

РЕШЕНИЕ

№ 26703

гр. София, 11.12.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 10 състав,
в публично заседание на 21.11.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Мариета Райкова

при участието на секретаря Евгения Стоичкова, като разгледа дело номер **7820** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Образувано е по жалба на „ТРАНС РАДИАЛ 2000“ ЕООД ЕИК[ЕИК] със седалище в [населено място] срещу Акт за прихващане и възстановяване № 22221423060535-004-001/21.04.2023г., издаден от орган по приходите в ТД на НАП С., потвърден с Решение № 914 от 03.07.2023г. на директора на дирекция „ОДОП“ – С. при ЦУ на НАП,

С жалбата се иска отмяна на АПВ в частта му, с която на дружеството е възстановена по-малка от дължимата сума за възстановяване, а именно 33 427.71лв. Твърди, че общата сума на главницата за възстановяване е в размер на 725 210.74 лв., като в решението на директора на ОДОП неправилно е записана като 691 783.03лв. До тази грешка се стигнало, тъй като от прихванатата сума от 336 306.85 лв. по първоначално издадения на дружеството ревизионен акт (отменен) е взета предвид само главницата по него в размер на 302 879.14 лв, а не и сумата от 33 427.71 лв., която макар и да е лихва по отменения РА, същата незаконосъобразно е била определена, а впоследствие и прихваната от НАП. В тази връзка се претендира и лихва върху посочената сума . Иска се отмяна на АПВ в оспорената част.

В с.з. жалбоподателя, редовно уведомен, изпраща представител, който поддържа жалбата и претендира разноски съобразно представен списък. В депозираните писмени бележки поддържа изложените доводи.

Ответникът - директорът на дирекция „ОДОП“ – С. при ЦУ на НАП, чрез процесуалния си представител счита жалбата за неоснователна. Моли съда за съобразяване с изготвените от негова страна становища по делото. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

СГП, уведомена, не изразява становище по основателността на жалбата.

Съдът, като съобрази доводите на страните и събраните доказателства, счита за установено от правна страна следното:

На „Транс Радиал 2000“ЕООД е извършена ревизия по ЗДДС за данъчен период 01.09.2020г. до 28.02.2021, която е приключила с РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г., с който е определено задължение в общ размер на 336 306.85 лв. (ДДС и съответните лихви за м.09.2020, м.10.2020, м.11.2020, м.12.2020г., м.01.2021г. и м.02.2021г.) С посочения РА не е възстановен декларираният от дружеството ДДС за възстановяване по реда на чл.92, ал.3 от ЗДДС за месец 02.2021г. в размер на 388 903.89 лв.

Посочените задължения са прихванати с Актове за прихващане и възстановяване, №№ П-22221422197628-004-001/10.11.2022 и П-22221422220077-004-001/06.01.2023г, наред с постановено възстановяване, както следва:

С Акт за прихващане и възстановяване № П-22221422197628-004-001/10.11.2022г. е следвало да бъде възстановена на „Транс Радиал 2000“ЕООД сумата в размер на 303 711.39 лв., съгласно отмяна на ревизионен акт РА № Р-22220620000620005841-091-001/13.04.2021г. До отмяната /частична/ на ревизионния акт се е стигнало след като с Решение №9548/27.10.22 на ВАС по адм. дело 5610/22г. е оставено в сила Решение №2733/21.04.2022 г., постановено по адм. дело №11632/2021 г. по описа на АССГ в частта му, с която по жалба на "ТРАНС РАДИАЛ 2000" ЕООД, е отменен Ревизионен акт №Р-22220620005842-091-001/13.04.2021г., потвърден с Решение №1136/26.07.2021г. на ДОДОП в частта, в която на "ТРАНС РАДИАЛ 2000" ЕООД са установени допълнителни задължения по Закона за данък върху добавената стойност в резултат на непризнато право на приспадане на данъчен кредит по фактури, издадени от „СПИДИ ЕКСПЕРТ“ ЕООД, „МАТИЧ БГ“ ЕООД и „МИЛАН СОФИЯ“ ЕООД в размер на 308 159, 81 лв. и са начислени лихви в размер на 4421, 21 лв. Тези суми е следвало да бъдат възстановени на жалбоподателя, като след при приспадане на декларираните от жалбоподателя суми, на същия е следвало да се възстановят 250 940.05 по главница ДДС и лихви в размер на 52 771.34лв.

Така посочената сума в общ размер на 303 711.39лева е изцяло прихваната с дължими от дружеството суми по изпълнително дело №200912656/2020г., като по изпълнителното дело са събирани задължения в размер на 549 838.75 лева, в това число главница 462 065.82 и лихва 87 772.93лева. По изпълнителното дело, наред с други публични задължения, са събирани и определените за внасяне данъчни задължения по РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г..

С Акт за прихващане и възстановяване П-22221422220077-004-001/06.01.2023г. на дружеството е определена за възстановяване сумата от 318 979.14 лв., в това число главница в размер на 249 712.94 лева за невъзстановен ДДС и лихва в размер на 68 272.49 лв./ изчислена до датата на издаване на АПВ / До сумата за възстановяване се е стигнало след като с Решение № 10986/30.11.2022г. на ВАС по адм. дело 428/22г. е отменено Решение № 913/17.02.2022 г., постановено по адм. д. № 6093/2021 г. по

описа на АССГ и е отменен РА № Р-22220620002238-091-001/29.12.2020 г., от органи при ТД на НАП С., мълчаливо потвърден от директора на Дирекция "ОДОП" в частта на начислен на „ТРАНС РАДИАЛ 2000“ ЕООД, ДДС за получени комисионни от застрахователни услуги в размер на 37 674,30 лв. и непризнато право на приспадане на данъчен кредит в общ размер на 281 304,84 лв. за периодите от 01.01.2020 г. до 31.03.2020 г. по фактури, издадени от „МАТИЧ БГ“ ЕООД и от „СПИДИ ЕКСПЕРТ“ ЕООД.

Със сумата в размер на 318 979.14 лева са прихванати задължения по вече посоченото изпълнително дело №200912656/2020г., които към 19.12.2022г. са били 233 629.86 лева / към 06.01.2023г- 236 592.59лв/ . След извършеното прихващане, е постановено на дружеството да бъде възстановена сумата от 82 386.55лв /ДДС за периода 01.01.2020 до 31.03.2020/ и лихви по чл.129, ал.6 ДОПК в размер на 68 272.49лв.

След постановяването на горните актове за прихващане и възстановяване и по проведена административна процедура по оспорването на РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г. по жалба на дружеството, с Решение № 303/10.03.2023 на директора на ДОДОП, ревизионния акт е изцяло отменен и е дадено указание на дружеството да се възстанови декларираният ДДС по справка –декларация за м. февруари 2021г. в размер на 388 903.89лв.

С Акт за прихващане и възстановяване № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г., изготвен от главен инспектор по приходите във връзка с посоченото решение на директор дирекция ОДОП и подадено от дружеството искане по чл.129 ДОПК, е разпоредено възстановяване на „Транс Радиал 2000“ЕООД на сумата в размер на 621 650 лв., представляваща ДДС за периода 10.2020,11.2020, 12.2020, 01.2021, 02.2021, в това число лихви за забава в размер на 155 814.15 лв.

Срещу така постановения АПВ в законоустановения срок е депозирана жалба от „Транс Радиал 2000“ ЕООД до директора на дирекция ОДОП, в която е посочено че органът по приходите незаконосъобразно не е възстановил и сумата от 40 458.32 лева главница и 19 043 лева лихва (40 458.32 главница, от които 33 427.71 е невъзстановена сума към частично възстановената главница от 621 650.86, а 7030 лева са неизплатена дължима законна лихва от НАП, върху която се дължи лихва за забавено изплащане към възстановената лихва по ДДС в размер на 155 814.15лв и дължима законна лихва от 19 043 лева.)

С Решение 914 от 03.07.2023г. на директора на дирекция ОДОП С. при ТД на НАП е потвърден Акт за прихващане и възстановяване № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г.

По отношение на претенцията от 40 458.32 лева е посочено, че тя е неоснователна, тъй като всички суми, подлежащи на възстановяване са изплатени на лицето; посочената в жалбата като неизплатена главница от 33 427.71 лева всъщност представлява сумата на лихвите за ревизираните периоди върху определените задължения за ДДС с отменения РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г и тази сума е включена в сбора на изплатените суми на лицето, върху които са изчислени дължимите лихви, също възстановени на лицето на 26.04.2023.

Счетена е за неоснователна и претенцията в размер на 19 043 лева законни лихви за забавено плащане на лихвите от 155 814.15 лева, тъй като на дружеството са

определени и заплатени законни лихви в размер на 97 771.02, както и допълнително определени лихви за внесени без основание суми в размер на 25 634.42, както и лихвите определени с отменения РА в размер на 33 427.71, като всички тези суми са заплатени на 26.04.2023г.

С настоящата обсъждана жалба, въз основа на която е образувано съдебното производство, дружеството жалбоподател продължава да претендира частична неправилност на Акт за прихващане и възстановяване № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г., изразяваща се в невъзстановяване на сумата от 33 427.71лв. за данъчни периоди 09,10,11,12.2020 и 01,02.2021г. и следващата се от това лихва в размер на 3 458.32лв.. Счита, че до тази невъзстановена главница се е стигнало, тъй като от прихванатата сума в размер на 336 306.85 лева по първоначално издадения, а след това отменен РА, е взета предвид само главницата от него- 302 879.14 лв.

В хода на съдебното производство са назначени съдебно- счетоводна експертиза с допълнение и повторна такава.

Съобразно заключението на първата съдебно счетоводна експертиза /л.135/ се прави извод, че с АПВ № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г. на „Транс Радиал 2000“ ЕООД е определена за възстановяване сумата от 777 465.01лв, от които 302 879.14 лв. главница ДДС по отменения РА и 388 903.89 лв.- декларирания ДДС за възстановяване по СД за м.02.2021г. Посочено е, че лихвите по отменения РА са в размер на 33 427.71 лв. и не са възстановени, както и за периода от 27.01.2022г. / дата на РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г/ до датата на АПВ 21.04.2023г. се начислява лихва в размер на 4 324.99 лв.

С допълнение към съдебно-счетоводната експертиза от 30.04.2024г. /л.145/ вещото лице е променило тези свои изводи, посочвайки че на „Транс Радиал 2000“ ЕООД не е възстановена сумата от 35 596.97 лева, която представлява разлика между сумата, която подлежи на възстановяване- 883 194.15 лева и възстановената на дружеството сума в размер на 847 597.18лева; изчислена е и лихва върху тази сума от 06.01.2023г. /датата на втория АПВ/ до 21.04.2023г. / датата на процесния АПВ/, която е 1 196.88лв.

По така депозираната съдебно счетоводна експертиза и допълнителна такава страните са застъпили противоположни становища.

„Транс Радиал 2000“ ЕООД счита, че експертното заключение е правилно и обосновано, тъй като данъчните органи е следвало да му възстановят сумата от 883 194.15 лева, която се формира от 725 210.74 лева (336 306.85 лева главница и лихви по отменения РА и 388 903.89 лв.- декларирания ДДС за възстановяване по СД за м.02.2021г), 81 391.80лв- лихва върху посочената сума от 388 903.89лв; 1 985.45 лева- лихва върху неправомерно удържана лихва с АПВ от 06.01.2023г. в размер на 59 051.25лв.; 10 486.29лв.-лихва върху сумата от 211 183.72 лв., събрана с АПВ от 10.11.2022г. и 5 068лв.- лихва върху главницата от 150 747.55лв, събрана по АПВ от 06.01.2023г. Данъчните органи са му възстановили сумата от 847 597.18лв., което води до дължима разлика в размер на 35 596.97 лева.

Ответникът застъпва друг извод, а именно, че не е на лице невъзстановена на дружеството сума в размер на 35 596.97 лева и лихва за забава върху нея в размер на 1 196.88лв, тъй като общата подлежаща на прихващане и възстановяване сума е била в размер на 883 194.15 лева, а сумата, която е възстановена след прихващането е 847 596.76 лв. В депозирано на 14.05.2024г. становище прави подробен анализ в хронология на издадените АПВ, съответни прихванати суми и основания, наредени суми по сметка а жалбоподателя, посочвайки неправилни твърдения на вещото лице по приетите ССЕ и застъпвайки искане за повторна експертиза.

След допускане от съда на повторна съдебно счетоводна експертиза /на друго вещо лице/ е застъпено заключение, че не съществуват вземания по лихви, които да не са били изплатени относно РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г. /респ. поради отмяната му/. Търсената от дружеството сума в размер на 33 427.71лева /съгл. депозираната жалба пред АССГ/ е включена при формиране на вземанията на дружеството от НАП, съответно тя е била погасена от НАП по посочения ред /чрез прихващане и две парични плащания/.

Това повторно експертно заключение е прието от съда при потвърдително становище на ответника за приемането му и възражения на жалбоподателя.

Правни изводи:

Жалбата е подадена срещу индивидуален административен акт, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност, от надлежна страна - непосредствен адресат на акта, което обуславя и правния му интерес от оспорването. Оспореният АПВ е обжалван по административен ред и е потвърден от горестоящия административен орган, поради което и на основание чл. 156, ал.1 и 2 ДОПК подадената до съда жалба е допустима. Административният акт на горестоящия административен орган е съобщен на оспорващия на 04.07.2023 г., а жалбата е подадена в дирекция ОДОП С. на 14.07.2023 г.

Обжалваният административен акт е издаден от компетентен административен орган, в кръга на неговите правомощия, въз основа на законосъобразни, предшествващи издаването му действия, в съответната писмена форма. АПВ е издаден от Т. В. М. на длъжност главен инспектор по приходите на основание чл.129 ДОПК във връзка с Решение № 303 от 10.03.2023г. на директора на дирекция ОДОП / с което изцяло е отменен РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г/ и Резолюция за извършване на проверка № П-22221423060535-ОРП.001/22.03.2023г. на началник сектор при ТД на НАП С..

Предмет на съдебна проверка в настоящото производство е законосъобразността на Акт за прихващане и възстановяване в частта му, с която според дружеството не му е възстановена сумата от 36 886.03лева, представляваща 33 427.71 лева (невъзстановена главница) и 3 458.32лева лихви върху нея. Актът е издаден в писмена форма и при липса на съществени нарушения на процесуалните правила.

Жалбата е неоснователна.

Страните нямат спор по установената фактология и процесуалния ред на издаване на оспорвания административен акт. Спорът се свежда до това дали са били възстановени на дружеството всички суми, които са били събрани по РА № Р-22220621001713-091-001/27.01.2022г., който е отменен и дали на дружеството е налице невъзстановена сума в размер на 33 427.71 лева със съответната лихва за

забава.

След постановяване на Решение №303/03.10.2023г. на директора на дирекция ОДОП-С., с който изцяло е отменен РА № Р-2220621001713-091-001 от 27.01.2022г., сумата, която е следвало да се възстанови след тази отмяна е 847 606.48 лева, формирана по следния начин:

302 849.14лв- главница от начислените суми по ДДС за периода 09.2020-02.2021г. по РА;

33 427.71лв.- лихви до издаване на РА на 27.01.2022г.

25 624.42лв.- лихви след датата на РА до датата на изплащане на главниците; (заб. така посочените лихви от 33 427.71лв. и 25 624.42лв. са събрани с АПВ от 06.01.2023г. От тази дата до датата на възстановяването им с АПВ от 21.04.2023г. те следва да се разглеждат като главница, върху която се начисляват лихви)

13 569.37лв- лихва върху главниците по ДДС от деня на плащането им до 21.04.2023г.;

1 123.95лв.- лихва до 21.04.2023г. по записаните в РА лихви в размер на 33 427.71лв.

861.58лв.- лихва до 21.04.2023г. по лихвите в размер на 25 624.42лв.;

Към подлежащата на възстановяване сума от 847 606.48лв. следва да се добави сумата от 388 903.89 лв.- ДДС за м. 02.2020, отказано за възстановяване с РА № Р-2220621001713-091-001 от 27.01.2022г. и лихви върху тази сума за периода 16.04.2021г. до 21.04.2023г.

Съответно, с АПВ № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г. от общо подлежащата на възстановяване сума в размер на 847 597.48 лева е извършено прихващане на 70 132.17 лева с текущи задължения на дружеството, а на същото е възстановена сумата от 777 465.01лв., с две извършени към него плащания: в размер на 680 693.99лв и 96 771.32 лв.

От всички изложени математически изчисления на налични и възстановени вземания, е видно, че търсената от „Транс Радиал 2000“ ЕООД сума в размер на 33 427.71 лева фигурира във формираните вземания на дружеството и е в обхвата на посочената сума за възстановяване в АПВ № П-22221423060535-004-001/21.04.2023г. Това фактическо обстоятелство е видно и от Приложение № 1 към повторната съдебно- счетоводна експертиза, съобразно изчисленията в което сумата от 33 427.71лева е включена в общия размер на всички лихви, който е 155 814.15 лв.

Че претенциите на дружеството не са основателни и първоначално изготвената съдебно счетоводна експертиза е погрешна, личи и от онагледяването с Приложение №2 към повторната съдебно счетоводна експертиза /извлечение от заключението на първоначалната експертиза); сумата в размер на 33 427.15 лева един път е включена в общия размер на подлежащата на възстановяване главница от 725 210 лева (302 879.14лв + 33 427.71 лв. + 388 903.89лв.) и втори път се претендира и като подлежаща за възстановяване лихва, включена в сумата от 59 051.25лв. (33427.15лв.+ 25624.42лв.)

По изложените съображения оспорваният административен акт- Акт за прихващане и възстановяване№ П-22221423060535-004-001/21.04.2023г. е правилен и законосъобразен, поради което жалбата на „Транс Радиал 2000“ЕООД не следва да бъде уважавана.

На основание чл. 81 ГПК във вр. с § 2 ДР на ДОПК съдът следва да се произнесе по претенциите на страните за присъждане на разноси. Предвид изхода на делото и на основание чл. 161, ал. 1, изр. 3 ДОПК в полза на ответника следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на 3 600.88 лв. , определено по реда на чл. 7, ал. 2, т. 4 от Наредба № 1/2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения и 500 лв., заплатени за изготвяне на експертно заключение. По аргумент от противното на чл. 161, ал. 1, изр. 1 ДОПК на жалбоподателя разноси не се дължат, като при отхвърляне на претенцията за разноси, съобразно константната практика на ВКС, не се постановява нарочен диспозитив.

С тези мотиви, съдът

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „Транс Радиал 2000“ ЕООД срещу Акт за прихващане и възстановяване №22221423060535-004-001/21.04.2023г., издаден от орган по приходите в ТД на НАП С., потвърден с Решение № 914 от 03.07.2023г. на директора на дирекция „ОДОП“ – С. при ЦУ на НАП.

ОСЪЖДА „Транс Радиал 2000“ЕООД да заплати на Национална дирекция по приходите направените по делото разноси в размер на 4100.88 лева /четири хиляди и сто лева и осемдесет и осем стотинки/.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от връчване на преписи на страните.