

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№

гр. София, 01.11.2023 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 12
състав, в закрито заседание на 01.11.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Наталия Ангелова

като разгледа дело номер **5668** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Съдебното производство по делото е по реда на чл. 156 и следващите от ДОПК.

Делото е образувано по жалба от "ГАМА РИНГ ТОТАЛ" ЕООД с ЕИК[ЕИК] със седалище в [населено място], против Ревизионен акт № Р-22220222002997-091-001/09.01.2023г. , издаден от Т. Б. Г. - орган възложил ревизията, и С. М. - ръководител на ревизията, в частта, в която актът е потвърден с Решение № 403/31.03.2023г. на директора на Дирекция "Обжалване и данъчно-осигурителна практика" при Централно управление на Националната агенция за приходите - С., а именно: за определени допълнителни задължения по ЗДДС за данъчен период м. 04.2022 г. поради непризнато намаление на начисления ДДС общо в размер на 31 091,89 лв. в резултат на издадени неправомерно според ревизиращите и директор, кредитни известия, и е начислена лихва за забава в размер на 816,99лв.

В съдебно заседание от 02.10.2023г. съдът е отложил произнасянето по направеното искане за изслушване на заключение на вещо лице С молба, представена на 02.10.2023г. , от страна на дружеството- жалбоподател са направени буквално следните изявления:

"А/С цел доказване на твърденията ни по жалбата за незаконосъобразност на оспорения ревизионен акт Ви моля да допуснете изслушване на съдебно счетоводна експертиза със следните задачи:

- 1.Вещото лице да извърши проверка в нашето счетоводство и да даде заключение осчетоводени ли са и по какъв начин издадените кредитни известия № 44/19.04.2022 г., № 42/18.04.2022 г., № 41/18.04.2022 г. и № 43/19.04.2022 г. към [улица] ЕООД;
- 2.Вещото лице да направи проверка на платежните банкови документи и на извършените счетоводни записвания и да даде заключение получени ли са в банковата сметка и на ГАМА РИНГ ТОТАЛ ЕООД плащания от [улица] ЕООД по фактурите, за които са издадени кредитни известия;

Б/ Оспорвам истинността на представените с административната преписка писмени доказателства относно Бул корект ЕООД, а именно Акт СМР 6/30.10.2021 г. и Протокол обр 19 към фактура № 39/30.10.2021 г., банково извлечение за извършени плащания от Бул корект ЕООД. Относно документи от [улица] ЕООД оспорвам истинността на Акт СМР 1/15.02.2021 г., Акт СМР 2/04.03.2021 г. и на извлеченията от банковата сметка на [улица] ЕООД."

Също е посочено, че: оспорените документи са "неистински - неверни и неавтентични. Те не доказват извършени към Гама ринг тотал ЕООД плащания по банков път. Твърдим, че не сме получавали такива плащания и именно затова не сме ги върнали."

В казуса по делото не е спорно, че дружеството-жалбоподател е отразило в счетоводните си регистри и в дневниците си по ЗДДС процесните фактури и КИ, поради което е безпредметно нещо лице да извършва проверки по тези въпроси в счетоводството му.

Дружеството-жалбоподател е издало и предмет на спор са кредитни известия (КИ) , издадени по фактури, представени с жалбата по делото. Така КИ № 41/18.04.2022 г. към фактура № 0..18/04.03.2021г. издадено от "ГАМА РИНГ ТОТАЛ" ЕООД като доставчик на "БУЛ КОМЕРС 2" ЕООД като получател. В КИ като основание за промяна на данъчната основа е посочено следното: "Акт СМР 2/04.03.2021г. " , с данъчна основа (ДО) в размер на 10 806,75лв. и ДДС в размер на 2 161,35лв., общо 12 9658,10лв. - л.24 от делото.

Към това КИ е представена и посочена в него фактура № 0..018/04.03.2021г. , издадена от Гама РИНГ ТОТАЛ ЕООД като доставчик на от "ГАМА РИНГ ТОТАЛ" ЕООД като доставчик на "БУЛ КОМЕРС 2" ЕООД като получател о доставката. Видно от фактурата на л.25 от делото, в графата наименование на стоката/услугата е посочено следното: "Акт СМР 2/04.03.2021г. " , стойностите по фактурата съвпадат със стойностите на КИ - ДО в размер на 10 806,75лв. и ДДС дв размер на 2 161,35лв., общо 12 9658,10лв. Освен това, във фактурата изрично се съдържа графа " ПЛАЩАНЕТО, СТОКАТА/ УСЛУГАТА СА ПОЛУЧЕНИ НА:" като под този надпис се съдържат следните данни: "дата - 04.03.2021 Място : " ; "От лицето: А. Р.". Не се съдържа означение, че плащането следва да се извърши по банков път.

Идентични са и данните по отношение на КИ № 0..44/19.04.2022г. към фактура №..039/30.10.2021г. , с основание "АКТ СМР 6/30.10.2021г."

с получател "БУЛ КОРЕКТ ЕООД.

Доказателствените искания не са съобразени със съдържанието на посочените фактури и КИ - така се оспорват като неистински документи, които самото дружество е посочило като основание за издаване на фактурите. С така направеното изявление до съда самото то въвежда твърдение, че фактурите са издадени въз основа на неистински документи и от самото дружество ,което съставлява основание, изключващо правото на ползване на данъчен кредит по самите фактури , невъведено с РА и по отношение на него важи забраната по чл.1690, ал.5 ДОПК - със съдебното решени езда се влошава положението на жалбоподателя.

По отношение на останалите две КИ:

- КИ № 42/18.04.2022г. към фактура № №..021/09.04.2021г. с основание "по договор за подизпълнител от 05 април, обект х-л С.",

-КИ №00..043/19.04.2022г. към фактура 0..024/30.04.2021г. с основание " договор подизпълнител 4.2021г.",

идентично основание се съдържа във фактурите. Следва да се посочи, че във всички фактури е посочена дата в графата "плащането, стоката/услугата са получени на:", няма данни във фактурите за плащане по банков път и по конкретна сметка на дружеството доставчик от получателя. Няма има отбелязване, че се касае за авансово плащане по договора.

Освен горното, направените доказателствени искания не съответстват към предвидени в закона основания за издаване на КИ. На основание чл. 115, ал. 1 ЗДДС при изменение на данъчната основа на доставка или при развалянето на доставка, за която е издадена фактура, доставчикът е длъжен да издаде известие към фактурата, а съгласно чл. 115, ал. 2 ЗДДС известието се издава задължително не по-късно от 5 дни от възникване на съответното обстоятелство по ал. 1, а когато се издава за доставка, за която е издадена фактура с начислен данък за получено авансово плащане, в 5-дневен срок от датата на връщането, прихващането или уреждането по друг възмезден начин на авансово преведената сума за размера на върнатата, прихваната или уредената по друг възмезден начин сума. конкретно за развалянето на сделката, а в случай на плащания - и банкови документи, които документират извършеното възстановяване на плащания. На доказване подлежи и изпълнението на изискването в чл. 115, ал. 5 ЗДДС КИ да се издава в два екземпляра и задължението на получателя по доставката да отрази полученото КИ дневника за покупките си и по този начин да коригира ползвания данъчен кредит по реда на чл. 78 ЗДДС. Също дружеството-жалбоподател като издател на КИ следва да докаже връчването на КИ на получателя по доставката, респективно издателят на КИ следва да докаже, че е било невъзможно и изключително трудно връчването на КИ на получателя, с оглед решението на СЕС по дело Kraft Food Polska, C-588/10 - случай на полагане на дължимата грижа от страна на доставчика, за да се увери, че получателят на стоките притежава коригираната фактура и че е запознат с нея.

В случай, че дружеството-жалбоподател претендира, че основанието е развалянето на договор между него и получателите по доставките, то следва да ангажира доказателства за това. Следва да се посочи, че получателите по доставките - "БУЛ КОРЕКТ" ЕООД и "БУЛКОМЕРС" ЕООД са поддържали пред ревизиращите органи, че от страна на "ГАМА РИНГ ТОТАЛ" ЕООД са изпълнени доставките, предмет на фактурите. В случай, че дружеството-жалбоподател претендира, че не е изпълнило договорите и поради неизпълнение от негова страна едностранно е развалило договорите, то следва да докаже това. КИ не съставляват доказателство за разваляне на договора, а следва да се издадат като последица от осъществено преди издаването им разваляне на договора. Развалянето на договора следва да се докаже с други доказателствени средства - най-малкото с изявление до другата страна, че разваля договора на конкретно основание или с настъпило друго основание, по силата на което, договорът следва да се счита за развален от настъпването му.

Твърденията на дружеството-жалбоподател, че неплащане от страна на получателите по доставките съставлява основание за корекция на данъчната основа по посочените фактури, съставлява предвидено в закона основание за такава корекция само при несъбираемо вземане - по реда на ЗДДС, Глава тринадесета "а" НАМАЛЯВАНЕ НА ДАНЪЧНА ОСНОВА И НАЧИСЛЕН ДАНЪК ПРИ НЕСЪБИРАЕМО ВЗЕМАНЕ (НОВА - ДВ, БР. 102 ОТ 2022 Г., В СИЛА ОТ 01.01.2023 Г.) от ЗДДС. За упражняването на посоченото право също са установени изрични изисквания, които подлежат на доказване (чл.126а - 126в ЗДДС) предвидено е и

изключение от това право. Понятието несъбираемо вземане е дефинирано в закона, само неплащането от страна на доставчиците не е достатъчно за да се приеме вземането за несъбираемо. Следва да се посочи, че жалбоподателят не е въвел твърдение, че вземанията му по фактурите са несъбираеми.

На основание всичко изложено, съдът следва да предостави възможност на жалбоподателя да ангажира доказателства и му даде указания, с оглед на което и

ОПРЕДЕЛИ:

УКАЗВА на жалбоподателя, че направените с писмено изявление по делото от 02.10.2023г. доказателствени искания са по въпроси, които не са спорни по делото, съдържат противоречия със съдържанието на издадените от дружеството фактури, нарушават забраната за влошаване на положението му със съдебното решение и са неотнормирани към доказване на предвидени в закона изисквания за издаването на процесните КИ.

ПРЕДОСТАВЯ ВЪЗМОЖНОСТ на дружеството-жалбоподател най-късно в 7-дневен срок преди следващото съдебно заседание да уточни и допълни доказателствените си искания по молбата му от 02.1.2023г. , обсъдена в мотивите на определението, като ангажира относими към предвидени в закона изисквания за издаването на процесните КИ доказателствени средства, като съобрази и изложеното в мотивите на определението за изискванията на закона.

Определението не подлежи на обжалване, преписи да се връчат на страните.

Съдия: