

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№

гр. София, 05.04.2023 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 74 състав,
в закрито заседание на 05.04.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Младен Семов

като разгледа дело номер **1709** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

С определение от 10.03.2023г. съдът е конституирал страните, разпределил е доказателствената тежест и е насрочил делото за разглеждане в открито съдебно заседание за 22.05.2023г. от 13:40ч. По отправените с жалбата доказателствени искания съдът не се е произнесъл, тъй като е следвало да администрира жалбата и да изчака отговора на ответната страна и неговото становище.

След постъпване на отговора от ответника и при подготовка разглеждане делото в открито заседание, с цел недопускане отлагането му, съдът пристъпва към изясняване на доказателствената част, с оглед заявеното от страните.

Във връзка с доказателственото искане на жалбоподателя за допускане на свидетел за разпит, който да установи, че не е извършено твърдяното от органа нарушение, в частност – г-жа В., служител на БАМ:

Съгласно чл.118 ал.6 от ЗДДС, 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.

На следващо място, съгласно чл.118 ал.4 от ЗДДС, Министърът на финансите издава наредба, с която се определят условията, редът и начинът за одобряване или отмяна на типа, за въвеждане/извеждане във/от експлоатация, регистрация/дерегистрация, отчитане, съхраняване на документи, издавани от/във връзка с фискално устройство и интегрирана автоматизирана система за управление

на търговската дейност; сервизното обслужване, експертизите и контролът на фискално устройство и интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност, техническите и функционалните изисквания към тях; изискванията, редът и начинът за установяване на дистанционна връзка и подаването на данни към Националната агенция за приходите; издаването на фискални касови бележки от фискално устройство и касови бележки от интегрирана автоматизирана система за управление на търговската дейност и задължителните реквизити, които трябва да съдържат; видът на подаваните данни, формата и сроковете на подаването им.

Съгласно чл.3 ал.2 от Наредба № № Н-18 от 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, лице, което извършва продажби 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, включително за платените чрез внасяне на пари в наличност по платежна сметка, кредитен превод, директен дебит, наличен паричен превод или пощенски паричен превод по ал. 1. Задължението за издаване на фискален бон се отнася и за извършване на продажби от ЕСФП, работеща в режим на самообслужване. Регистриране на продажби на течни горива чрез ЕСФП при условия на отложено плащане се приключва с вид плащане "резерв 1" – "отложено плащане".

По силата на ал.3 на чл.3 от Наредбата, всяко лице по ал. 2 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 на течни горива. За тази цел като средство за измерване от одобрен тип се използва нивомерна измервателна система за обем на течни горива с информационен изход за свързване към централно регистриращо устройство на ЕСФП и подлежи на метрологичен контрол.

По силата на чл. 164 ал.1 т.3 от ГПК,редом с другото, свидетелски показания се допускат във всички случаи, освен ако се отнася за установяване на обстоятелства, за доказването на които закон изисква писмен акт.

В настоящият казус чл.3 ал.3 от Наредбата предвижда чрез данните от нивомерната измервателна система да се установяват наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия на течни горива, което от своя страна обуславя и задължението за издаване на касов бон за регистрация и отчитане продажбите на течни горива. В този смисъл свидетелските показания се явяват недопустими.

Успоредно с това, преценката относно наличието на нарушение, посредством издаване процесната ЗНПАМ е преценка по същество на спора, чийто отговор дължи съда и не може да бъде даден чрез свидетелски показания.

Като контратеза обаче, във връзка с наличието, изправността, функционалността на измервателната система, както и начина на отчитане на посочените данни, допустимо се явява искането на жалбоподателя за допускане на съдебно-техническа експертиза, която да отговори на постановените от него въпроси, свързани с въвеждането в стопанисвания от него обект на електронна система с фискална памет за отчитане оборотите от продажби на течни горива, свързаността с НАП, функционирането на нивомер, свързан с електронната система на НАП,

доставеното количество пропан-бутан на обекта на посочената дата,подадените данни към НАП и наличието на разлика между доставено и отчетено към НАП, количество.

Поради това и на основание чл.164 ал.1 т.3 и чл.195 от ГПК,Административен съд София-град,

ОПРЕДЕЛИ:

НЕ ДОПУСКА събиране на гласни доказателствени средства – разпит на свидетел, относно установяване на посочените в жалбата /л.10 от делото, л.5 от жалбата/, обстоятелства.

ДОПУСКА съдебно-техническа експертиза със задачи посочени от жалбоподателя на л.10 от делото/стр.5 от жалбата/.

НАЗНАЧАВА за вещо лице доц. д-р. инж. Г. М. М., адрес: [населено място],[жк], [жилищен адрес] телефон за връзка: [ЕГН].

ОПРЕДЕЛЯ първоначален депозит за вещо лице в размер на 650 лева, вносим от жалбоподателя в 7-дневен срок от съобщаване на настоящето определение.

УКАЗВА на жалбоподателя, че при невнасяне на депозит за вещо лице в посочения срок и непредставяне на доказателства за това, допуснатата експертиза ще бъде заличена.

УКАЗВА на вещото лице в случай на невъзможност да изготви ССЕ, по поставените от жалбоподателя задачи, да уведоми съда своевременно.

ДА СЕ ВРЪЧИ на страните и вещото лице препис от настоящето определение.

ДА СЕ ПРИЗОВЕ вещото лице за насроченото на 22.05.2023г. от 13.40ч., съдебно заседание

ОПРЕДЕЛЕНИЕТО не подлежи на обжалване.

СЪДИЯ: