонденция: [населено място], [улица], ет.4, оспорва Ревизионен акт /РА/ №Р-22220416008533-091-001/14.11.2017 г., издаден от М. С. Х. – Началник сектор, орган, възложил ревизията, и М. Й. В. - ръководител на ревизията, потвърден от директора на дирекция ОДОП при НАП-С. с решение № 196/ 08.02.2018 г., с който по реда на чл.122 от ДОПК са установени данък по чл.48 ал.1 от Закона за данък върху доходите на физически лица /ЗДДФЛ/ за 2010 г в размер на 44918,34лв, ведно с лихва от 29987,72лв. В жалбата е въведено оплакване, че в описаната част ревизионният акт е незаконосъобразен, явно необоснован и немотивиран. Навежда доводи за допуснати в ревизионното производство нарушения на материалния закон. Искането до съда е за отмяна на акта. В с.з. не се явява като се представлява от адв. Л., която моли съда да уважи жалбата по изложените в нея съображения. Претендира разности.

Ответникът – Директорът на дирекция "ОДОП" при ЦУ на НАП – С., редовно призован чрез юриск.З. моли съда да отхвърли жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

СГП редовно уведомена не изпраща представител.

От фактическа страна се установява:

Със Заповед за възлагане на ревизия /ЗВР/ №Р-22220416008533-020-001 от 06.12.2016 г., е възложено извършването на ревизия на Г. И. Г. за установяване на данък върху

годишна данъчна основа по чл. 17 от ЗДДФЛ за периодите от 01.01.2010 г. до 31.12.2015 г. Заповедта е връчена по реда на чл. 29, ал. 4 от ДОПК, във връзка с чл. 30, ал. 6 от същия кодекс на 08.12.2016 г. На основание чл. 114, ал. 1 от ДОПК, считано от тази дата започва да тече определеният тримесечен срок за извършване на ревизията и изтича на 08.03.2017 г.

На основание чл. 113, ал. 3, във връзка с чл. 114, ал. 2 от ДОПК, са издадени Заповеди за изменение на заповед за възлагане на ревизия /ЗИЗВР/ №Р-22220416008533-020-002 от 02.03.2017 г., с която е определен срок за завършване на ревизията до 08.04.2017 г. и №Р-22220416008533-020-003 от 04.04.2017 г., определяща срок за завършване на ревизията до 08.05.2017 г. Двете заповеди са връчени по реда на чл. 29, ал. 4 от ДОПК, във връзка с чл. 30, ал. 6 от ДОПК съответно на 09.03.2017 г. и 21.04.2017 г.

Всички горесцитирани заповеди са издадени от М. С. Х., на длъжност началник сектор „Ревизии“ в дирекция „Контрол“ при ТД на НАП С., оправомощена със Заповед №РД-01-369 от 30.03.2016 г. на директора на ТД на НАП С..

За резултатите от ревизията е съставен Ревизионен доклад /РД/ №Р-22220416008533-092-001 от 30.06.2017 г., връчен по реда на чл. 29, ал. 4 от ДОПК, във връзка с чл. 30, ал. 6 от същия кодекс на 26.07.2017 г. Лицето е упражнило правото си да подаде писмено възражение по реда на чл. 117, ал. 5 от ДОПК срещу констатациите на РД с вх. №94-5-412/08.08.2017 г., преценено от органите по приходите като неоснователно.

Ревизията приключва с РА №Р-22220416008533-091-001 от 14.11.2017 г., издаден от М. С. Х. – орган, възложил ревизията, и М. Й. В., на длъжност главен инспектор по приходите в ТД на НАП С. - ръководител на ревизията. РА е връчен по реда на чл. 29, ал. 4 от ДОПК, във връзка с чл. 30, ал. 6 от ДОПК на 21.11.2017 г.

С РА са установени задължения за довносяне общо в размер на 74 906,06 лв., в т. ч. данък върху годишна данъчна основа по чл. 17 от ЗДДФЛ в размер на 44 918,34 лв. и лихви в размер на 29 987,72 лв., предмет на спор в настоящото производство.

На основание чл. 37, ал. 3, чл. 53 и чл. 56, ал. 1 от ДОПК, на Г. И. Г. е връчено Искане за представяне на документи и писмени обяснения от задължено лице /ИПДПОЗЛ/ №Р-22220416008533-040-001 от 09.02.2017 г., с което са изисквани документи, писмени обяснения и декларации относно: видове източници и размер на доходите за периодите от 01.01.2010 г. до 31.12.2013 г.; притежавано движимо и недвижимо имущество; финансови активи; притежавани банкови сметки и парични средства в брой; движими ценности; получени и/или предоставени на други физически и юридически лица парични средства; вземания от трети лица; имущества, придобити по безвъзмезден начин; извършени сделки с имущества; притежавани акции и дялови участия в задгранични дружества; пътувания в чужбина; разходи за издръжка и живот. Изискано е да представи декларация за наличните парични средства към 01.01.2010 г. и документи, доказващи произхода им. В искането е посочено, че при извършена проверка е констатирано несъответствие между получени доходи и извършени разходи, във връзка с което са изисквани данни и доказателства за източниците на средства, послужили за финансиране на несъответствията. Също така са изисквани писмени обяснения дали е предоставяло, респективно получавало на/от съпругата си парични средства с цел поемане на разходи на другия съпруг. Изисквани са данни за недекларирани по законоустановения ред доходи, както и извлечения, доказващи разпореждания с парични наличности по банкова сметка [банкова сметка]

за ревизираните периоди.

С ИПДПОЗЛ №Р-22220416008533-040-002 от 18.05.2017 г., чието съдържание е аналогично със съдържанието на първото искане, са изискани документи, касаещи периодите от 01.01.2014 г. до 31.12.2015 г.

С Протокол №1157494/27.04.2017 г. е приобщен Протокол №ПФ-22220414000177-073-001 от 30.11.2016 г. за установяване на факти и обстоятелства /ПУФО/, касаещ данъчни периоди 2008 г. и 2009 г.

Извършени са служебни проверки в информационните масиви на НАП.

От фактическа страна е установено, че Г. И. Г. е местно лице по смисъла на чл. 4, ал. 1, т. 1 от ЗДДФЛ, женен за З. Ж. Г., ЕГН [ЕГН] /на която паралелно е извършена ревизия/. Семейството има едно непълнолетно дете.

Представена е декларация, съгласно която Г. И. Г. е действал /и действа/ в режим на съпругеска имуществена общност по отношение на придобитото имущество по време на брака с З. Ж. Г.. Лицата не водят разделна финансова отчетност по между си и доходите, придобити от всеки член на семейството, се ползват общо, както и разходите се погасяват от общите приходи. Заявено е, че плащанията, направени от всеки от тях, заедно и/или поотделно, за придобивки за живот и издръжка на семейството, са изцяло съобразени с получените през съответната година общи приходи. Подобни обстоятелства са декларирани и от съпругата на ревизираното лице.

През ревизирания период жалбоподателят не е извършвал сделки с недвижимо имущество, не е притежавал и не се е разпореждал и с моторни превозни средства /МПС/. Има открити банкови сметки в няколко банки, данните за които са поместени на стр. 4 от РД. Извършен е подробен анализ на движението по банковите сметки с цел установяване характера на постъпилите суми, които биха представлявали доход, подлежащ на облагане, както и извършените преводи от сметките, с цел установяване на направените разходи. Информацията е обобщена подробно за всеки един от ревизираните периоди в РД.

По отношение на източниците на доходи е установено, че са реализирани такива по договори за управление и контрол, приравнени на трудови правоотношения съгласно §1, т. 26, б. „з“ от ЗДДФЛ. Същите са изплатени от: [фирма], ЕИК[ЕИК] /с едноличен собственик на капитала Г. И. Г./; [фирма], ЕИК[ЕИК] /РЛ е управител на дружеството/; [фирма], ЕИК[ЕИК] /РЛ е член на съвета на директорите/. Информацията относно вида, размера и датите на получаване на доходите е събрана в хода на извършената проверка /предхождаща ревизията/, чрез отправени до съответните дружества искания за представяне на документи, сведения и писмени обяснения от трети лица. В констативната част на РД са описани представените от всяко от горепосочените три дружества документи, а съдържащата се в тях информация е обобщена в таблици. В тях са отразени данни за brutните трудови възнаграждения, дължим/начислен/удържан данък, суми за получаване, дати на плащане. В РД е поместена и информация от извършени служебни проверки в информационната система на НАП за подадени декларации обр. 1 и 6.

Установено е, че за периодите от 2011 г. до 2015 г. са подени годишни данъчни декларации /ГДД/ по чл. 50 от ЗДДФЛ, като не са налице данни за 2010 г. Декларация е представена в хода на ревизията, но без входящ номер. Данните относно декларираните годишни данъчни основи, дължим данък, авансово удържан данък и данък за довясяне са отразени на стр. 5 от РД. Доходите от трудови правоотношения

са отразени в колона 3 на таблиците за съпоставка на получените доходи и извършените разходи за всяка ревизирана година.

Съгласно констатациите на РД, през 2010 г. капиталът на [фирма] е увеличен с 1 000 000,00 лв., внесени от ревизираното лице, съгласно приложени приходен касов ордер /ПКО/ и квитанция, които са нотариално заверени. Внесената в брой сума в касата на дружеството е намерила отражение като разход в таблицата за съпоставка между получените доходи и извършените разходи за 2010 г. /стр. 45 от РД/.

Установено е, че по силата на Договор за наем от 01.06.2010 г. [фирма] /наемодател/ предоставя на ревизираното лице и съпругата му /наематели/ за временно и възмездно ползване жилищна сграда, находяща се в [населено място], вилна зона С.-Д. съставляващо УПИ XXVI-151, кв. 61, за приблизителна месечна сума в размер на 20 000,00 евро. Със Споразумение от 03.06.2010 г. наемна цена е намалена на 14 000,00 евро. На 05.07.2010 г. е подписано допълнително споразумение, с което страните се споразумяват наемите за периодите от 01.06.2010 до 31.12.2011 г. да се погасяват поетапно на вноски или наведнъж с една вноска, като цялата дължима сума следва да се погаси не по-късно от 31.12.2012 г. За периода до 31.12.2012 г. наемодателят не следва да начислява неустойка за забава на неплатените вноски. Срокът на договора е изменен до 31.12.2013 г.

От страна на задълженото лице е представен и Договор за изпълнение на довършителни видове строителни и монтажни работи и осъществяване на контрол върху цялата дейност от 10.01.2012 г. със страни по него: [фирма] - възложител, [фирма] – изпълнител и Г. И. Г. – контролиращо изпълнението лице. Обект на извършваната работа е Резиденция Б., по отношение на който вече е подписан Акт обр. 15 – Констативен акт за установяване годността за приемане на строежа. На основание подписания договор, контролиращото лице има право да извършва плащане към изпълнителя със собствени и/или привлечени финансови средства. В случай, че бъде извършено такова плащане, същото подлежи на възстановяване от изпълнителя на контролиращото лице по посочена от Г. Г. банкова сметка. Общата ориентировъчна стойност на предстоящите за изпълнение СМР е определена на 5 900 000,00 лв. с ДДС.

От страна на [фирма] са издадени фактури на обща стойност 1 178 191,99 лв. на Г. И. Г. за наетия недвижим имот в [жк] за периодите от 01.06.2010 г. до 02.12.2013 г.

На 10.05.2012 г. е подписано тристранно споразумение между [фирма] - първа страна, [фирма] – втора страна и Г. И. Г. – трета страна, за прихващане на насрещно дължими суми между [фирма] и Г. И. Г. до сума в размер на 630 559,59 лв. За прихващане на посочената сума е издаден протокол №1 от 10.05.2012 г. С всеки един от протоколите от №2 до №21 е прихващана сума в размер на 27 381,62 лв. След извършеното прихващане с протокол №21, задълженията на ревизираното лице към [фирма] са погасени в пълен размер /1 178 191,99 лв./ и [фирма] или [фирма] дължат на Г. И. Г. сума в размер на 4 005 590,44 лв.

Въз основа на протоколите, ревизиращите органи установяват, че през 2012 г. е прихваната сума в размер на 849 612,55 лв. /с протоколи от №1 до №9 вкл./, а през 2013 г. – 328 579,44 лв. /с протоколи от №10 до №21/. Преценено е, че посочените суми следва да намерят отражение в извършените разходи при съпоставката с получените доходи за съответния период.

С оглед събраните при проверката и ревизията данни, органите по приходите са

извършили съпоставка между направените от лицето разходи и декларираните и/или получени доходи, като за всяка от ревизираните години е изготвена таблица.

В колона 2 и колона 5 на всяка таблица са отразени парични средства в началото на данъчния период, както и налични парични средства по банкови сметки в началото и края на всеки период. В мотивите на РА е посочено, че за целите на ревизията жалбоподателят не е представил информация, подкрепена с документи, която да определи размера на началната разполагаема сума 01.01.2010 г. Изрично е отбелязано, че не се претендира за парична сума в брой към този период. В тази връзка, органите по приходите приемат, че за всеки един от периодите лицето е разполагало с налични парични средства в брой в размер на 5 000,00 лв., като сочат, че възприетото е в съответствие с утвърдената практика на приходната администрация в подобен род производства.

В колона 3 – Постъпления на таблиците са отразени доходите от трудови правоотношения; получени парични заеми; получени суми по вземания от трети лица – заеми, лизинг и др.; дарения /предоставени средства от съпругата З. Г. – за 2010 г. и 2013 г./.

В колона 4 – Разходи на таблиците са отразени: разходи за издръжка и живот; разходи за закупуване на ценни книжа и дялови участия /1 000 000,00 лв. през 2010 г./; разходи за заплатени данъци, осигурителни вноски, такси и др.; платени суми по задължения към трети лица – заеми, лизинг и др. – погасителни вноски по кредити, лихви и такси; предоставени парични заеми от трети лица; разходи за екскурзии, пътувания и др. /в случая адвокат през 2012 г./; други разходи – наем на недвижимо имущество /за 2012 г. и 2013 г./.

В резултат на направените в хода на ревизията констатации, съпоставяйки размера на постъпленията и разходите в годишен аспект, ревизиращият екип е установил превишение на разходите над приходите за 2010 г. със сумата в размер на 716 842,41 лв.

Съгласно констатациите на РД, поради наличие на обстоятелството по чл. 122, ал. 1, т. 2 от ДОПК – налице са данни за укрити приходи или доходи, на основание чл. 124, ал. 1 от ДОПК е изготвено Уведомление №Р-22220416008533-113-001 от 22.05.2017 г., с което Г. И. Г. е информиран, че основата за облагане с данък върху годишната данъчна основа по чл. 17 от ЗДДФЛ за периодите от 01.01.2010 г. до 31.12.2014 г. ще бъде определена по реда на чл. 122 от ДОПК. Анализ на относимите към ревизираното лице факти и обстоятелства по чл. 122, ал. 2 от ДОПК, е поместен на стр. 46 от РД.

Съгласно констатациите на РД /стр. 45/, разходите на ревизираното лице за 2010 г. произтичат основно от увеличен капитал на дружество, чийто едноличен собственик е Г. Г.. Прието е, обаче, че за погасяване на същите не е имало пречка да са използвани и средства на съпругата му, което се потвърждавало от дадени от нейна страна обяснения. При извършената на З. Г. ревизия е установено, че тя е имала възможност да предостави парични средства на съпруга си в размер на 267 659,03 лв.

Предвид изложеното, за целите на формиране на данъчната основа, подлежаща на облагане с данък е прието, че лицето е получило средства от съпругата си З. Г. в размер на 267 659,03 лв. през 2010 г. и същите са отразени в частта, формираща постъпленията през 2010 г.

След съпоставката е установено превишение на разходите над доходите в размер на 449 183,37 лв. Като е взета предвид тази сума и с оглед получените от жалбоподателя

доходи по трудови правоотношения, ревизиращите органи са формирали годишна данъчна основа по чл. 122, ал. 2 от ДОПК за 2010 г. в размер на 840 279,38 лв. Дължимият данък е в размер на 84 027,94 лв. Авансово е внесен данък в размер на 39 109,60 лв., при което остава данък за довносяне в размер на 44 918,34 лв.

За периодите от 2011 г. до 2015 г. не са констатирани превишения на разходите над доходите, съответно не са формирани нови данъчни основи за облагане и не са определени допълнителни задължения.

Актът е оспорен по реда на чл. 152 ДОПК с вх. № 94-Н-618/ 04.12.2017 г. по описа на ТД на НАП С., т.е в срока по чл. 152, ал. 3 от ДОПК. След пълното комплектуване жалбата с ревизионната преписка е депозирана у решаващия орган на 12.12.2017 г.

С решение № 196/ 08.02.2018 г. директорът на Дирекция „ОДОП” е потвърдил Ревизионния акт. Решението е връчено на 13.02.2018 год, а жалбата срещу ревизионния акт е подадена на 23.02.2018 г /стр.5/, т.е е допустима.

При изложената фактическа обстановка съдът намира от правна страна следното:

Ревизионният акт е издаден от компетентен орган по приходите на основание чл. 119, ал. 2 от ДОПК, след надлежно възложена ревизия съгласно чл. 112 и 113 от кодекса/ заповед № РД-01-369/30.03.2016 г на Директора на ТД на НАП-С.- стр16 и стр.73-87/. Изготвен е в предвидената в чл. 120 от ДОПК форма и съдържа необходимите реквизити. Мотивиран е подробно, като неразделна част от него е и ревизионният доклад, където за подробно изложени фактическите констатации и съображения на екипа.

Пред настоящата инстанция като доказателства от страна на жалбоподателя бяха ангажирани писмени доказателства към жалбата и допускането на съдебно счетоводна експертиза. От представеното удостоверение за деклариране данни от 22.06.2018 г- стр.270 се установява, че няма данни за подадена ГДД за лицето Г. Г. за 2010 г. Приета е и като неоспорена от ответника декларация от жалбоподателя, с която декларира, че към 01.01.2010 г е разполагал с парична сума в брой в размер на 278356,53 лв, която сума е получена по сключени договори за управление и контрол на търговски дружества.

От заключението на вещото лице Е. Т., прието в с.з. на 22.01.2019 г се установява, че Експертизата се запозна със съдържанието на посочените в задачата протоколи, а именно:

Приложеният по делото Протокол № ПФ-22220414000177-073-001/30.11.2016 г. – стр. 163-239 от делото е във връзка извършена проверка – съпоставка на приходи и извършени разходи на Г. И. Г., жалбоподател по делото. Обхватът на проверката по видове задължения и периоди е: вид задължение – данък върху доходите на физическите лица, за период 01.01.2008 г.-31.12.2013 г.;

Приложеният по делото Протокол № ПФ-22220414000178-073-001/30.11.2016 г. – стр. 90-162 от делото е във връзка извършена проверка – съпоставка на приходи и извършени разходи на З. Ж. Г., ЕГН [ЕГН], съпруга на

жалбоподателя. Обхватът на проверката по видове задължения и периоди е: вид задължение – данък върху доходите на физическите лица, за период 01.01.2008г.-31.12.2013г.;

След като прегледа и се запозна, както и анализира данните в двата протокола експертизата констатира следното:

Представена е декларация, съгласно която Г. И. Г. е действал и действа в режим на съпругеска имуществена общност по отношение на придобитото имущество по време на брака си със З. Ж. Г.. Доходите, придобити от всеки член на семейството се ползват общо, както и разходите се погасяват от общите приходи.

Данните, вписани в паричните потоци, които са в протоколите за периода 2008г.-2013г. са за двамата съпрузи едновременно, т.е. не са съставяни парични потоци поотделно за лицата, които да се обединяват.

От вписаните за 2009г. данни е видно, че паричните потоци и за двете лица са еднакви - стр. 147-148 за З. Г. и стр. 223-224 за Г. Г.. Експертизата представя данните от паричния поток за 2009г. на З. Ж. Г. и Г. И. Г. под формата на Таблица № 1, а именно:

Таблица № 1

№	01.01.2009-31.12.2009	паричн и средст ва в начало то на данъчн ия период	постъпл ения	разходи	паричн и средст ва в края на данъчн ия период а
	1	2	3	4	5

1	Налични парични средства в брой				
2	Налични парични средства в банкови сметки	81845.94			54309.28
3	доходи от трудови правоотношения		617007.52		
4	разходи за издръжка и живот			264934.23	
5	разходи за заплатени данъци, осигурителни вноски, такси и др. публични задължения			73716.76	
6		81845.94	617007.52	338650.99	54309.28
7	Установени превишения(к.2+к.3-к.4-к.5)				0.00
8	Установени превишения(к.2+к.3-к.4-к.5)				305893.19
9	Разлика на приходи и разходи (к. 3-к. 4)				278356.53

Началното салдо е формирано на базата на паричното наличие на банкови сметки – 81 845,94лв към 01.01.2009г.;

Крайното салдо в размер на 54 309,28лв. е паричната наличност по банкови сметки към 31.12.2009г.

Получените доходи за 2009г. и от двете лица са в размер на 617 007,52лв. – от доходи за управление и контрол;

Разходите за издръжка и живот в размер от 264 934,23лв. е дебитния оборот от всички банкови сметки на двете физически лица, представляващи извършени плащания (придобивки за живот).

Разходите за заплатени данъци и осигурителни вноски е в размер на 73 716,76лв. Сумата представлява удържаните за сметка на лицата данък по чл. 42 от ЗДДФЛ и осигурителни вноски.

На ред 7, в колона 5, екипът извършил проверките е вписал сумата от 0,00лв. Ако се извърши изчислението, което е посочено в колона 1 на ред 7 на изготвения паричен поток (к.2+к.3-к.4-к.5), като се използват сумите от ред 6, то се получава превишение на приходите над разходите в размер на 305 893,19лв. към 31.12.2009г.

Ако не се вземат в предвид началното и крайното салдо по банковите сметки, а сумата от приходите и разходите за 2009г., то сумата на превишението на приходите над разходите е в размер на 278 356,53лв. към 31.12.2009г. Тази сума е поставена в задачата на експертизата за начално салдо от разполагаеми парични средства за 2010г.

В ревизионния акт е констатирано, че ревизираните лица З. Г. и Г. Г. не са представили нарочни декларации за наличните пари в брой и поради тази причина ревизиращия екип е приел сумата от 5 000лв.

* Придобити доходи по договори за управление и контрол:

1. От [фирма], (СПХ) ЕИК[ЕИК], с едноличен собственик на дружествените дялове Г. И. Г.:

С Искане за представяне на документи, сведения и писмени обяснения от трети лица (ИПДСПОТЛ) № ПФ – 22220414000177-041-035/15.12.2014г. е изискано представяне на документи от [фирма] във връзка с получени доходи. От представените документи с вх. № КПД5063/30.12.2014г. е видно представянето на:

- договор за възлагане на управление и контрол за периода с дата 09.04.2002г., заедно с анекси от № 1 до № 5, от които е видно действието му за периода през 2010г. – стр. 2532-2544, който е приравнен на трудов договор, съгласно нормата на допълнителната разпоредба по параграф 1, т.26, б.3 от

ЗДДФЛ;

- справка - извлечение от разплащателните ведомости за изплатени суми, вкл. и за 2010г. – 2546 стр.

От вписаните в справката данни, за периода 01-12.2010г. Г. И. Г. е получил брутен доход в размер на 370 000лв., с начислени вноски за ДОО в размер на 2 136лв., ЗО – 768 лв., ДОД в размер на 36 709.60лв.

2. От МИВ К.“ ЕАД, ЕИК[ЕИК], с едноличен собственик на капитала Г. И. Г.

С ИПДСПОТЛ № ПФ – 22220414000177-041-043/15.12.2014г. е изискано представяне на документи от МИВ К.“ ЕАД във връзка с получени доходи. От представените документи с вх. № КПД60/08.01.2015г. е видно на:

- договор за възлагане на управление на изпълнителен член от Съвета на директорите в акционерното дружество с едностепенна система на управление от 02.05.2007г. и анекс № 1 към него от 01.01.2008г.;

- справка извлечение от разплащателните ведомости за изплатени суми, вкл. и за 2010г. – 2574 стр. гърба

От вписаните в справката данни, за периода 01-12.2010г. Г. И. Г. е получил брутен доход в размер на 12 000лв., с начислен ДОД в размер на 1 200лв.

3. От [фирма], ЕИК[ЕИК]

С Искане за представяне на документи, сведения и писмени обяснения от трети лица (ИПДСПОТЛ) № ПФ – 22220414000177-041-34/15.12.2014г. е изискано представяне на документи от [фирма] във връзка с получени доходи. От представените документи с вх. № КПД-53/08.1.2015г. е видно:

- договор за възлагане на управление на изпълнителен член от Съвета на директорите в акционерното дружество с едностепенна система на управление от 08.07.2003г. и анекси към него – 5 бр. Договорът е действал през 2010г.;

- официално извлечение от разплащателните ведомости за 2010г. – стр. 2524.

От вписаните в справката данни, за периода 01-12.2010г. Г. И. Г. е получил брутен доход в размер на 12 000лв., с начислен ДОД в размер на 1 200лв.

Общ размер на получените доходи от договори за управление и контрол – 394 000лв.

* Относно приходите и разходите по банкови сметки ревизиращите са приели

следното:

За начално салдо към 01.01.2010г. като разполагаеми парични средства в банкови сметки са посочени следните суми:

дата	начално салдо	Банкова сметка
1	2	3
1.1.2010	7782.62	[банкова сметка]
1.1.2010	1087.23	BG25FINV915010EUR 035WY
1.1.2010	22100.2	BG33FINV915010EUR 02E74
1.1.2010	109.23	BG52FINV915010EUR 035WX
1.1.2010	4.93	[банкова сметка]
1.1.2010	639.59	[банкова сметка]
1.1.2010	2957.77	[банкова сметка]
	34681.57	

Сумата от 34 681,57лв, формира началното салдо по банкови сметки на паричния поток.

Г. Г. е притежавал банкови сметки, открити в лицензирани търговски банки. Операциите по всички банкови сметки са на различно основание, някои от тях са разплащателни сметки, други са с издадени кредитни карти и ползване на овърдрафт по договор със съответната банка. Ревизиращият екип е извършил съпоставка за всяка банкова сметка на формиран приход или извършен разход.

Експертизата е приела сумата от 157 299,48лв., която е вписана от проверяващия екип за сума за получени заеми. Това са сумите, които са във връзка с ползваните кредитни карти за 2010г. А сумите в размер на 265 367.50лв. на разходи за издръжка и живот.

Прието е, че с извършените разходи от банковите сметки (дебитни обороти) за плащания и издръжка за живот е формиран приход (157 299,48лв.), тъй като това са парични средства под формата на кредит от търговските банки, а с вноската за погасяването му е формиран разход – (265 367,50лв.) – стр. 127-131 от Приложение № 1 към делото, където са описани банковите операции за формиране на прихода и разхода по банковите сметки.

За крайно салдо по банковите сметки към 31.12.2010г. са посочени сумите:

дата	крайно салдо	банкова сметка
1	2	3
31.12.2010	372.08	BG25FINV915010EUR 035WY
31.12.2010	70.23	BG52FINV915010EUR 035WX
	442.31	

В приходната част на паричния поток е вписана сумата от 267 659,03лв. – сума, предоставена от З. Г. на съпруга си Г. Г.. Основанието за това е следното:

В хода на извършена ревизия на съпругата З. Ж. Г. са налице следните обстоятелства:

1. Начално салдо на 01.01.2010г. – 5 000лв.;
2. Постъпления на парични средства от доходи – 318 132,20лв.;
3. Извършени разходи за издръжка и живот – 30 315,37лв.;
4. Разходи за заплатени данъци и осигурителни вноски – 25 157,80лв.

Общо: 267 659,03лв., които ревизиращият екип е вписал като приход от парични средства - предоставени на съпруга Г. Г..

* През 2010г. жалбоподателят е внесъл в брой сумата от 1 000 000лв. в

касата на [фирма], с приходен касов ордер и квитанция, нотариално заверени. Сумата е намерила отражение в разходната част на паричния поток.

* За 2010г. са отчетени в разходната част на паричния поток 42 013,60лв. - заплатени данъци и осигурителни вноски както следва:

Справка за ДОО, ЗО и ДОД за 2010г.				
	ДОО	ЗО	ДОД	Общо
СПХ Е.	2136	768	36709.6	39613.6
МИВ К.“ ЕАД			1200	1200
[фирма]			1200	1200
	2136	768	39109.6	42013.60

Експертизата изготви паричния поток за 2010г., с начално салдо в размер на 278 356,53лв. и постъпления и разходи, констатирани в ревизионния акт.

Паричен поток за 2010г.

Описание	парични средств а в началот о на данъчни я период	постъплен ия	разходи	парич ни средс тва в края на перио да	превишен ие/недост иг
----------	--	-----------------	---------	--	-----------------------------

1	2	3	4	5	
Налични парични средства в брой	278356. 53	0	0	0	
Налични парични средства в банкови сметки	34681.5 2	0	0	442.3 1	
доходи от трудови правоотношения		394000			
доходи от стопанска дейност като ЕТ		0	0		
доходи от друга стопанска дейност		0	0		

доходи от дивиденди		0	0		
доходи от наем и др. възмездно предоставяне на права и имущество		0	0		
доходи от прехвърляне на имущество		0	0		
други облагаеми доходи - продажба на МПС		0	0		
необлагаеми доходи-хазарт, рента, продажба на имущество, придобито чрез наследяване, дарение		0	0		
доходи от социално подпомагане		0	0		

доходи, подлежащи на облагане с окончателни данъци по реда на ЗКПО/ЗДДФЛ		0	0		
други източници на средства-дарения, наследство и др.		0	0		
получени суми по вземания от трети лица-заеми, лизинг и др.		0	0		
получени парични заеми		157299,48			
разходи за издръжка и живот		0	265367.50		
комунални р-ди по фактури от доставчици		0	0		

р-ди за придобиване и подобрене на недвижимо имущество		0	0		
разходи за придобиване и ремонт на превозни средства		0	0		
разходи за закупуване на ценни книжа и дялови участия		0	1000000		
разходи за придобиване на друго движимо имущество		0	0		
платени суми по задължения към трети лица-заеми, лизинг и др.-погасителни вноски по кредити, лихви и такси		0	0		
предоставени парични заеми от трети лица		0	0		

разходи за екскурзии, пътувания и др.		0	0		
разходи за заплатени данъци, осигурителни вноски, такси и др. публични задължения		0	42013.60		
местни данъци и такси		0	0		
разходи за обучение		0	0		
здравни и медицински разходи		0	0		
разходи за застраховки, охрана и др.		0	0		

направени дарения-предоставени средства от З. Г.		267659.03			
други разходи-наем на недвижимо имущество		0	0		
Превишения/недостиг	313038.05	818958.51	1307381.10	442.31	-175826.85

От данните в паричния поток е видно формиране на следните приходи и разходи:

Начално салдо на налични пари в брой – 278 356,53лв.;

Начално салдо по банкови сметки - 34 681,52лв.;

Доходи от ДУК (трудова правоотношения) – 394 000лв.;

Доходи от заеми по банкови сметки – 157 299,48лв.;

Предоставени средства от З. Г. – 267 659,03лв.;

Разходи за издръжка и живот – 265 367.50лв.;

Разходи за увеличен капитал в СПХ Е. – 1 000 000лв.;

Разходи за заплатени ДОД и осигурителни вноски – 42 013,60лв.

Крайно салдо в банкови сметки към 31.12.2010г. – 442,31лв.

Крайно салдо към 31.12.2010г. – 175 826,85лв. недостиг от парични средства – превишение на разходите над приходите.

Съгласно Чл. 48. (И.. - ДВ, бр. 113 от 2007 г., в сила от 01.01.2008 г.) (1) „Размерът на данъка върху общата годишна данъчна основа се определя, като общата годишна данъчна основа по чл. 17 се умножи по данъчна ставка 10 на сто“.

Размерът на годишната данъчна основа, авансово удържания данък и данъкът за донасяне са следните:

ДО от ДУК	391109. 60лв.
ДО от недостиг	175826. 85лв.
Обща ДО	566936. 45лв.
Дължим ДОД	56693.6 5лв.
Авансово удържан данък	39109.6 0лв.
Данък за довнасяне	17584.0 5лв.

Експертизата изчисли, че размерът на данъчната основа от възнаграждения за управление и контрол и от недостиг на парични средства е в размер на 566 936,45лв. Авансово удържания данък е в размер на 39 109,60лв., данък за довносяне за 2010г. в размер на 17 584,05лв.

Съдът кредитира заключението на вещото лице като обективно и логично, неоспорено от страните и съответстващо на приетите по делото доказателства.

На основание чл. 160, ал. 1 от ДОПК съдът разглежда спора по същество и когато приеме, че актът е незаконосъобразен на основаниято, на което е издаден, следва да разгледа спора по същество. В този смисъл следва да се тълкува и разпоредбата на чл. 170, ал. 1 от АПК по отношение на задълженото лице, което се явява заинтересувано да докаже благоприятни за него факти/решение № 12089/11,11,2008г по адм. Дело № 7052/2008г на ВАС, решение № 15435/23,11,2011год по адм.дело № 2420/2011 на ВАС, решение по дело С-414/10г на СЕС от 29,03,2012год и решение от 03,05,2012год по дело С-520/10г на СЕС/. Съгласно чл. 124 ал. 2 от ДОПК в производството по обжалването на ревизионния акт при извършена ревизия по реда на чл. 122 ДОПК фактическите констатации в него се смятат за верни до доказване на противното, когато наличието на основанията по чл. 122, ал. 1 е подкрепено със събраните доказателства. Според настоящият състав не са доказани в пълнота обстоятелства по чл. 122, ал. 1, т. 2, от ДОПК, а именно налице ли са данни за укрити доходи.

Досежно проверяваната 2010 година по безспорен начин са установява

от приетото и неоспорено по делото заключение на съдебно счетоводната експертиза Начално салдо на налични пари в брой към 01.01.2010г е 278 356,53лв. Същото напълно съответства и на приетия като доказателство по делото Протокол № ПФ-22220414000177-073-001/30.11.2016г. – стр. 163-239 от делото е във връзка извършена проверка – съпоставка на доходи и извършени разходи на Г. И. Г., жалбоподател по делото и Приложеният по делото Протокол № ПФ-22220414000178-073-001/30.11.2016г. – стр. 90-162 от делото е във връзка извършена проверка – съпоставка на доходи и извършени разходи на З. Ж. Г., ЕГН [ЕГН], съпруга на жалбоподателя. Съгласно чл.50 ал.1 от ДОПК Протоколът, съставен по установения ред и форма от орган по приходите или служител при изпълнение на правомощията му, е доказателство за извършените от и пред него действия и изявления и установените факти и обстоятелства. Ето защо и игнорирането му от органите по приходите е незаконосъобразно. Същите са и констатациите на ревизиращия екип в ревизионния доклад. Игнорирането на приетите по делото протоколи е обосновано с липсата на качество спрямо тях на индивидуални административни актове. В случая обаче доказателствената стойност на протокола произтича от нормата на самия закон, а не от липсата или не на качеството му на акт по чл.21 ал.1 от АПК, какъвто той безспорно не е. Същите съответстват и на приетата като неоспорена от ответника декларация от жалбоподателя, с която декларира, че към 01.01.2010 г е разполагал с парична сума в брой в размер на 278356,53лв, която сума е получена по сключени договори за управление и контрол на търговски дружества. Ето защо и в рамките на съдебното производство се установява по безспорен начин, че на 01.01.2010г началното салдо на жалбоподателя е 278356,53лв. От неоспорената експертиза се установи, че Крайно салдо към 31.12.2010г. – 175 826,85лв. недостиг от парични средства – превишение на разходите над приходите, поради което и дължимия данък по чл.48 ал.1 от ЗДДФЛ за 2010г е 17584.05лв, поради липсата на подадена данъчна декларация от Г. за този данъчен период.

Т.е не се установиха в пълнота предпоставките на чл.122 ал.1 т.2 от ДОПК. Ето защо и жалбата срещу оспорения ревизионен акт се явява частично основателна и същата ще следва на основание чл.160 от ДОПК да се уважи, като се измени РА, с който по реда на чл.122 от ДОПК са установени данък по чл.48 ал.1 от Закона за данък върху доходите на физически лица /ЗДДФЛ/ за 2010 г, като се приеме за установен размер на дължимия данък по чл.48 от ЗДДФЛ за 2010г сумата от 17584,05 лева, ведно със съответната лихва.

Жалбоподателят е направил искане за присъждане на разноски, които с оглед предмета на спора са в размер на 360лв.

Воден от гореизложеното и на основание чл. 160 от ДОПК, съдът

РЕШИ:

ИЗМЕНЯ по оспорването на Г. И. Г., ЕГН [ЕГН], с адрес за кореспонденция: [населено място], [улица],ет.4, Ревизионен акт /РА/ №Р-22220416008533-091-001/14.11.2017 г.,издаден от М. С. Х. – Началник сектор,орган, възложил ревизията, и М. Й. В. - ръководител на ревизията, потвърден от директора на дирекция ОДОП при НАП-С. с решение № 196/ 08.02.2018 г., с който по реда на чл.122 от ДОПК са установени данък по чл.48 ал.1 от Закона за данък върху доходите на физически лица /ЗДДФЛ/ за 2010 г,като приема за установен размер на дължимия данък по чл.48 от ЗДДФЛ за 2010г сумата от 17584,05 лева,ведно със съответната лихва.

ОСЪЖДА ДДОДОП при ЦУ На НАП да заплати на Г. И. Г., ЕГН [ЕГН], с адрес за кореспонденция: [населено място], [улица],ет.4 сумата от 360лв.

Решението може да се обжалва с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14 - дневен срок от връчване на преписи на страните.

СЪДИЯ: