

РЕШЕНИЕ

№ 7913

гр. София, 29.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 36 състав,
в публично заседание на 30.09.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Наташа Николова

при участието на секретаря Виктория Вълчанова, като разгледа дело номер **82** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл.от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във вр. чл.186, ал.4 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/.

Образувано е по жалба на [фирма], ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица], ет.20, представлявано от Д. С. Т., чрез пълномощника – адв. Е. Д., срещу Заповед за налагане на принудителна административна мярка № ФК –С854- 0083724/18.12.2020г., издадена от началника на отдел „Оперативни дейности“-С. в Главна дирекция „Фискален контрол” при ЦУ на НАП, с която на основание чл.186, ал.1, т.1, б.”г” ЗДДС и чл.187, ал. 1 от ЗДДС е наложена принудителна административна мярка запечатване на търговски обект – бензиностанция „О. Д.“, Автомагистрала „Л.“ км. 17 +150 ляво, стопанисван от [фирма] и забрана за достъп до него за срок от 14 (четирнадесет) дни.

В жалбата се сочи, че оспорената заповед е неоснователна и незаконосъобразна, издадена при допуснато нарушение на материалния закон, съществени процесуални нарушения и несъответствие с целта на закона. Излагат се доводи за неправилност, като се сочи още, че наложената принудителна мярка е прекомерна и противоречи на принципа на пропорционалност на наложеното наказание с тежестта на извършеното нарушение.Иска се от съда отмяна на оспорената Заповед и се претендират направените в производството по делото разноски за адвокатско възнаграждение.

В съдебно заседание по делото жалбоподателят, чрез адв. А., поддържа жалбата и моли същата да бъде уважена. Претендира разности.

Ответникът, чрез процесуалния си представител юрк. И. оспорва жалбата като неоснователна. Прави искане за присъждането на юрисконсултско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура - редовно уведомена, не изпраща представител и не заявява становище по жалбата.

Съдът, след като прецени поотделно и в съвкупност събраните по делото доказателства, доводите и становищата на страните, намира за установено от фактическа страна следното:

На 09.12.2020 г. в 10:00 часа била извършена проверка на търговски обект по смисъла на §1, т. 41 от ДР на ЗДДС - бензиностанция „О. Д.“ Автомагистрала „Л.“ км. 17 + 150 ляво, стопанисван от [фирма], ЕИК[ЕИК].

При проверката е установено, че търговския обект разполага с 7 броя резервоара както следва: 1. за дизел с обем 50 574 литра, 2. за мм дизел с обем 30 022 литра, 3. за мм бензин с обем 30 240 литра, 4. за супер 95 с обем 29 973 литра, 5. за супер 95 с обем 30 240, 6. за LPG с обем 10 085 литра, 7. за AD B. с обем 10 633 литра по калибрована таблица.

Налични са установени 8 броя колонки всяка с по 5 пистолета и функциониращи 4 броя електронна система с фискална памет (ЕСФП) модел „Е.“ с ИН RE003369 и ФП №45004275; RE003203 и ФП №45005252; RE003305 и ФП №45005354; RE003148 и ФП №45005197.

При извършена проверка в „Справка за регистрирани съобщения за доставка на гориво“ в ИС на НАП за FDRID 4203964 с ЕИК[ЕИК] „О. Д.“ Автомагистрала „Л.“ км. 17 + 150 ляво за период от 22.10.2020 г. до 06.12.2020 г. е установено, че има съществени разлики между получените количества горива по А. и количествата горива постъпили в резервоарите от нивомерната система в обекта както следва:

За 22.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005617587/22.10.2020 г. е 2685,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 22.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 22.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005607991/22.10.2020 г. е 14 304,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 22.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 22.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005607987/22.10.2020 г. е 11 267,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 22.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 22.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005607987/22.10.2020 г. е 5992,00 литра, номер на резервоар 2, по нивомерна система за 22.10.2020 г. няма

отразено вид гориво с код 203.

За 24.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005622125/24.10.2020 г. е 791,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 24.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 24.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005608003/24.10.2020 г. е 2283,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 24.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 24.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005607451/24.10.2020 г. е 4055,00 литра, номер на резервоар 4, по нивомерна система за 24.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 24.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005593156/24.10.2020 г. е 2012,00 литра, номер на резервоар 3, по нивомерна система за 24.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 103.

За 24.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005607555/24.10.2020 г. е 5972,00 литра, номер на резервоар 4, по нивомерна система за 24.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 27.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005625737/27.10.2020 г. е 1060,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 27.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 29.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005629241/29.10.2020 г. е 1961,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 29.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 29.10.2020г. получено количество по А. №01000000000005612446/29.10.2020 г. е 31498,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 29.10.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 01.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005620303/01.11.2020г. е 6468,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 01.11.2020 г., няма отразено вид гориво с код 201.

За 01.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005620303/01.11.2020г. е 6814,00 литра, номер на резервоар 2, по нивомерна система за 01.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 203.

За 01.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005610862/01.11.2020 г. е 3005,00 литра, номер на резервоар 3, по нивомерна система за 01.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 103.

За 01.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005635756/01.11.2020 г. е 935,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 01.11.2020 г., няма

отразено вид гориво с код 301.

За 01.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005620302/01.11.2020 г. е 15 523,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 01.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 04.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005641466/04.11.2020 г. е 896,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 01.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 05.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005643335/05.11.2020 г. е 1349,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 05.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 06.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005647971/06.11.2020 г. е 696,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 06.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 07.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005654234/07.11.2020 г. е 25 992,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 07.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 08.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005654453/08.11.2020 г. е 865,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 08.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 10.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005657941/10.11.2020 г. е 639,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 10.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 11.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005666487/11.11.2020 г. е 2003,00 литра, номер на резервоар 4, по нивомерна система за 11.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 11.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005666499/11.11.2020 г. е 26 039,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 11.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 11.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005666487/11.11.2020 г. е 4045,00 литра, номер на резервоар 5, по нивомерна система за 11.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 13.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005670916/13.11.2020 г. е 664,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 13.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 14.11.2020г. получено количество по А. №0100000000005672634/14.11.2020 г. е 11 038,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 14.11.2020 г. няма

отразено вид гориво с код 201.

За 14.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005672635/14.11.2020г. е 21 102,00 литра, номер на резервоар 2, по нивомерна система за 14.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 203.

За 16.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005673933/16.11.2020 г. е 2743,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 16.11.2020г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 19.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005678942/19.11.2020г. е 1043,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 19.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 19.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005680615/19.11.2020 г. е 23 061,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 19.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 22.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005656081/22.11.2020 г. е 8080,00 литра, номер на резервоар 3, по нивомерна система за 22.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 103.

За 22.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005637452/22.11.2020 г. е 4229,00 литра, номер на резервоар 5, по нивомерна система за 22.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 22.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005637452/22.11.2020 г. е 20 002,00 литра, номер на резервоар 4, по нивомерна система за 22.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 101.

За 22.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005684029/22.11.2020 г. е 1814,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 22.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 24.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005687189/24.11.2020 г. е 22 583,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 24.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 25.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005689042/25.11.2020 г. е 2180,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 25.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 27.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005693360/27.11.2020 г. е 23 210,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 27.11.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 28.11.2020г. получено количество по А. №01000000000005694319/28.11.2020 г. е 547,00 литра, номер на резервоар 6, по нивомерна система за 28.11.2020 г. няма

отразено вид гориво с код 301.

За 01.12.2020г. получено количество по А. №0100000000005698561/01.12.2020 г. е 1501,00 литра, номер на резервоар б, по нивомерна система за 01.12.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 02.12.2020г. получено количество по А. №0100000000005701506/02.12.2020 г. е 22 193,00 литра, номер на резервоар 1, по нивомерна система за 02.12.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 04.12.2020г. получено количество по А. №0100000000005706404/04.12.2020 г. е 1312,00 литра, номер на резервоар б, по нивомерна система за 04.12.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

За 06.12.2020г. получено количество по А. №0100000000005675757/06.12.2020 г. е 31 941,00 литра, номер на резервоар I, по нивомерна система за 06.12.2020 г. няма отразено вид гориво с код 201.

За 06.12.2020г. получено количество по А. №0100000000005710119/06.12.2020 г. е 1652,00 литра, номер на резервоар б, по нивомерна система за 06.12.2020 г. няма отразено вид гориво с код 301.

Установено е, че търговецът [фирма], в качеството си на задължено лице по чл. 118, ал. 6 от ЗДДС, не е изпълнило задължението си като лице, извършващо продажби на течни горива от търговския обект да предава по дистанционна връзка на НАП данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите, в който се извършва търговия с течни горива, с което е допуснато нарушение на разпоредбите на ЗДДС.

С гореизложеното е нарушило разпоредбите на чл. 118, ал. 6 от ЗДДС, а именно всяко лице по ал. 1, извършващо доставки/продажби на течни горива от търговски обект, с изключение на лицата, извършващи доставки/продажби на течни горива от данъчен склад по смисъла на Закона за акцизите и данъчните складове, е длъжно да предава по дистанционна връзка на Националната агенция за приходите и данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия с течни горива, поради което и е издадена оспорената Заповед за налагане на принудителна административна мярка № ФК–С854-0083724/18.12.2020г., издадена от Началника на отдел „Оперативни дейности“-С. в Главна дирекция „Фискален контрол“ при ЦУ на НАП .

При така установените факти съдът достигна до следните правни изводи:

Жалбата е подадена в законоустановения срок от надлежна страна, срещу подлежащ на оспорване административен акт и е процесуално допустима.

Разгледана по същество същата е НЕОСНОВАТЕЛНА.

Съгласно чл.186, ал.3 ЗДДС компетентен да наложи ПАМ по чл. 186, ал. 1 от ЗДДС е

орган по приходите или от оправомощено от него длъжностно лице. За доказване компетентността на органа, издал акта, по делото е представена Заповед № ЗЦУ-1148/25.08.2020 г. на Изпълнителния директор на НАП, съгласно т. 1 от която началниците на отделите „Оперативни дейности“ в ГД „Фискален контрол“ в ЦУ на НАП са упълномощени да налагат принудителна административна мярка запечатване на обект по чл. 186 ЗДДС. По делото е представена и Заповед № 3766/25.09.2019 г. Въз основа на изложеното съдът намира, че оспорената заповед е издадена от компетентен орган в кръга на предоставените му правомощия. Заповедта е в предписаните от закона форма и съдържание. Към заповедта са изложени обширни мотиви. В хода на административното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните норми.

Съгласно чл. 118, ал. 6 от ЗДДС, всяко регистрирано и нерегистрирано по този закон лице извършващо доставки/продажби на течни горива от търговски обект, с изключение на лицата, извършващи доставки/продажби на течни горива от данъчен склад по смисъла на ЗДДС, е длъжно да предава по дистанционна връзка на НАП и данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия с течни горива.

Изчерпателно е посочено, че разпоредбата е доразвита в чл. 3, ал. 3 от Наредба № Н-18/13.12.2006 г. за регистриране и отчитане чрез фискални устройства на продажбите в търговските обекти, изискванията към софтуерите за управлението им и изисквания към лицата, които извършват продажби чрез електронен магазин на министъра на финансите, съгласно която всяко лице, което извършва продажба на течни горива чрез средства за измерване на разход е длъжно да регистрира и отчита продажбите на течни горива чрез издаване на фискална касова бележка от ЕСФП и е длъжно да предава на НАП по установената дистанционна връзка и данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия с течни горива.

Дружеството – жалбоподател попада в обхвата на лицата, посочени в чл. 118, ал. 6 от ЗДДС и чл. 3, ал. 3 на Наредба № Н-18/13.12.2006 г. за регистриране и отчитане на продажби в търговските обекти чрез фискални устройства, според който всяко лице, което извършва продажби на течни горива е длъжно да подава данни на НАП за дейността от търговския обект, така че да може да се определят наличните количества горива в обекта, което задължение не е изпълнено и от подаваните от дружеството данни не може да се установи реалното получено и налично гориво.

Безспорно е установено, че същото като е било длъжно не е изпълнило задължението си да предава по дистанционна връзка на Националната агенция за приходите и данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия с течни горива, така че да може да се определят наличните количества горива в обекта за периода от 22.10.2020 г. до 06.12.2020 г.

Съгласно разпоредбата на чл. 41, ал. 1 от Наредба Н-18/13.12.2006 г. на МФ в 7-дневен срок след изтичане на всеки месец и година лицето по чл. 3, използващо

ЕСФП, отпечатва съкратен отчет на фискалната памет от всяка ЕСФП в обекта за съответния период.

Органите по приходите са установили и нарушение на разпоредбата на чл. 41, ал. 1 от Наредба Н-18/13.12.2006 г. на МФ.

За периода 02.2020 г. не са отпечатани в срок месечни отчети, 3 броя както следва: Изведен е отчет №0011301/04.12.2020 г. от ЕСФП с №RE003305 за датите 01.02.2020 г., 28.02.2020 г. и 29.02.2020 г. Изведен е отчет №0212212/04.12.2020 г. от ЕСФП с №RE003148 за датите 01.02.2020 г.; 02.02.2020 г.; 03.02.2020 г.; 04.02.2020 г.; 05.02.2020 г.; 06.02.2020 г. и 07.02.2020 г. Изведен е отчет №0161781/04.12.2020 г. от ЕСФП с №RE0032203 за датите 01.02.2020 г.; 25.02.2020 г.; 26.02.2020 г.; 27.02.2020 г.; 28.02.2020 г. и 29.02.2020 г.

За периода 10.2020 г. не е отпечатан в срок месечен отчет 1 брой както следва: Изведен е отчет №000222/09.12.2020 г. от ЕСФП №RE003369 за датите 01.10.2020 г.; 02.10.2020 г.; 03.10.2020 г.; 30.10.2020 г. и 31.10.2020 г.

За периода 11.2020 г. не е отпечатан в срок месечен отчет 1 брой както следва: Изведен е отчет №00002223/09.12.2020 г. от ЕСФП №RE003369 за датите 01.11.2020 г.; 02.11.2020 г.; 03.11.2020 г.; 04.11.2020 г. и 30.11.2020 г.

Като доказателство за резултатите от проверката е съставен на основание чл. 110, ал. 4 във връзка с чл. 50, ал. 1 от ДОПК Протокол за извършена проверка серия АА №0083724 от 09.12.2020 г. ведно с 4 броя Дневни финансови отчети, 4 броя описи на парите в касата, 4 броя свидетелства за регистрация на ФУ, Договор за последна доставка на гориво, отчет от нивомерната система.

Неоснователно и е твърдението за несъразмерност на наложената ПАМ. В случая става въпрос за продължавано нарушение, освен това се касае до принудителна административна мярка, а не за административно наказание, поради което не може да се прави възражение за явна несправедливост. В Заповедта са изложени и подробни мотиви за продължителността на срока. Запечатването на обекта, в настоящия случай административният орган е наложил запечатване за срок от 14 дни, което е съразмерно с извършеното нарушение и въпреки това е изложил подробни мотиви в оспорения акт. По делото са представени доказателства от жалбоподателя за установяване и отстраняване на техническа неизправност, но с оглед целта на тази ПАМ - промяна в начина на извършване на дейността в конкретния обект, то съдът намира същата за законосъобразна.

Предвид изложените съображения, съдът намира, че оспореният индивидуален административен акт отговаря на изискванията за законосъобразност, поради което жалбата срещу него, като неоснователна, следва да бъде отхвърлена.

В съответствие с нормата на чл. 143, ал. 3 АПК във вр. с чл. 37 от Закона за правната помощ в полза на ТД на НАП С. следва да бъде присъдено

юрисконсултско възнаграждение, предвид осъществените от пълномощника на ответника процесуални действия, в размер на сумата от 100 лева.

Така мотивиран, съдът

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на [фирма], ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица], ет.20, представлявано от Д. С. Т., чрез пълномощника – адв. Е. Д., срещу Заповед за налагане на принудителна административна мярка № ФК –С854- 0083724/18.12.2020г., издадена от началника на отдел „Оперативни дейности“-С. в Главна дирекция „Фискален контрол“ при ЦУ на НАП, с която на основание чл.186, ал.1, т.1, б.”г” ЗДДС и чл.187, ал. 1 от ЗДДС е наложена принудителна административна мярка - запечатване на търговски обект – бензиностанция „О. Д.“, Автомагистрала „Л.“ км. 17 +150 ляво, стопанисван от [фирма] и забрана за достъп до него за срок от 14 (четирнадесет) дни.

ОСЪЖДА [фирма], ЕИК:[ЕИК], да заплати на Националната агенция за приходите юрисконсултско възнаграждение в размер на 100 (сто) лева.

Решението може да бъде обжалвано пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Решението да се съобщи на страните чрез изпращане на препис от него по реда на чл. 137 АПК.

СЪДИЯ: