

# РЕШЕНИЕ

№ 655

гр. София, 29.01.2024 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 20 състав**, в публично заседание на 13.12.2023 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Светлана Димитрова**

при участието на секретаря Кристина Петрова, като разгледа дело номер **9181** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 156 и сл. от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК) във вр. с чл. 129, ал. 7 ДОПК. Образувано е по жалба на „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица]-11км., чрез представител по пълномощие адв. К. срещу акт за прихващане или възстановяване (А.) № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г., издаден от Т. М. Р., на длъжност главен инспектор по приходите в отдел „Ревизии и събиране на вземания“, Дирекция „Общински приходи“ на Столична община, мълчаливо потвърден от кмета на Столична община в частта, в която е отказано възстановяване на законната лихва за периода от 02.02.2021г. до 30.11.2022г., върху възстановените със същия А. недължимо платени и събрани суми за данък върху недвижимите имоти за 2015г. - 21486.94лв. и такси битови отпадъци по ЗМДТ за 2015г.-45 248,75лв., в общ размер на 12 635.63лв. /3981.37лв. върху ДНИ за 2015г. и 8384.26лв. върху ТБО за 2015г./ В жалбата се сочи, че А. в обжалваната част е незаконосъобразен, постановен в противоречие с чл. 129, ал. 6 и ал.3 ДОПК, тъй като с акта на дружеството е възстановена законна лихва в по-малък размер /за периода от 01.12.2022г. до 13.06.2022г.-датата на издаване на А./ Твърди се, че производството по възстановяване на платените от дружеството ДНИ и ТБО за 2015г. за притежавания недвижим имот с парт. № М383 в землището на [населено място], район К. на Столична община е образувано във връзка с подадено от дружеството искане за прихващане или възстановяване по чл.129 от ДОПК, с вх. № ДКР20-ТД26-177 от

31.12.2020г., по което са издадени общо три А., като последният от тях е предмет на жалбата на дружеството в частта за определените дължими лихви. Претендира се отмяна на А. № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г., в обжалваната част и връщане на преписката на органа за ново произнасяне и издаване на А. с указание да възстанови законната лихва за забава върху главницата от 21486.94лв. ДНИ за 2015г., в размер на 3981.37лв. и върху главницата 45 248,75лв. ТБО за 2015г., в размер на 8384.26лв., считано от 02.02.2021 г. до 30.11.2022г. Оспорването се поддържа от адв. К., който моли съда да отмени А. в оспорената част по съображенията, изложени в жалбата. Претендира присъждане на разноски в производството по списък по чл. 80 ГПК/л.93/. Ответникът – кметът на Столична община, чрез процесуалния си представител юрисконсулт Д., счита жалбата за неоснователна. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение и възражава по размера на претендираното от жалбоподателя адвокатско възнаграждение. В срока даден от съда не представя писмени бележки.

Софийска градска прокуратура, уведомена, не изразява становище по основателността на жалбата.

Съдът, като обсъди становищата на страните и доказателствата по делото и направи проверка на законосъобразността на обжалвания административен акт, приема за установени следните обстоятелства по делото:

Не е спорно между страните, че във връзка с подаденото от „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД искане за прихващане или възстановяване, с вх. № ДКР20-ТД26-177 от 31.12.2020 г./л.53/ бил издаден от М. Б. С., на длъжност главен инспектор в отдел „Ревизии и събиране на вземания“ към дирекция „Общински приходи“ СО, А., рег. № СФД21-ТД26-153-/29.01.2021 г., потвърден изцяло с Решение № СОА21-РД28-17/21.04.2021г. на кмета на СО, с който е отказано прихващане или възстановяване на недължимо платени суми от дружеството суми ,в общ размер на 481 281,68 лв., от които данък върху недвижимите имоти - 150 408,56 лева и такса за битови отпадъци - 330 873,12 лева, за периодите от 01.01.2014 г. до 31.12.2020 г., за имот партиден № М383 в землището на [населено място], район К. на Столична община.

Този А. след обжалването му от дружеството е отменен като незаконосъобразен с влязло в сила на 01.12.2022г. Решение №4359 от 28.06.2022г., постановено по адм.д. № 5278/2021г. по описа на Административен съд София град, като съдът е изпратил преписката на компетентния орган по приходите при Столична община за издаване на акт за прихващане или възстановяване по искане, вх. № ДКР20-ТД26-177/31.12.2020 г., подадено от „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД, при съобразяване на указанията по тълкуване и прилагане на закона, дадени с мотивите на решението, в 14-дневен срок от влизането му в сила. Видно от мотивите на решението, съда е приел, че с оспорения А. ,в нарушение на материалния закон – чл. 10, ал. 1 и ал. 3 ЗМДТ вр. чл. 24, ал. 5, т. 2 ЗОЗЗ, е отказано възстановяване на недължимо платени суми, заявени с искане за прихващане или възстановяване с вх. № Д. 20-ТД26-177/31.12.2020 г. от „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ“ ЕООД, в общ размер на 66 735,69 лв., представляващи платен ДНИ за 2015 г., в размер на 21 486,94 лв. и платена ТБО за 2015 г. в размер на 45 248,75 лв.

Не са спорни между страните и обстоятелствата ,които се установяват и от доказателствата по делото, че в рамките на 14 дневния срок от влизане в сила на съдебното решение органите по приходите при СО не са издали А. в изпълнение на

задължителните указания на съда; че със заявление ,вх. № СФД23-ТД26-734 от 02.02.2023г./л.34/ дружеството, на основание чл.129,ал.5 ДОПК във връзка с чл.4,ал.1, 3, 4 и 5 и чл.9б от ЗМДТ е предявило пред органите по приходите на СО влязлото в сила съдебно решение и е поискало в 30 дневен срок от подаване на заявлението ,да бъдат възстановени изцяло недължимите платени и събрани суми, посочени в съдебното решение ,ведно със законната лихва ,считано от 02.02.2021г., когато сумите е следвало да бъдат възстановени съгласно подаденото искане по чл.129 от ДОПК до окончателното им възстановяване ; че от орган по приходите в СО ,Н. Ц. Х. -С. е издаден Акт за прихващане или възстановяване № СФД23-ТД26-1181/01.03.2023г.,с който е отказано исканото възстановяване на недължимо платените и събрани от дружеството суми за ДНИ и ТБО за 2015г.,ведно с акцесорните задължения за лихви; че този А. след връчването му е обжалван по административен ред от дружеството с жалба с вх. № СФД23-ТД26-1181-1/ от 28.03.2023г. на СО , в резултат на което издаденият А. от 01.03.2023г., е отменен от кмета на Столична община.

С резолюция за извършване на проверка № СФД23-ТД26-2903/12.06.2023 г., издадена от Е. К., на длъжност началник отдел „Ревизии и събиране на вземания“, дирекция „Общински приходи „при СО, на екип от инспектори при СО е възложена проверка относно наличие/ липса на основание за възстановяване/ прихващане на сумите, за ДНИ и ТБО за 2015г., цитирани със заявление № СФД23-ТД26-734/02.02.2023 г. на основание влязло в сила съдебно Решение №4359/28.06.2022г.по адм.д. № 5278/2021г. на АССГ и съгласно писмо на директора на дирекция „Общински приходи“, с рег. № СФД23-ТД26-1181/07.06.2023г., с което се отменя А. № СФД23-ТД26-1181/01.03.2023г.

На 16.06.2023г. от Т. М. Р., на длъжност главен инспектор по приходите в отдел „Ревизии и събиране на вземания“, Дирекция „Общински приходи“ на Столична община е издаден третия по ред А. № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г.,предмет на обжалване по делото, с който, на жалбоподателя е възстановен данък върху недвижимите имоти за 2015г., в размер на 21 486.94лв. и такса битови отпадъци в размер на 45 248.75лв.,ведно с законната лихва върху главниците в размер на 1300.65лв. за ДНИ и съответно - 2 739,01 лв. за ТБО ,за периода 01.12.2022г./датата на влизане в сила на решение №4359/28.06.2022г.по адм.д. № 5278/2021г. на АССГ/ до датата на издаване на А.. Не е спорно и че посочените суми с този А./главници и лихви/, са ефективно възстановени по банковата сметка на дружеството.

С жалба, вх. № СФД23-ТД26-2941-1/26.06.2023г. на СО дружеството, по реда на чл.152,ал.1 вр. чл.129 ал.7 ДОПК вр. с чл.4,ал.1 ЗМДТ ,е обжалвало пред кмета на СО издадения А. в частта ,в която не му е възстановена законната лихва върху възстановените със същия А. недължимо платени и събрани суми за ДНИ и ТБО за 2015г. за периода от 02.02.2021г.до 30.11.2022г., в общ размер на 12 365.63лв., изчислен с програмата на уебсайта на НАП /3 981.37лв върху ДНИ и 8384.26лв.върху ТБО/ по аргументи,аналогични на изложените пред съда.

Не спорно, че решаващият орган -кмет на Столичната община не се е произнесъл по жалбата в срока по чл.155,ал.1 ДОПК, изтекъл на 26.08.2023г., поради което А. в обжалвана му пред съда част е мълчаливо потвърден. В останалата необжалвана част А. е влязъл сила.

При така установената фактическа обстановка съдът достига до следните правни изводи:

Жалбата е процесуално допустима. Жалбоподателят е адресат на акта, засегнат

неблагоприятно от обективизираното в същия властническо волеизявление, поради което има правен интерес от оспорване. Жалбата е подадена в срока по чл. 156, ал. 5 ДОПК, на 18.09.2023г. и е насочена срещу индивидуален административен акт, подлежащ на съдебен контрол за законосъобразност.

Разгледана по същество жалбата е основателна

А. № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г. е издаден от компетентен орган по приходите (Т. М. Р. на длъжност главен инспектор по приходите), определен да извърши проверка по искането на жалбоподателя с резолюция за извършване на проверка № СФД23-ТД26-2903/12.06.2023 г., на основание влязло в сила съдебно Решение №4359/28.06.2022г. по адм.д. № 5278/2021г. на АССГ и съгласно писмо на директора на дирекция „Общински приходи“ с рег. № СФД23-ТД26-1181/07.06.2023г. с което се отменя А. № СФД23-ТД26-1181/01.03.2023г.

Оспореният акт за прихващане и възстановяване е издаден в съответствие с изискванията за форма на административния акт, по смисъла на чл.59, ал.1 от АПК, във връзка с § 2 от ДР на ДОПК. Не се твърдят и не се установяват допуснати съществени нарушения на процесуалните правила ,които да повлияят на съдържанието на акта.

Спорът между страните е правен и се свежда до това коя следва да е началната дата за изчисляване на законната лихва върху сумите, установени за възстановяване за ДНИ и ТБО за 2015г.с издадения А. № № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г.

Съгласно разпоредбата на чл. 129, ал. 6 от ДОПК, недължимо внесените или събрани суми, с изключение на задължителни осигурителни вноски, се връщат със законната лихва за изтеклия период, когато са внесени или събрани въз основа на акт на органа по приходите. В останалите случаи сумите се връщат със законната лихва от деня, в който е следвало да бъдат възстановени по реда на чл. 129, ал. 1, т. 1 - т. 4 от ДОПК.

В конкретния случай недължимо внесените от дружеството суми за ДНИ и ТБО за 2015г. не са установени и събрани въз основа на издаден акт на орган по приходите. Съдът приема, че в случая е приложима хипотезата на чл. 129, ал. 6 изр. второ от ДОПК, като ал. 3 на чл. 129 ДОПК регламентира срокът в който е следвало да се извърши възстановяването - 30-дневен срок от постъпване на искането.

Приходната администрация в СО е получила първоначалното искане с вх.№ ДКР20-ТД26-177 за възстановяване на недължимо платените суми за ДНИ и ТБО за 2015г. на 31.12.2020 г., като предвиденият в чл. 129, ал. 3 от ДОПК 30-дневен срок е изтекъл на 01.02.2021 г. вкл., а частично оспорения в настоящото производство А. , с който са възстановени недължимо платените суми за 2015г. ДНИ, в размер на 21 486,94 лв. и ТБО г. в размер на 45 248,75 лв. е издаден на 16.06.2023 г. Подлежащата на възстановяване законна лихва върху възстановените суми с А. се дължи считано от 02.02.2021г.до 16.06.2023г.,тоест законна лихва се дължи и за периода от 02.02.2021г. до 30.11.2022г .

Предвид изложеното А. в оспорената му част следва да се отмени като незаконосъобразен. Тъй като естеството на акта не позволява решаването на делото по същество, на основание чл. 160, ал. 3 от ДОПК, съдът следва да върне преписката на компетентния орган по приходите със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона, а именно - да възстанови сумата за законната лихва на жалбоподателя при съобразяване на правилото на чл. 129, ал. 6, изр. второ ДОПК, и за претендиращия период преди издаване на А. № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г., считано от 02.02.2021г. до 30.11.2022г.вкл., върху възстановените със същия А.

недължимо платени и събрани суми за данък върху недвижимите имоти за 2015г. - 21486.94лв. и такси битови отпадъци по ЗМДТ за 2015г.-45 248,75лв.

На основание чл. 81 ГПК във вр. с § 2 ДР на ДОПК съдът следва да се произнесе по претенциите на страните за присъждане на разноски.

На основание чл. 161, ал. 1, изр. 1 ДОПК, предвид изхода на спора, на жалбоподателя се дължат разноски. Същият е представил списък по чл. 80 ГПК, подкрепен от доказателствата по делото- фактура № 447 от 11.12.2023г. за предоставени от адв. К. правни услуги във връзка с процесуално представителство ,защита и съдействие по адм.д. № 9781/2023г. на АССГ. В последната е удостоверено плащане на адвокатско възнаграждение, в размер на 1500 лева./без ДДС/. Възражението на пълномощника на ответника за прекомерност на претендираното от жалбоподателя адвокатско възнаграждение в същия размер е неоснователно, доколкото присъдено възнаграждение е в минимален размер/арг. чл. 7, ал. 2, т. 3 вр. чл.8,ал.1 от Наредба № 1 от 9.07.2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения). Във връзка с това на жалбоподателя се дължат разноски в общ размер 1550 лева, включващ и заплатената държавна такса от 50,00 лева.

Предвид изхода на делото и по аргумент от противното на чл. 161, ал. 1, изр. 2 ДОПК искането на ответника за присъждане на юрисконсултско възнаграждение е неоснователно, като при отхвърляне на претенция за разноски, съобразно константната практика на ВКС, не се постановява нарочен диспозитив.

Така мотивиран ,съдът

#### Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ по жалба на „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ” ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица]-11км., акт за прихващане или възстановяване № СФД23-ТД26-2941/16.06.2023г., издаден от Т. М. Р., на длъжност главен инспектор по приходите в отдел „Ревизии и събиране на вземания“, Дирекция „Общински приходи“ на Столична община ,мълчаливо потвърден от кмета на Столична община в частта, в която е отказано възстановяване на законната лихва за периода от 02.02.2021г. до 30.11.2022г., върху възстановените със същия А. недължимо платени и събрани суми за данък върху недвижимите имоти за 2015г. - 21486.94лв. и такси битови отпадъци по ЗМДТ за 2015г.-45 248,75лв., в общ размер на 12 635.63лв.

ВРЪЩА делото като преписка на компетентния орган по приходите в отдел „Ревизии и събиране на вземания ,в дирекция“Общински приходи „ при Столична община за издаване на акт за прихващане или възстановяване ,съобразен с указанията по тълкуването и прилагането на закона ,дадени с настоящото решение в 14 дневен срок от влизането му в сила.

ОСЪЖДА Столична община да заплати на „МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ БЪЛГАРИЯ” ЕООД, ЕИК[ЕИК], разноски по делото, в размер на 1550 /хиляда петстотин и петдесет/лева.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд ,в 14 дневен срок от получаване на съобщенията до страните за неговото постановяване.

СЪДИЯ: