

# РЕШЕНИЕ

№ 3413

гр. София, 25.05.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 66 състав,**  
в публично заседание на 14.03.2023 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Елка Атанасова**

при участието на секретаря Кристина Григорова, като разгледа дело номер **7177** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 95а от ДОПК.

Образувано е по жалба на „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“ ЕООД, (с предишно наименование „АНТО АН БГ“ ЕООД), ЕИК[ЕИК], с адрес за кореспонденция [населено място], [улица], [жилищен адрес] представлявано от А. С., срещу Решение № 20-00-5154/06.06.2022г., издадено от Е. К. М., на длъжност главен инспектор по приходите в ТД на НАП С., за оттегляне на удостоверения А1 относно приложимо законодателство (72 на брой), както следва:

1. Издадено удостоверение с № 220088323007, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 29.03.2016 г. до 30.06.2016 г.
2. Издадено удостоверение с № 220088323008, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Д. А. за период от 29.03.2016 г. до 11.05.2016 г.
3. Издадено удостоверение с № 220088323009, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на К. В. за период от 29.03.2016 г. до 19.09.2016 г.
4. Издадено удостоверение с № 220088323920, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Е. И. за период от 18.06.2016г. до 18.12.2016г.
5. Издадено удостоверение с № 220088323921, относно законодателството в областта на социална сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от

01.07.2016г. до 31.12.2016г.

6. Издадено удостоверение с № 220088325531, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Р. Г. за период от 25.07.2016г. до 03.10.2016г.

7. Издадено удостоверение с № 220088327752, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Р. за период от 17.12.2016 г. до 15.06.2017г.

8. Издадено удостоверение № 220088327753, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 01.01.2017 г. до 30.06.2017 г.

9. Издадено удостоверение № 220088327754, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Н. М. за период от 10.01.2017 г. до 10.07.2017 г.

10. Издадено удостоверение № 220088328388, относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Т. К. за период от 11.02.2017 г. до 10.08.2017 г.

11. Издадено удостоверение № 220088328420. относно законодателството в областта на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. И. за период от 03.11.2016 г. до 03.05.2017г.

12. Издадено удостоверение № 220088332110. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. К. период от 04.04.2017 г. до 04.10.2017 г.

13. Издадено удостоверение № 220088332321, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Р. К. период от 12.05.2017 г. до 07.08.2017 г.

14. Издадено удостоверение № 220088332322. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на И. И. за период от 27.03.2017 г. до 27.09.2017 г.

15. Издадено удостоверение № 220088333668, относно законодателството и сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на П. В. за период от 13.06.2017 г. до 09.10.2017 г.

16. Издадено удостоверение № 220088333669, относно законодателството и сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. Г. за период от 12.05.2017 г. до 07.10.2017 г.

17. Издадено удостоверение № 220088334419, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 01.07.2017 г. до 01.01.2018 г.

18. Издадено удостоверение №220088334421, социалната сигурност, което се прилага по отношение К. Д. за период от 08.07.2017 г. до 28.08.2017 г.

19. Издадено удостоверение № 220088334422. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Г. И. за период от 08.07.2017 г. до 30.11.2017 г.

20. Издадено удостоверение № 220088335294, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Р. К. за период от 06.09.2017 г. до 06.03.2018 г.

21. Издадено удостоверение № 220088335295. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на К. Б. за период от

21.08.2017 г. до 26.01.2018г.

22. Издадено удостоверение № 220088335392, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Р. за период от 01.09.2017 г. до 17.12.2017 г.

23. Издадено удостоверение № 220088335957, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на И. И. за период от 28.09.2017г. до 28.03.2018 г.

24. Издадено удостоверение № 220088335958, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. К. за период от 05.10.2017 . до 05.04.2018 г.

25. Издадено удостоверение № 220088335959. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Т. К. за период от 25.09.2017 г. до 24.03.2018 г.

26. Издадено удостоверение № 220088336918, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. Г.-Я. за период от 27.11.2017 г. до 27.05.2018 г.

27. Издадено удостоверение № 220088336919, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Г. И. за период от 01.12.2017 г. до 08.01.2018 г.

28. Издадено удостоверение № 220088336920. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Н. М. за период от 01.12.2017г. до 26.04.2018 г.

29. Издадено удостоверение № 220088337536. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на З. Н. за период от 21.12.2017 г. до 21.06.2018 г.

30. Издадено удостоверение № 220088337537, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. Ч. за период от 01.12.2017 г. до 31.05.2018 г.

31. Издадено удостоверение № 220088337538, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. П. за период от 01.12.2017 г. до 03.02.2018 г.

32. Издадено удостоверение № 220088337539, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. Г. за период от 03.11.2017 г. до 04.05.2018 г.

33. Издадено удостоверение № 220088339940, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 01.05.2018 г. до 01.11.2018 г.

34. Издадено удостоверение № 220088339941, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Р. за период от 01.05.2018 г. до 30.08.2018 г.

35. Издадено удостоверение № 220088339942, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Г. И. за период от 09.05.2018 г. до 09.11.2018 г.

36. Издадено удостоверение № 220088339943, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Н. М. за период от 01.05.2018 г. до 31.07.2018 г.

37. Издадено удостоверение № 220088339944, относно законодателството в

сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. А. за период от 01.05.2018г. до 01.11.2018г.

38. Издадено удостоверение № 220088339945, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на К. В. за период от 01.05.2018г. до 01.11.2018г.

39. Издадено удостоверение № 220088339946, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на К. Б. за период от 02.05.2018г. до 02.11.2018г.

40. Издадено удостоверение № 220088339947, относно законодателството на сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Я. Н. за период от 01.05.2018г. до 30.06.2018г.

41. Издадено удостоверение № 220088339948, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. И. за период от 07.05.2018г. до 07.11.2018г.

42. Издадено удостоверение № 220088339949, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. М. за период от 01.05.2018г. до 05.11.2018г.

43. Издадено удостоверение № 220088339950, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Д. Петковска за период от 01.05.2018г. до 31.07.2018г.

44. Издадено удостоверение № 220088340032, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на В. Р. за период от 17.05.2018г. до 30.09.2018г.

45. Издадено удостоверение № 220088342637, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. К. за период от 01.10.2018 г. до 26.12.2018 г.

46. Издадено удостоверение № 220088342638, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Р. М. за период от 01.10.2018г. до 17.12.2018г.

47. Издадено удостоверение № 220088342639, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Н. М. за период от 01.10.2018г. до 28.02.2019г.

48. Издадено удостоверение № 220088342640, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. Г. за период от 01.10.2018г. до 31.01.2019г.

49. Издадено удостоверение № 220088342641, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на В. Р. за период от 01.10.2018г. до 16.11.2018г.

50. Издадено удостоверение № 220088342642, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Р. К. за период от 01.10.2018г. до 11.12.2018г.

51. Издадено удостоверение № 220088342644, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на В. Т. за период от 01.10.2018г. до 16.01.2019г.

52. Издадено удостоверение № 220088342646, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на И. Р. за период от 01.10.2018г. до 30.01.2019г.

53. Издадено удостоверение № 220088342647, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Д. М. за период от 01.10.2018г. до 31.01.2019г.
54. Издадено удостоверение 220088342648, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на П. В. за период от 29.10.2018г. до 29.04.2019г.
55. Издадено удостоверение № 220088342809. относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Б. за период от 29.10.2018 г. до 20.12.2018 г.
56. Издадено удостоверение № 220088343040, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Г. К. за период от 10.11.2018г. до 10.05.2019г.
57. Издадено удостоверение № 220088343041, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на В. Р. за период от 17.11.2018г. до 17.05.2019г.
58. Издадено удостоверение № 220088343046, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 02.11.2018г. до 09.02.2019г.
59. Издадено удостоверение № 220088343047, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на К. Б. за период от 06.11.2018г. до 06.05.2019г.
60. Издадено удостоверение № 220088343048 относно законодателството в сферата на социалната сигурност.което се прилага по отношение на К. В. за период от 02.11.2018г. до 22.04.2019г.
61. Издадено удостоверение № 220088343946, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. К. за период от 27.12.2018г. до 25.06.2019г.
62. Издадено удостоверение № 220088343947, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на П. А. за период от 17.12.2018г. до 01.02.2019г.
  
63. Издадено удостоверение № 220088343948, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. П. за период от 10.12.2018 г. до 21.05.2019 г.
64. Издадено удостоверение № 220088344947, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Р. за период от 01.02.2019г. до 01.08.2019г.
65. Издадено удостоверение № 220088344948, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Б. за период от 30.01.2019 г. до 30.07.2019 г.
66. Издадено удостоверение № 220088344949, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на И. Р. за период от 31 01.2019г. до 29.07.2019г.
67. Издадено удостоверение № 220088344950, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Л. Г. за период от 01.02.2019г. до 20.05.2019г.
68. Издадено удостоверение № 220088344951, относно законодателството в

сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Н. М. за период от 01.03.2019г. до 15.06.2019г.

69. Издадено удостоверение № 220088345522, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на М. Й. за период от 06.03.2019г. до 06.09.2019 г.

70. Издадено удостоверение № 220088345523, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на А. Ч. за период от 01.03.2019 г. до 31.05.2019 г.

71. Издадено удостоверение № 220088346831, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на Г. И. за период от 03.04.2019г. до 03.10.2019г.

72. Издадено удостоверение № 220088346832, относно законодателството в сферата на социалната сигурност, което се прилага по отношение на В. Г. за период от 28.04.2019 г. до 07.07.2019 г.,

Решението на главния инспектор по приходите в ТД на НАП С. е потвърдено по административен ред с Решение №А-19/08.07.2022г. на директора на ТД на НАП – С., постановено по жалба вх.№ 20-00-5154#15/28.06.2022г. по описа на ТД на НАП С., подадена от „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“ ЕООД, (с предишно наименование „АНТО АН БГ“ ЕООД), ЕИК[ЕИК] .

В жалбата се поддържа, че решението е незаконосъобразно и немотивирано, противоречащо на материално-правните и процесуално-правните норми и издадено от некомпетентен орган. Излагат се подробни съображения в подкрепа на твърденията. На първо място се твърди, че в решението липсват мотиви, поради което представлява нищожен административен акт, съгласно константната съдебна практика на ВАС. На следващо място се твърди, че дружеството не е уведомено като работодател за извършване на процедурата по решение А1 от 12.06.2009г. за установяване на процедура по диалог и помирение по отношение на валидността на документите, определянето на приложимото законодателство и предоставянето на обезщетения, съгласно Регламент №883/2004 по отношение на българското дружество „А. Ан БР ЕООД“, както и не са уведомени и заинтересованите лица. Поради това за жалбоподателя е неясно дали и как е иницирана такава процедура за помирение преди постановяване на обжалваното решение и ако е иницирана, на какъв етап се намира при издаване на решението, дали са спазени предвидените срокове по прилагането ѝ, кога и как е приключила на съответните етапи, издаден ли е съответен акт за резултата на съответните етапи. В резултат на това се твърди, че дружеството е лишено от правото си да участва в производството, да изрази становище и да ангажира доказателства, или изиска документи и доказателства. Посочва се, че при грубо нарушение на процесуалните правила, органът, без да уведоми за започнатото производство, е постановил Решение, което засяга правната сфера на дружеството и

правната сфера на всички служители, което е възможно да доведе до негативни последици, свързани с правата на работниците относно социалното, здравно и пенсионно осигуряване. Твърди се и че с постановеното решение се нарушават грубо процесуално-правните норми, т.к. АПК предвижда изрично основанията и сроковете, в които административното производство може да бъде възобновено. В случая се твърди, че не е налице нито едно от тях. Дори и да се допусне, че основанието, въз основа на което се оттегля удостоверението, е чл. 91а от ДОПК, то тази норма е влязла в сила от началото на 2021г. и има действие занапред, като не ѝ е придадено обратно действие. Посочва се, че оттеглените удостоверения А1 представляват влезли в сила индивидуални административни актове и за да бъдат изменени или отменени, следва да се налице основанията, предвидени в чл. 99 от АПК, като възможността това да бъде извършено в срок от 1 година, след влизане в сила на съответния ИАА съгл. чл. 102, ал. 2 от АПК. Наведени са и доводи за некомпетентност на издателя на оспореното решение. Моли се за отмяна на решението.

В проведеното съдебно заседание, жалбоподателят, редовно призован, се представлява от адв. Д., която поддържа жалбата на основания, подробно посочени в нея, както и в писмени бележки, представени по делото. Моли за отмяна на оспореното решение на ТД на НАП-С.. Претендира присъждане на разноски по делото, за което представя списък. В представените по делото писмени бележки от процесуалния представител на жалбоподателя подробно се аргументират основанията за незаконосъобразността на процесното решение за оттегляне на издадените удостоверения. Подробно се описват обстоятелствата по издаването им, проверките, които са извършвани на осигурителя при издаването на удостоверенията за приложимо законодателство, както и извършените впоследствие проверки и от органите на приходната администрация и от други компетентни органи, като ГИТ, НОИ, при които нарушения на осигурителното законодателство не са констатирани. Подчертано е, че първата фаза на т.н. помирителна процедура във връзка с искане на белгийските власти за оттеглянето на удостоверенията, е приключила с констатацията на органите по приходите за липса на условия за оттеглянето им. Подчертава се, че жалбоподателя не е бил уведомен за провеждането на тази процедура. С оглед несъгласието на белгийската страна с този извод и въз основа на доклад са започнати отново процесуални действия, изразяващи се в проверка на осигурителя, като проверката завършва с протокол, в който също се констатира липса на нарушения. Въпреки това

същият орган по приходите издава доклад до друг орган по приходите, като въз основа на същите фактически констатации се правят различни изводи. Отново се подчертава, че дружеството – осигурител (жалбоподателя по делото) е ревизирано, като ревизията е завършила с ревизионен акт № Р-2221122001343-091-001 от 8.11.2022 година, като чрез него не се установяват задължения за осигурителни вноски, произтичащи от констатирани нарушения на осигурителното законодателство. Предвид тези обстоятелства жалбоподателят намира оспореното решение за формално незаконосъобразно, като немотивирано. Извън това се поддържа, че решението противоречи на основни принципи, прогласени от АПК и ДОПК, в него не са посочени правните основания за издаването му. По отношение на нарушаването на административно - производствените правила се сочи, че всъщност на нито един етап от административното производство жалбоподателят не е била уведомяван за началото и хода му. Самото решение е в нарушение на изискването на чл. 99 от АПК. Освен това, нормата на чл. 91а от ДОПК е приета през 2021г. и няма обратно действие. В допълнение се твърди и, че решението е в противоречие със смисъла на Регламент 883/2004, като освен това противоречи и на Регламент № 987/2009 и на Решение А1 от 12.06.2009 г. на Административната комисия.

Ответникът по делото директор на ТД на НАП - С., редовно призован, чрез процесуалния си представител - юрисконсулт П., оспорва на жалбата и моли същата да бъде оставена без уважение като неоснователна и недоказана. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение и прави възражение за прекомерност на адвокатския хонорар.

Жалбата е допустима, а по същество е основателна.

Процесното решение има неблагоприятни за оспорващия последици, обуславящи правния интерес от неговото обжалване, при което същият е легитимиран да го оспори.

Настоящият съдебен състав намира, че оспореният акт е валиден административен акт, доколкото е издаден от оправомощен за това орган и в рамките на материалната му компетентност, като в тази връзка намира за неоснователно възражението на оспорващия за некомпетентност на издателя на оспореното решение за оттегляне на удостоверение А1, предвид разпоредбата на чл. 91а от ДОПК и факта, че удостоверението и оттеглянето му не произхождат от един и същ орган по приходите. Така направеното възражение противоречи на правилото, че компетентността на органа произтича от заеманата длъжност, а не от физическото лице, което я изпълнява. В този смисъл изискването на чл. 91а от ДОПК оттеглянето да бъде извършено от органа, издал съответното



удостоверение, е спазено, тъй като оттеглянето е извършено от орган по приходите при ТД на НАП - С., какъвто е и издателя на процесните Удостоверения А1.

Оспореното решение за оттегляне е изготвено в изискуемата писмена форма.

От събраната и допълнена в хода съдебното дирене преписка се установява следното:

Между страните не е спорно, а и от приобщените към делото доказателства се установява, че "ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП" ЕООД /предишно наименование "Анто-Ан БГ" ЕООД/ е вписано в Агенция по вписванията на 01.07.2015г. и регистрирано по ЗДДС на 14.12.2015г. Седалището и адресът на управление на дружеството са на територията на Република България, в [населено място], [улица], ет.3, ап.5, с представляващ А. З. С.. Основната дейност на работодателя е социални дейности, консултантски и посреднически услуги за трудова дейност. Дружеството притежава удостоверение за регистрация № 1449-01 за предоставяне на социални услуги-личен асистент за възрастни хора, издадено на 27.07.2015г. от Министерство на труда и социалната политика, Агенция за социално подпомагане, удостоверение за регистрация № 1449-03 за предоставяне на социални услуги - домашен помощник за възрастни хора, издадено на 27.07.2015г. от Министерство на труда и социалната политика, Агенция за социално подпомагане, удостоверение за регистрация № 1449-02 за предоставяне на социални услуги - социален асистент за възрастни хора, издадено на 27.07.2015г. от Министерство на труда и социалната политика, Агенция за социално подпомагане /папка 1 диск на л.409/

По искане на осигурителя /работодателя/ и след проверка на приложените документи, от главен инспектор по приходите при ТД на НАП - С. са издадени 72 Удостоверения А1 за приложимото осигурително законодателство за заети лица, за командироване в Б. /доказателства на електронен носител-диск на л.409/.

На 04.06.2020 г. в ЦУ на НАП е постъпило писмо от Национална служба за социално осигуряване – Б. /л.96/, за прилагане на чл. 76 от Регламент 883/2004 на Европейския парламент и Съвета от 29 април 2004 г. и искане за оттегляне на удостоверения А1 по отношение на 32 работници с работодател "Анто-Ан БГ" ЕООД, В писмото е посочено наличието на белгийско съдебно /наказателно/ производство във връзка с командироването от българското дружество на български служители при белгийски възрастни хора. В хода на това производство били иззети компютри и електронни данни от собственика на дружеството А. С.,

която живее в Б., били разпитани и служителите. Посочено е установено надвишаване на максималния срок за командироване, заместването на командировани служители и създаването от работодателя на фактури за фалшиви дейности или дейности без реална икономическа стойност, с единствена цел създаване на форма на оборот на хартия.

С Писмо изх. № М-24-28-1220/09.07.2020 г. на ЦУ на НАП /л.95/ искането е насочено към ТД на НАП - С., където е извършена проверка относно наличието на основания за оттегляне на издадените удостоверения за приложимо законодателство. Резултатът от проверката е обективизиран в Писмо изх. № 20-00-2842/.....2020г. /л.122 и сл. до л.137/ на ТД на НАП - С., в което след справка в информационната система на НАП е направен извод за липсата на основание за оттегляне на издадените удостоверения А1, сред които и процесното, тъй като лицата са командировани в законоустановения срок от максимум две години, не заместват други командировани и декларираният оборот на територията на страната е формиран от продажби на стоки и услуги, които са надлежно декларирани. Въз основа на така констатираните факти и направени изводи с Писмо № М-24-28-1220#2/20 от 18.01.2021г. /л.139/ на ЦУ на НАП, е отговорено на искането на белгийския компетентен орган.

С писмо изх.№ 12-00-655/12.11.2021г. Министерството на труда и социалната политика е уведомила изпълнителния директор на НАП относно процедура по диалог, предвидена в Решение А1 на Административната комисия по координация на системите за социална сигурност /л.183/, за това, че на 10.03.2021 г. белгийската компетентна институция е сезирала Министерството на труда и социалната политика /МТСП/, с оспорване на определеното от НАП приложимо законодателство за работниците на "Анто-Ан БГ" ЕООД и е отправила молба за стартиране на втори етап от процедурата по диалог, предвидена в Решение № А1/12.06.2009 г. на Административната комисия за координация на системите за социална сигурност, като е изразено несъгласие със становището за липса на основания за оттегляне на издадените удостоверения за приложимо законодателство. Отново са изложени доводи за наличие на издаване на фиктивни фактури, единствено с цел формиране на оборот от 25% на територията на Република България. В писмото са цитирани разменени имейли и съобщения между собственичката на дружеството и трети лица. В тази връзка, от страна на Дирекция „Контрол“ е възложена проверка от 16.12.2021г. на етап "Текуща селекция" относно установяване на факти и обстоятелства по отношение на "Анто-Ан БГ" ЕООД. В хода на

проверката е проверено счетоводството на дружеството и са извършени проверки на негови контрагенти и работници. За резултатите от проверката е съставен Протокол № П-22221121217887-073-001 от 09.03.2022 г. /л.185/, в който за периода 01.01.2016 г. - 31.12.2021 г. са посочени всички наети по трудов договор лица, цитирани са представените справки за оборота на дружеството в страната и в рамките на Европейския съюз за различни периоди, посочени са извършените насрещни проверки на няколко от дружествата, и представените от тях документи.

Въз основа на събраните доказателства приходният орган не е установил нарушения на данъчното и/или осигурителното законодателство.

От органа по приходите, издал протокола за извършена проверка, е съставен и Доклад изх. № 10-24-10-7/16.03.2022г. /л.201/ до началника на Отдел "Проверки" в Дирекция "Контрол" при ТД на НАП - С.. В доклада са посочени същите факти, които са установени и при проверката, но са формирани различни изводи - за съмнения относно извършваните на територията на страната доставки и необходимостта от провеждане на ревизионно производство, в което да бъде определен правилният размер на дължимите от дружеството данъци и приложимото осигурително законодателство.

Със Заповед за възлагане на ревизия (ЗВР) № Р-22221122001343-020-001/л.456/ от 18.03.2022 г. на орган по приходите при ТД на НАП - С., на "ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП" ЕООД е възложена ревизия за определяне на данъци и ЗОВ за периода от 01.01.2016 г. до 31.01.2021 година. Производството е приключило със съставянето на Ревизионен акт № Р-22221122001343-091-001 /л.458/ от 08.11.2022 г., с който не са установени допълнителни задължения за осигурителни вноски.

На 06.06.2022г. /л.88/ от орган по приходите в ТД на НАП - С. е издадено оспореното Решение за оттегляне изх. № 20-00-5154#, по отношение на подробно описани 72 броя удостоверения А1 за приложимо законодателство, в което е посочено, че във връзка с получено в ТД на НАП писмо от ЦУ на НАП, касаещо стартиране на процедура по диалог и помирение, предвидена с Решение № А1 от 12 юни 2009г. за установяване на процедура на диалог и помирение по отношение валидността на документите, определянето на приложимото законодателство и предоставянето на обезщетения, съгласно Регламент (ЕО) №883/2004г., е извършена последваща проверка, въз основа на резултатите от която и допълнително получена информация от Белгийската компетентна институция е установено, че дружеството „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“

ЕООД, /с предишно наименование „АНТО-АН БГ“ ЕООД/ с ЕИК[ЕИК], в качеството му на работодател не отговаря на изискването на чл.12 от Регламент № 883/2004г. Същото е потвърдено по административен ред с решение №А-19/08.07.2022г. на изпълняващия длъжността директор на ТД на НАП - С..

Съдът намира, че обжалваният акт е издаден в нарушение на процесуалните правила и в противоречие на материалния закон. Основателни са възраженията на жалбоподателя за липса на посочени фактически и правни основания за издаване на административния акт. Описаната от съда фактическа обстановка се установява от приложените от страните писмени доказателства, но тя не се съдържа в решението за оттегляне. Посочено е като хронология постъпването на искане от белгийската компетентна институция за стартиране на процедура по диалог относно приложимото законодателство, но не е посочено предходното искане от същата институция по отношение на същите лица и същите удостоверения, извършената проверка и даденото от органите по приходите заключение. Не е посочено, че визираното в решението за оттегляне искане е повторно, респ. какви са новите данни за повторното отправяне на искането, какви са изобщо установените от белгийската администрация факти, въз основа на които са формирани съмнения за достоверността на декларираните от работодателя данни. Налице е само едно общо посочване за извършена проверка от компетентната териториална дирекция и наличието на доклад, в който са изразени съмнения относно реалността на предоставените услуги - предмет на разследване в Б.. Този доклад също не е индивидуализиран с номер, дата и издател, поради което не може да се приеме, че е налице препращане към друг документ, част от административната преписка, в който се съдържат мотивите за издаването на административния акт.

При анализ на представените по делото документи, обективиращи извършваните от органите по приходите действия по отношение на жалбоподателя е видно формирането на различни изводи въз основа на едни и същи факти от един и същ орган по приходите от една страна в документ, отговарящ на изискванията на ДОПК за официален документ, и връчен надлежно на задълженото лице, а от друга - във вътрешен документ, който не е регламентиран в ДОПК, съответно не представлява официален документ и не е връчван на работодателя, и работника. С Протокол № П-22221121217887-073-001 от 09.03.2022 г. е приключила възложената на 17.12.2021 година проверка на факти и обстоятелства за дейността на дружеството -жалбоподател. Формираният краен извод в протокола е за липса на данни за нарушение на данъчното и/или

осигурителното законодателство (л.185-195). Лицето, извършило проверката и издало протокола, е старши инспектор по приходите Р. Б.. Същото лице е съставило и доклад /л.201-л.214/ до прекия си ръководител - началник Отдел "Проверки", Дирекция "Контрол" при ТД на НАП - С., в който доклад са описани същите факти, установени при проверка, но са формирани различни изводи - за наличие на съмнения относно доставките и тяхната действителност, и необходимостта от провеждане на ревизионно производство за установяване на приложимото осигурително законодателство, както и за задълженията за данъци и осигуровки. Доколкото, съгласно ДОПК, за всяко свое действие органът по приходите следва да съставя протокол, то единственият документ, отговарящ на това изискване и представляващ официален документ, по смисъла на ГПК, е Протокол № П-22221121217887-073-001 от 09.03.2022 г., в който изрично е посочена липсата на нарушения на данъчното и осигурителното законодателство. Т. е и становището на други органи по приходите - екип в същата териториална дирекция, извършил ревизия на работодателя, видно от представените в хода на съдебното производство Ревизионен доклад № Р-22221122001343-092-001 от 21.10.2022г. и Ревизионен акт № Р-22221122001343-091-001 от 08.11.2022 г., в които липсват извършени корекции както на осчетоводени разходи по фактури, така и на начислени осигуровки и данък върху доходите на работещите по трудови договори лица.

Следователно, в хода на проверката и на ревизията на работодателя, проведени при спазване на правилата на ДОПК, не са установени нарушения и основания за определяне на друго приложимо осигурително право по отношение на всички командировани от дружеството лица. Доколкото единствено в неофициален документ се изразява становище за съмнения в поведението на дружеството-осигурител, съдът намира за недопустимо именно въз основа на този единствен неофициален документ да се издава административен акт, вкл. такъв от вида на оспорения.

Налице е и съществено нарушение на основен правен принцип при прилагане на данъчното и осигурителното право - задълженията за данъци и осигуровки да се определят въз основа на безспорно установени факти, а не въз основа на съмнения. Видно от съдържанието на цитирания в решението за оттегляне доклад, в него е посочено наличието на съмнения и необходимостта именно по реда на ДОПК, чрез ревизия, да се определи по безспорен начин приложимото осигурително право. В случая необходимостта от извършване на корекция на декларираните от задължено лице данни по единствения законоустановен ред (посредством ревизия,

приключваща с акт който установява основанията за оттегляне)) е игнорирана изцяло и е пристъпено към оттегляне на признати права на трети лица, в нарушение на установените за това процесуални правила.

Следва да се отбележи и обстоятелството, че и в двата документа, съставени от органа по приходите /в лицето на служителката Б./, не се съдържат данни по отношение на формирания от работодателя оборот на територията на страната за периода 01.01.2016-31.12.2021г., който в случая единствено е от значение при преценка за наличието на основания за оттегляне на процесното удостоверение, издадено за работа в Б.. Следователно, нито в оспорения административен акт, нито в предхождащите го документи се съдържат данни относно относимите за спора факти, установяващи приложението или не на чл. 12 от Регламент № 883/2004 - командированото лице продължава да е подчинено на законодателството на изпращащата го държава-членка, налице е пряка връзка между работодателя и командированото лице, извършване на съществена дейност от командироващия работодател на територията на изпращащата държава-членка, предвиденото времетраене на работата не надвишава 24 месеца и лицето не е изпратено да замества друго командировано лице.

Дори да се приеме, че е спорен въпросът относно наличието на съществена дейност на командироващия работодател на територията на Република България за период от 12 месеца преди командироването, то и този въпрос не е изяснен от органите по приходите в нито един от съставените документи - протокол за извършена проверка, доклад и решение за оттегляне.

По изложените съображения съдът намира, че административния акт не отговаря на изискванията за издаването му, поради липсата на фактически основания за постановяване на оттеглянето. Дори да се приеме за допустимо излагането на фактически основания в решението, постановено в процедурата по обжалване по административен ред на акта, то в конкретния случай и Решение № А-19 от 08.07.2022г. на Директора на ТД на НАП - С. не съдържа факти относно процесните удостоверения А1 и основанията за оттеглянето им. Пространно и подробно решаващият орган описва приложимото национално и европейско право, наличието на постъпило от белгийската администрация искане и изразените от тази администрация съмнения. Същевременно, по отношение на предприетите от органите по приходите действия са вписани данни, които са в противоречие с писмените доказателства - посочено е, че в изпълнение на резолюция за възлагане на проверка от 17.12.2021г., проверяващият екип потвърждава

констатациите на белгийските власти относно липсата на реалност на предоставените услуги, както и това, че същите са изготвени единствено с цел данъчно задълженото лице да отговаря на необходимите критерии за получаване на тези удостоверения; същевременно проверката е приключила с Протокол № П-22221121217887-073-001 от 09.03.2022г., в който липсват каквито и да било фактически констатации за съмнения относно реалността на сделки и измамливи действия от проверяваното лице.

Не на последно място, според решението на горестоящия орган, решението за оттегляне изцяло възпроизвежда констатациите и установяванията от извършената проверка, които от своя страна са послужили и за формиране на правните и фактически съображения на органа по приходите да оттегли издадените удостоверения А1. В решението за оттегляне обаче липсват каквито и да било конкретни факти, следователно този извод на Директора на ТД на НАП - С. е в противоречие с материалите по делото.

Единственият пропуск, който може да се приеме, че е изправен с решението на горестоящия орган, е посочването на правното основание за издаване на акта - чл. 91а от ДОПК, която норма предвижда оттегляне на издадено удостоверение в областта на законодателството в областта на социалната сигурност. Условието за оттегляне на удостоверението са следните - по искане на чуждестранна компетентна институция или когато се открият нови факти и обстоятелства, или нови писмени доказателства от съществено значение за издаването му. От актовете на приходната администрация не става ясно коя от посочените хипотези на чл. 91а от ДОПК е налице в конкретния случай. От една страна е посочено наличието на искане от белгийска компетентна институция, а от друга страна е посочена извършена проверка и събрани данни за фиктивни сделки.

Отделно от това, разпоредбата на чл. 91а от ДОПК не съответства на разпоредбата на чл. 5, § 2 от Регламент 987/2009 на Европейския парламент и Съвета от 16 септември 2009 година. Именно тази правна норма предвижда отнемането на документ относно приложимото осигурително законодателство, като са предвидени основанията за това и необходимите действия. Основанията за отправяне на молба от институцията на държавата-членка са: съмнение относно валидността на документ или точността на фактите, на които се основават съдържанието в него сведения. Предвидените действия са: отправяне от институцията на държавата-членка, която получава документа, на питане до издаващата институция за необходими разяснения и когато е уместно за отнемането

на издадения документ. Задълженията на издаващата институция са да прецени отново основанията за издаване на документа, като при необходимост го отнема. Именно задълженията за повторна преценка на основанията за издаване на документа не са разписани в ДОПК, поради което съдът намира, че следва да се приложи пряко разпоредбата на чл. 5, § 2, изречение последно от Регламент № 987/2009 година.

В процесния случай с оспореното решение не е извършена преценка на представените преди издаване на Удостоверения А1 писмени доказателства, кои факти са неточни или кои от представените документи са невалидни, въз основа на кои доказателства е установено това и как това дава основания за оттегляне на удостоверенията. Такъв анализ не е налице и в Протокол № П-22221121217887-073-001 от 09.03.2022 г., и в доклада до началник на Отдел "Проверки", Дирекция "Контрол" при ТД на НАП - С.. Нещо повече, докладът съдържа единствено общи мотиви за наличие на фиктивни сделки, липса на действителни доставки и невъзможност за извършване на доставки, но не са индивидуализирани конкретни доставки с номер и дата на фактура или договор, страни и предмет на сделката и т.н. Поради тези обстоятелства не е възможно в хода на настоящото производство да се определи кои от фактурите, формирали оборот на територията на страната през периода 2016-2019 година са възприети за съмнителни, за да може да бъде извършена проверка на основателността на изводите на органите по приходите за неизпълнение на условията на чл. 12 от Регламент № 883/2004 г.

Следва да бъде отбелязан и факта, че представените от белгийската компетентна институция доказателства относно разменена кореспонденция с данни за издаване на фактури единствено с цел формиране на оборот на територията на страната, в хода на проверката, в доклада и в производство по оттегляне на удостоверението, не са взети предвид от органите по приходите. Доказателствата от белгийската компетентна институция не са приобщавани в хода на извършената проверка и в хода на производството по оттегляне на удостоверенията, поради което и истинността на тези данни не е проверявана и не е предмет и на настоящото съдебно производство.

С оглед гореизложеното се налага изводът, че решението за оттегляне е издадено при липса на установяване от компетентния орган на материалноправните предпоставки за оттегляне на процесните удостоверения А1 относно приложимото законодателство в областта на социалната сигурност.

Предвид изложеното по-горе настоящият съдебен състав намира подадената жалба за основателна, а Решение № 20-00-5154/06.06.2022г.,



издадено от Е. К. М. на длъжност главен инспектор по приходите в ТД на НАП С. за оттегляне на удостоверения А1 (72 на брой), потвърдено по административен ред с решение №А-19/08.07.2022г. на директора на ТД на НАП – С., постановено по жалба вх.№ 20-00-5154#15/28.06.2022г. по описа на ТД на НАП С., подадена от „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“ ЕООД, (с предишно наименование „АНТО АН БГ“ ЕООД), ЕИК[ЕИК], за издадено от компетентен орган и в изискуемата писмена форма, но в противоречие с материалноправните разпоредби, при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, както и в несъответствие с целта на закона.

Направеното искане от процесуалния представител на оспорващата в настоящото производство за присъждането на направените по делото разноски като своевременно направено е основателно и с оглед крайния изход на спора следва да се уважи за сумата от 3055 /три хиляди и петдесет/ лева - 50 /петдесет/ лева заплатена държавна такса, 5 лв държавна такса съдебно удостоверение и 3000 /три хиляди/ лева уговорено и платено по банков път адвокатското възнаграждение съгласно посоченото в Договор за правна защита и съдействие /л. 519/, платежно нареждане /л. 521/ и списък на разноските /л. 518/. Направеното възражение за прекомерност от страна на ответника, предвид обема на делото и фактическата му сложност, съдът намира за неоснователно.

Мотивиран от горното и на основание чл. 96 от ДОПК, съдът

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 20-00-5154/06.06.2022г., издадено от Е. К. М. на длъжност главен инспектор по приходите в ТД на НАП С. за оттегляне на удостоверения А1 (72 на брой), потвърдено по административен ред с решение № А-19/08.07.2022г. на директора на ТД на НАП – С., постановено по жалба вх.№ 20-00-5154#15/28.06.2022г. по описа на ТД на НАП С., подадена от „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“ ЕООД, (с предишно наименование „АНТО АН БГ“ ЕООД), ЕИК[ЕИК]

ОСЪЖДА Националната агенция по приходите да заплати на „ДС МЕНИДЖМЪНТ ГРУП“ ЕООД, (с предишно наименование „АНТО АН БГ“ ЕООД), ЕИК[ЕИК], сумата от 3050 (три хиляди и петдесет) лева, представляваща направени от страната разноски по делото.

На основание чл. 97 от ДОПК решението е окончателно.

СЪДИЯ:

