

РЕШЕНИЕ

№ 2381

гр. София, 07.04.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 5 състав,
в публично заседание на 30.03.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Владимир Николов

при участието на секретаря Мая Георгиева, като разгледа дело номер **8612** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 156 – 161 от ДОПК.

Образувано е по жалба на „Български пощи“ ЕАД, [населено място], ЕИК[ЕИК], чрез адв. К., срещу Ревизионен акт № Р-29002920007797-091-001 / 03. 08. 2021 г., издаден от органи по приходите при ТД на НАП ГДО, мълчаливо потвърден от директора на Дирекция „ОДОП” – С..

В жалбата се излагат съображения, че обжалвания ревизионен акт /РА/ е незаконосъобразен, поради неправилно прилагане на материалния закон. Сочи, че сключването на индивидуални договори не излиза извън обхвата на универсалната пощенска услуга. Претендира отмяна на оспорения РА, в оспорената част. Подробни съображения излага в писмени бележки. Претендира разносните по делото съобразно представен списък.

Ответникът - директора на Дирекция „Обжалване и данъчно – осигурителна практика - С., чрез процесуалния си представител, счита жалбата за неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-ГРАД след като обсъди доводите на страните и прецени представените по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

Със заповед за възлагане на ревизия (ЗВР) № Р-29002920007797-020-001 от 14. 12. 2020 г., е възложено извършването на ревизия на „Български пощи“ ЕАД, за определяне на задълженията по ЗДДС за периода 01. 01. 2015 г. – 31. 12. 2015 г. Със Заповед № Р-29002920007797-023-001 от 29. 12. 2020 г. ревизионното производство е

спряно и същото е възобновено със Заповед № Р-29002920007797-143-001 от 30. 03. 2021 г. Всички заповеди са издадени от М. С., на длъжност началник сектор -оправомощена със Заповед № ГДО-31 / 13. 03. 2018 г. на директора на ТД на НАП „Големи данъкоплатци и осигурители.

Резултатите от ревизията са обективирани в Ревизионен доклад № Р-29002920007797-092-001 / 23. 06. 2021 г.

В срока по чл. 117, ал. 5 от ДОПК са постъпили писмени възражения.

Ревизията е приключила с Ревизионен акт /РА/ № Р-29002920007797-091-001 / 03. 08. 2021 г., издаден от органа възложил ревизията и ръководителя на ревизията, като е връчен на електронен адрес на 01. 09. 2021 г.

С жалба вх. № 26-Б-11169 / 15. 09. 2021 г., е оспорен РА по административен ред.

Със Заповед № РД-04-30 / 05. 11. 2021 г. на директора на Дирекция „ОДОП”, е спряно производството по административно обжалване и същото е възобновено със Заповед № РД-05-16 / 04. 07. 2022 г. на директора на Дирекция „ОДОП”.

До издаването на заповедта за спиране са изминали 43 дни от срока за произнасяне, като останалата част от срока по чл. 156, ал. 1 от ДОПК е изтекъл на 20. 07. 2022 г. съответно срока по чл. 156, ал. 5 от ДОПК изтича на 19. 08. 2022 г.

С жалба вх. № 53-04-720 / 17. 08. 2022 г. издадения РА е оспорен и по съдебен ред.

С атакувания в настоящото съдебно производство РА Р-29002920007797-091-001 / 03. 08. 2021 г., издаден от органи по приходите при ТД на НАП ГДО, мълчаливо потвърден от директора на Дирекция „ОДОП” – С., на жалбоподателя „Български пощи” ЕАД, [населено място], са установени допълнителни задължения по ЗДДС, в общ размер на 1 761 876,89 лв. и лихви в общ размер на 1 055 768,83 лв.

С подадената жалба се оспорва издадения РА, в частта на доначисления данък, ведно със съответната лихва във връзка с индивидуално договорените услуги, които според РА не попадат в обхвата на чл. 49, т. 2 от ЗДДС – т. I.1 на стр. 9 и 10 от РА, както и определените коефициенти по чл. 73 от ЗДДС – т. 2 на стр. 15 от РА и годишната корекция по чл. 73, ал. 8 от ЗДДС – т. 3 на стр. 16 от РА.

При така установените факти, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-ГРАД обосновава следните правни изводи:

Обжалва се в срок, подлежащ на обжалване ревизионен акт, от надлежна страна, за която е налице и интерес от обжалването, поради което жалбата е процесуално допустима.

Разгледана по същество жалбата е ОСНОВАТЕЛНА в обжалваната част, по следните съображения:

Обжалваният ревизионен акт, е издаден от компетентен орган в кръга на определените му в закона правомощия. Видно е, че РА е подписан с електронен подпис, като по делото са представени доказателства за наличието на квалифициран електронен подпис на ревизиращия екип.

„Български пощи“ ЕАД е с основен предмет на дейност изграждане, използване и поддържане на националната пощенска мрежа, предоставяне на вътрешни и международни пощенски услуги, парично- преводна и разплащателна дейност, отпечатване и разпространение на пощенски марки.

Не се спори, че „Български пощи“ ЕАД притежава индивидуална лицензия № 1-001-04/09.06.2011 г. за извършване на универсална пощенска услуга на територията на Република България, индивидуална лицензия № 3-001/11.02.2010 г. за извършване на пощенски преводи на територията на Република България и Удостоверение №

0015-01/30.12.2010 г. за вписване в регистъра по чл. 59, ал. 3 от ЗПУ за извършване на неуниверсални пощенски услуги /приемане, пренасяне и доставяне на пряка пощенска реклама; приемане на съобщения, предадени във физическа или електронна форма от подателя, обработването и предаването им чрез електронни средства и доставяне на тези съобщения на получателя като пощенски пратки; куриерски услуги/, издадени от КРС.

В хода на ревизията е установено, че жалбоподателят „Български пощи“ ЕАД е декларирал като доставки по Глава III от ЗДДС извършени доставки на пощенски пратки за чужбина, които са освободени по чл. 49, ал. 2 от ЗДДС, и доставки на международна ускорена поща и за превоз на поща от/до трети страни, за което са издадени протоколи съгласно чл. 82, ал. 2 от ЗДДС и е приложена нулева ставка на данъка на основание чл. 30 от ЗДДС. С РА са извършени корекции, като със сумата на същите е увеличена съответно данъчната основа на освободените доставки и данъчната основа на облагаемите доставки с нулева ставка на данъка, което е дало отражение при изчисляване на коефициентите по чл. 73 от ЗДДС, определени на база оборотите за 2015 г.

С издадения РА ревизиращия екип е приел, че сключването на индивидуален договор води до излизане извън обхвата на универсалната пощенска услуга. В тази връзка се сочи, че услуга със събиране и доставка до адрес на възложителя се отклонява от характеристиките на универсалната пощенска услуга и следва да се квалифицира като куриерска услуга по смисъла на § 1, т. 18 от ДР на ЗПУ; че пощенска услуга, която предвижда приемане и предаване на пратките да става два пъти на ден, не следва да се квалифицира като универсална пощенска услуга; че осигуряването на възможност при необходимост да се приемат пратки на възложителя след 17 часа представлява вид персонална услуга; определянето на цени, по-ниски от утвърдените от КРС, прави предлаганата пощенска услуга неуниверсална, а дори и уредбата на универсалната пощенска услуга да позволява прилагането на по-ниски цени, то това следва да се извършва на база публично известни условия за отстъпки и въз основа на изпълнени от потребителите показатели, при което да се гарантира възможността на всички потребители, които отговарят на зададените условия, да се ползват от отстъпката. Въз основа на направените изводи от органите по приходите са извършени и съответните корекции на коефициенти по чл. 73 от ЗДДС.

На основание чл. 49, т. 2 от ЗДДС, освободена доставка е извършването на универсална пощенска услуга при условията и по реда на Закона за пощенските услуги.

Съгласно чл. 32 от Закона за пощенските услуги, универсалната пощенска услуга е услуга, която се извършва постоянно в рамките на определено работно време с качество, отговарящо на нормативите по чл. 15, ал. 1, т. 7, на достъпни цени и възможност за ползването и от всеки потребител на територията на страната независимо от географското му местоположение.

Съдът намира, че сключването на индивидуален договор не води автоматично до излизане извън обхвата на универсалната пощенска услуга.

По делото е изслушано и прието, неоспорено от страните, заключение на вещо лице по допуснатата Съдебно – счетоводна експертиза, според което всички 1824 бр. договори, действащи през ревизиращия период се третират от „Български пощи“ ЕАД, като включващи две отделни доставки: освободена доставка, представляваща универсална пощенска услуга и облагаема доставка, излизаща извън обхвата на УПУ,

по която се начислява ДДС. В същото време, голяма част от тези договори са сключени със съдебни или административни органи, като няма договори, в които цените са по-високи от утвърдените от КРС.

Основателно в жалбата се цитира Решение на СЕС от 16. 10. 2019 г. по обединени дели С 4/18 и С 5/19, с което се приема, че доставчици на услугата за доставка на кореспонденция като разглежданите в главните производства, които в качеството си на притежатели на национална лицензия, позволяваща им да предлагат тази услуга, са длъжни да извършват съгласно разпоредбите на националното право услуги за официално връчване на документи, издадени от съдилища или административни органи, трябва да се считат за „доставчици на универсалната услуга“ по смисъла на тези разпоредби, така че тези услуги трябва да са освободени от данъка върху добавената стойност като услуги на „обществените пощенски служби“ съгласно член 132, параграф 1, буква а) от Директива 2006/112/ЕО на Съвета от 28 ноември 2006 година относно общата система на данъка върху добавената стойност.

В тази връзка след като вещото лице изрично сочи, че повечето договори са сключени със съдебни или административни органи, то тези услуги трябва да са освободени от данъка върху добавената стойност.

Съдът намира за основателни и останалите доводи изложени в жалбата относно мястото на доставяне и събиране на пратките, честотата на събиране, работното време и цените, като в този смисъл са и мотивите на Решение № 4745 от 18. 05. 2022 г. на ВАС по адм. д. № 8582 / 2021 г. – Първо отделение, с което е потвърдено решение на АССГ за отмяна на друг ревизионен акт на дружеството за предходен период, при същите фактически и правни основания.

При това положение, съдът намира, че оспорения РА следва да бъде отменен в оспорената част.

С оглед изхода на спора, на жалбоподателят се дължи присъждането на направените по делото разноски, които съобразно представения списък са 30 000 лв. адвокатско възнаграждение, 895 лв. депозит за вещо лице и 50 лв. държавна такса.

Така мотивиран, Административен съд София-град, I-во отделение – 5 състав:

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по жалба на „Български пощи“ ЕАД, [населено място], ЕИК[ЕИК], Ревизионен акт № Р-29002920007797-091-001 / 03. 08. 2021 г., издаден от органи по приходите при ТД на НАП ГДО, мълчаливо потвърден от директора на Дирекция „ОДОП” – С., В ЧАСТТА, на доначисления данък по ЗДДС, посочен в т. I.1 на стр. 9 и 10 от РА, ведно със съответнати лихви, както и определените коефициенти по чл. 73 от ЗДДС – т. 2 на стр. 15 от РА и годишната корекция по чл. 73, ал. 8 от ЗДДС – т. 3 на стр. 16 от РА.

ОСЪЖДА Дирекция „Обжалване и данъчно-осигурителна практика” – С., да заплати на „Български пощи“ ЕАД, [населено място], ЕИК[ЕИК], направените по делото разноски в размер на 30 945 (тридесет хиляди деветстотин четиридесет и пет) лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховен административен съд на Република България, в 14-дневен срок от съобщението.

СЪДИЯ: