

# О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 5233

гр. София, 25.07.2017 г.

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 21  
състав**, в закрито заседание на 25.07.2017 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Росица Бузова**

като разгледа дело номер **807** по описа за **2015** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.157, ал.2 – 4 ДОПК.

Образувано е по искане от жалбоподателя [фирма], ЕИК[ЕИК] със седалище и адрес на управление – [населено място], [улица], вход А, ет.7, направено в с.з. на 22.06.2017 г. от неговия пълномощник адв. Н. Н. – САК, да бъде спряно изпълнението на Ревизионен акт (РА) № 29001300340/02.04.2014 г., издаден от М. Х. С. на длъжност началник сектор „Ревизии и проверки-3“ в отдел „Контрол“ при Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП – С., възложил ревизията, и С. М. Т., на длъжност главен инспектор по приходите – ръководител на ревизията, в оспорената по съдебен ред част, потвърдена с Решение № 2267/17.12.2014 г. на директора на Дирекция „Обжалване и данъчно-осигурителна практика” (“ОДОП”) – С. при ЦУ на НАП, от 31.07.2017 г. до 31.07.2018 г. въз основа на представена Промяна № 2/19.06.2017 г. на Б. гаранция с референция В. (предишен № G.), издадени от “ИНГ Б. Н. В.” – Клон С..

Ответникът Директорът на Дирекция “ОДОП” – С. при ЦУ на НАП не възрази спиране изпълнението на РА № 29001300340/02.04.2014 г. да бъде продължено, но с краен срок до 15.07.2018 г., т.е. с две седмици преди изтичане валидността на банковата гаранция, за да може при необходимостта сумата ѝ да бъде усвоена от

Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП - С..

Административен съд София – град, Първо отделение, 21 състав, за да се произнесе по реда на чл.157, ал.2 – 4 ДОПК взе предвид следното:

С РА № 29001300340/02.04.2014 г. на [фирма], ЕИК[ЕИК] са определени допълнителни задължения за: 1) корпоративен данък по ЗКПО за 2007 г. в размер на 205 106.29 лв. с лихви за 2007 г. и 2008 г. към 02.04.2014 г. в размер на 173 464.14 лв.; 2) данък по чл.204 ЗКПО за 2007 г. и 2008 г. общо в размер на 10 146 лв. с лихви към 02.04.2014 г. в размер на 7 089.25 лв.; 3) ДДС за данъчните периоди от м.02.2008 г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г. общо в размер на 265 657.07 лв. с лихви към 02.04.2014 г. в размер 61 323.97 лв.; 4) лихви върху данък по чл.195 ДОПК за 2007 г., 2008 г. и 2009 г. към 02.04.2014 г. в размер на 72 650.94 лв. След частично прихващане със сумата от 54 420 лв. от ДДС за възстановяване, задълженията за довносяне по РА № 29001300340/02.04.2014 г. са определени за главница – 426 489.16 лв. и лихви към 02.04.2014 г. - 314 528.30 лв. [фирма] са оспорили по административен ред ревизионният акт изцяло с жалба вх. № 26-K8671/14.07.2014 г. по описа на ТД “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП-С., вх. № 23-29-85/18.07.2014 г. по описа на Дирекция “ОДОП”–С. при ЦУ на НАП-С..

В хода на образуваното производство по административно обжалване, по искане вх. № 53-00-232/12.08.2014 г. на “К. Б.” ЕА по чл.153, ал.2 ДОПК, с Решение № 1530/22.08.2014 г. на директора на Дирекция “ОДОП” – С. при ЦУ на НАП-С., на основание чл.153, ал.4 ДОПК е спряно изпълнението на РА № 29001300340/02.04.2014 г. за установените с него задължения за 756 571.48 лв., в т.ч. главница - 426 489.16 лв. и лихви – 330 082.32 лв., изчислени до датата на подаване на искането – 12.08.2014 г., считано от датата на предоставяне на обезпечение в размер на недостига или от плащането му от длъжника до влизане в сила на ревизионния акт, но не по-късно от 22.06.2015 г.

С Решение № 2267/17.12.2014 г. на директора на ДОДОП – С. при ЦУ на НАП на основание чл.155, ал.2 ДОПК РА № 29001300340/02.04.2014 г. е отменен в оспорената по административен ред от [фирма] част относно установения данък резултат за

данък по чл.204 ЗКПО върху социалните разходи за 2007 г. и 2008 г. и е изрично потвърден в частта относно установения резултат за корпоративен данък за 2007 г., за данъка по чл.194 и чл.195 ДОПК и в частта на установения ДДС за данъчни периоди от м.02.2008 г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г. Това произнасяне в диспозитива на Решение № 2267/17.12.2014 г. на директора на ДОДОП–С. при ЦУ на НАП не покрива РА № 29001300340/02.04.2014 г. изцяло, въпреки цялостното негово административно оспорване, поради което в изрично неотменена част същият е мълчаливо потвърден по чл.156, ал.4 ДОПК.

С жалба вх. № 53-00-14/19.01.2015 г. по описа на Дирекция “ОДОП” – С., ЦУ на НАП, вх. № 53-00-14/22.01.2015 г. по описа на Административен съд София – град, уточнена по реда на чл.151, ал.1, изр.1 ДОПК с допълнение от 12.02.2015 г., [фирма] са оспорили по съдебен ред РА № 29001300340/02.04.2014 г. в частта на установените с него задължения за корпоративен данък за 2007 г., данък по чл.194 и чл.195 ДОПК, лихвите върху данък по чл.195 ДОПК, допълнително определения данък по ЗДДС за данъчни периоди от м.02.2008г. до м.11.2008 г., от м.02.2009 г. до м.09.2009 г. и от м.01.2009 г. до м.06.2013 г., както и съответните други лихви по ревизионния акт, в т.ч. лихвите за данъка по чл.204 ЗКПО за 2007 г. и 2008 г., тъй като за тях ревизионният акт не е изрично отменен по чл.155, ал.2 ДОПК с Решение № 2267/17.12.2014 г. Следователно при така формулирания петитум на съдебната жалба, РА № 29001300340/02.04.2014 г. е съдебно оспорен за установените задължения за довносяне за главница - 416 343.16 лв. ведно с всички лихви за просрочие. Към датата на издаване на РА № 29001300340/02.04.2014 г., лихвите са в общ размер 314 528.30 лв. Към датата на подаденото искане по чл.153, ал.2 ДОПК с вх. № 53-00-232/12.08.2014 г., видно от Решение № 1530/22.08.2014 г. на директора на Дирекция “ОДОП”–С. при ЦУ на НАП, тези лихви са в размер на 330 082.32 лв. За изтеклия след това период от 13.08.2014 г. - денят, следващ искането по чл.153, ал.2 ДОПК, до 22.06.2017 г. - датата на последното искане по ред чл.157, ал.2 ДОПК, върху общата главница от 416 343.16 лв. са натрупани допълнително лихви за забава в размер на 121 092.25 лв., определени служебно от съда по реда на чл.162 ГПК вр. § 2 от ДР на ДОПК. Така общият размер на задълженията по РА № 29001300340/02.04.2014 г. в неговата съдебно обжалваната част към датата на

подаване настоящото искане чл.157, ал.2 ДОПК -22.06.2017 г., възлиза на 857 517.73 лв., в т.ч. главница – 416 343.16 лв. и лихви – 451 174.57 лв.

С определение № 4366 от 29.07.2016 г. по адм.д. № 807/2015 г. на Административен съд София – град, Първо отделение, 21 състав по предходно искане на жалбоподателя по чл.157, ал.2 ДОПК от 14.06.2016 г. на основание чл.157, ал.4 ДОПК изпълнението на РА № 29001300340/02.04.2014 г. сега е спряно от 31.07.2016 г. до 31.07.2017 г.

С искането по чл.157, ал.2 ДОПК жалбоподателят представя заверен по реда на чл.183, изр.1 ГПК вр. § 2 от ДР на ДОПК препис от Промяна № 2 на Б. гаранция референция В. (предишен № G.), издадена от „ИНГ Б. Н.В.”–Клон С. на 19.06.2017 г., който документ не се оспори от ответника като неистински по чл.193, ал.1 ГПК вр. § 2 от ДР на ДОПК. Същата е издадена до Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП–С. за обезпечаване на задълженията, установени с РА № 29001300340/02.04.2014 г., общо в размер на 930 000 лв. Във връзка с това по нареждане на [фирма], „ИНГ Б. Н.В. – К.С.” неотменяемо и безусловно се задължава да изплати на Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП – С. всяка сума/и, предявяна/и в максимален размер общо до 930 000 лв. след получаване на първо надлежно и подписано и подпечатано искане за плащане. Предвидено е, че всяко плащане по тази гаранция от „ИНГ Б. Н.В.” – Клон С. намалява ангажимента на банката с размера на платената по предявения иск сума. Последно определенетата с Промяна № 2/19.06.2017 г. валидност на Банковата гаранция В. (предишен № G.) е до 31.07.2018 г.

Искането по чл.157, ал.2 ДОПК е процесуално допустимо – предявено е от жалбоподателя за спиране на предварителното изпълнение по чл.157, ал.1 вр. чл.209, ал.2, т.1 ДОПК на издадения му ревизионен акт в частта, оспорена по съдебен ред, в хода на висящо съдебно производство по чл.156 – чл.161 ДОПК.

Искането по чл.157, ал.2 ДОПК е основателно. Съдържа предложение за обезпечение съгласно чл.157, ал.3, изр.1, пр.2 ДОПК под формата на безусловна и неотменяема банкова гаранция съгласно чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.4 ДОПК. Същата е валидно учредена - „ИНГ Б. Н.В. – Клон С.” като издател се е задължила да изплати на бенефициера Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на

НАП безусловно и неотменяемо всяка сума/и, предявяна/и в максимален размер общо до 930 000 лв. след получаване на първо надлежно подписано и подпечатано искане за плащане по гаранцията. Изпълнени са изискванията по § 1, т.12 от ДР на Наредба № 38/2004 г. на БНБ за „пряко и безусловно гарантирано вземане“ – процесната гаранция осигурява безусловно плащане в полза на Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП - С. при първо поискване, без възможност за възразяване или уговаряне на други формални условия на плащане; същата е неотменяема; единственото условие за предявяването ѝ е постъпването при гаранта на писмено искане от бенефициера с твърдение, че длъжникът не изпълнява гарантираното задължение; извън Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП - С. няма други лица с права да искат плащане по гаранцията; налице е пълно съвпадение между видовете задължения на [фирма] по РА № 29001300340/02.04.2014 г. (гарантирано вземане) и това, което е посочено в гаранцията, като тя покрива всички видове неизпълнение. Освен че предложената банкова гаранция след представената Промяна № 2/19.06.2017 г. е от алтернативно изискуемите се с чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.4 ДОПК видове обезпечения не се релевират от страните и служебно не се констатират от съда основания за недействителност и/или такива, изключващи правното ѝ действие. Издадена е за изплащането на сума/и с максимален размер общо до 930 000 лв., който значително надхвърля задълженията по РА № 29001300340/02.04.14 г. в обжалваната пред съда част, възлизаци към датата на последното искане по чл.157, ал.2 ДОПК съгласно чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.3 ДОПК – 22.06.2017 г. на 857 517.73 лв., в т.ч. главница – 416 343.16 лв. и лихви – 451 174.57 лв. Следователно предложеното обезпечение е в размер, покриващ изцяло съгласно чл.157, ал.3, изр.1 ДОПК публичните вземания, които подлежат на обезпечаване с него като установени с ревизионен акт съгласно чл.195, ал.1 ДОПК. Доколкото има несъответствие в максималната сума, платима по тази банкова гаранция, и гарантираните чрез публични вземания към [фирма], то се изразява в превишение, не в недостиг и не изключва по чл.195, ал.7 ДОПК обезпечителния ѝ ефект като предпоставка за спиране.

С оглед така изложеното, съдът намира, че са изпълнени всички законови условия по

чл.157, ал.2, чл.157, ал.3, изр.1, чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.3, пр.2 и чл.153, ал.4 ДОПК изпълнението на РА № 29001300340/02.04.2014 г. в съдебно обжалваната негова част да се спре на основание чл.157, ал.4 ДОПК. Спирането ще се постанови от 31.07.2017 г. до 31.07.2018 г., в съответствие със срока, определен с Промяна № 2 на Б. гаранция № В., издадена от „ИНГ Б. Н.В.“–Клон С. от 19.06.2017 г. Срокът на това спиране по чл.157, ал.4 ДОПК не може да нахвърли този на предложеното обезпечение по чл.157, ал.3, изр.2 вр. чл.153, ал.4 ДОПК, но не може да е и по-кратък от него. В банковата гаранция изрично е определен крайният момент на валидността ѝ по начин, който позволява Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП – С. като бенефициер да организира вътрешната си процедура, така че искането за плащане по гаранцията да бъде своевременно депозирано пред банката–издател. Определянето на който и да е по-ранен такъв момент би значело без правно основание съдът да не зачете част от срока на валидност на банковата гаранция при произнасянето си §по чл.157, ал.4 ДОПК.

Водим от горното, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, Първо отделение, 21 състав

#### О П Р Е Д Е Л И:

СПИРА изпълнението на Ревизионен акт № 29001300340/02.04.2014 г., издаден от М. Х. С. на длъжност началник сектор „Ревизии и проверки-3“, отдел „Контрол“ в Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП - С., възложил ревизията, и С. М. Т. на длъжност главен инспектор по приходите Териториална дирекция “Големи данъкоплатци и осигурители” на НАП–С., ръководител на ревизията, в съдебно обжалваната част, с която са установени задължения на [фирма], ЕИК[ЕИК] със седалище и адрес на управление–гр.С., [улица], вх.А, ет.7 в размер на 857 517.73 лв., в т.ч. главница – 416 343.16 лв. и лихви – 451 174.57 лв., изчислени към датата на искането по чл.157, ал.2 ДОПК – 22.06.2017 г., за срок от 31.07.2017 г. до 31.07.2018 г.

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО подлежи на обжалване с частна жалба пред ВАС в 7-дневен срок от съобщаването му на страните с връчени преписи.

СЪДИЯ: \_\_\_\_\_

