

РЕШЕНИЕ

№ 894

гр. София, 13.02.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 13 състав,
в публично заседание на 21.01.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Николай Ангелов

при участието на секретаря Паола Георгиева, като разгледа дело номер **10421** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 156 – чл. 161 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК), във връзка с чл. 129, ал.7 от ДОПК. Образувано е по жалба вх. № 53-04-909 от 22.08.2019 година, подадена от К. анд С. Импорт Експорт Е., ЕИК:[ЕИК] със седалище и адрес [населено място], [улица], вх. А, ап. 2, представлявано от Л. С., чрез адвокат С., срещу Акт за прихващане или възстановяване (АПВ) № П-22221019087535-004-01/29.05.2019г, потвърден с Решение № 1372/09.08.2019 г. на директора на Дирекция ОДОП – [населено място], при Централно управление (ЦУ) на НАП. Жалбоподателят оспорва акта за прихващане или възстановяване, с който му е отказано възстановяване на недължимо платени 7171,02лв. В жалбата са изложени аргументи, обосноваващи незаконосъобразност на АПВ, като издаден при неспазване от страна на органите по приходите на задължението им да съберат всички доказателства и да изяснят в пълнота фактическата обстановка. Изразено е искане за отмяна на АПВ и произнасяне с указания за възстановяване на претендираната сума. В съдебно заседание, жалбоподателят, чрез процесуалния си представител, адвокат С. поддържа жалбата и искането за отмяна на АПВ в обжалваната част. Претендира разности. Ответникът – директора на Дирекция ОДОП – С., при ЦУ на НАП, редовно уведомен, чрез юрисконсулт Зарева моли съда да отхвърли жалбата по съображения, изложени в писмени бележки. Претендира юрисконсултско възнаграждение. АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - С. ГРАД, след като обсъди доводите на страните и

прецени събраните и приети по делото доказателства, приема за установена следната фактическа обстановка:

Настоящата проверка е във връзка с Решение №792/09.05.2019 г. на директора на дирекция ОДОП С., по повод жалба с вх. №53-06-2348/05.03.2019 г. по регистъра на ТД на НАП С. срещу АПВ №П-22221019021602-004-001/20.02.2019 г. Проверката е извършена във връзка с подадено Искане за прихващане или възстановяване с вх. №10-53-03-176/24.01.2019 г. по регистъра на ТД на НАП С., с което е поискано възстановяване на недължимо платен корпоративен данък /КД/ в размер на 7 171,02 лв. Проверката е приключила с АПВ №П-22221019021602-004-001/20.02.2019 г., с който е констатирано, че не е налична свободна сума, подлежаща на прихващане или възстановяване на дружеството. С посоченото решение преписката е върната за извършване на повторна проверка, при която обстойно да бъде изследвана фактическата обстановка, свързана с исканата сума за възстановяване.

С Резолюция за извършване на проверка /РИП/ №П-22221019087535-ОРП-001/16.05.2019 г., издадена от Р. О. К., на длъжност старши инспектор по приходите, е възложено извършването на нова проверка на [фирма], със срок – 31.05.2019 г.

Проверката приключва с АПВ №П-22221019087535-004-001/29.05.2019 г., предмет на настоящия спор.

В хода на проверката органът по приходите е анализирал предходния АПВ от 20.02.2019 г. и решението на директора на дирекция ОДОП С., както и на наличната информация в информационния масив на НАП.

Изпратено е писмо до публичния изпълнител, водил изпълнително дело /ИД/ №170259578/2017 г. срещу [фирма], с което е изискана информация и копия на всички издадени документи относно изпълнителните основания, въз основа на които е образувано и водено изпълнителното дело, хронологичен ред за възникване и погасяване на отделните задължения по него, водената отчетност и издадените актове при погасяване на задълженията /чл. 221, ал. 5 от ДОПК/, съобщения за доброволно изпълнение, постановления и разпореждания по ИД №170259578/2017 г.

От публичния изпълнител, са представени Съобщение за доброволно изпълнение изх. №С170022-048-0113196/ 10.06.2017 г., с което лицето е уведомено, че в ТД на НАП С. е образувано ИД №170259578/2017 г. за неплатени публични вземания общо в размер на 43 321,84 лв., в т.ч. главница 42 483,90 лв. /КД/ по Закона за корпоративното подоходно облагане /ЗКПО/ за 2016 г., съгласно подадена годишна данъчна декларация /ГДД/ №221И0389354/31.03.2017 г. и лихви в размер на 837,94 лв.; Постановление за налагане на обезпечителни мерки изх. №С180022-022-0069610/25.09.2018 г. /запор върху сметка на лицето в [фирма]/ за сума в размер на 48 892,40 лв.; Разпореждане за изпълнение на запорното съобщение изх. №С180022-029-0037996/07.11.2018 г.; Разпореждане изх. №С180022-125-0340396/13.11.2018 г. за разпределение на плащане в размер на 17 129,87 лв., постъпило на 12.11.2018 г.; Постановление за отмяна на наложени обезпечителни мерки №С180022-024-0037328/26.11.2018 г.; Разпореждане за прекратяване на производство по принудително изпълнение съгласно чл. 225 от ДОПК изх. №С180022-035-0338831/26.11.2018 г.

При извършена проверка в данъчно-осигурителната сметка /ДОС/ДОИС/ на [фирма] са установени възникналите задължения и извършените плащания, както следва:

- На 31.03.2017 г. с подадена ГДД по чл. 92 от ЗКПО за 2016 г. възниква задължение

за корпоративен данък в размер на 42 483,90 лв., със срок за плащане 31.03.2017 г.

- На 10.05.2017 г. задължението е предадено за събиране на дирекция „Събиране“, отдел „Публични вземания“, сектор „Обезпечаване и събиране на публични вземания.

- На 30.05.2017 г. [фирма] е внесло 42 483,90 лв. Сумата е постъпила по ДОС на лицето, но не се е обвързала със задължението за корпоративен данък за 2016 г., тъй като по отношение на вземането вече е било образувано ИД №170259578/2017 г. и сумата е била дължима по сметка за принудително събиране.

С внесената сума от 42 483,90 лв. са погасени следните публични задължения на дружеството:

- На 31.03.2017 г. - авансова вноски за корпоративен данък за първо тримесечие на 2017 г. в размер на 2 000,00 лв.

- На 31.03.2017 г. - авансова вноски за корпоративен данък за второ тримесечие на 2017 г. в размер на 2 000,00 лв.

- На 31.03.2017 г. - авансова вноски за корпоративен данък за трето тримесечие на 2017 г. в размер на 2 000,00 лв.

- На 31.05.2017 г. - лихви за авансова вноски за корпоративен данък за второ тримесечие на 2017 г. в размер на 23,34 лв.

- На 01.04.2018 г. - корпоративен данък за 2017 г. в размер на 32 108,75 лв., деклариран с подадена ГДД по чл. 92 от ЗКПО.

- На 01.04.2018 г. - лихви, начислени по чл. 89 от ЗКПО в размер на 1 544,35 лв.

- На 01.04.2018 г. - авансова вноски за корпоративен данък за първо тримесечие на 2018 г. в размер на 2 807,46 лв.

На 03.04.2018 г. [фирма] е внесло 38 108,75 лв., с която сума са погасени следните публични задължения на дружеството:

- На 04.04.2018 г. - авансова вноски за корпоративен данък за първо тримесечие на 2018 г. в размер на 192,54 лв.

- На 04.04.2018 г. - авансова вноски за корпоративен данък за второ тримесечие на 2018 г. в размер на 3 000,00 лв.

Сума в размер на 34 916,21 лв. е останала свободна в ДОС на лицето, необвързана със задължения.

На 13.11.2018 г. е издаден АПВ №П-22221018191836-004-001, с който от надвнесената сума за възстановяване /свободна/, са прихванати изискуеми задължения за корпоративен данък за 2016 г. в размер на 32 336,07 лв., т.ч. главница 25 354,03 лв. и лихви в размер на 6 982,04 лв., изискуеми по ИД №170259578/2017 г., а остатъкът от 2 580,14 лв. е възстановен на дружеството по декларирана банкова сметка.

На 08.04.2019 г. [фирма] е внесло 49 782,74 лв., с която сума са погасени следните публични задължения на дружеството:

- На 09.04.2019 г. - корпоративен данък за 2018 г. в размер на 47 656,19 лв.

- На 09.04.2019 г. - авансова вноски за корпоративен данък за първо тримесечие на 2019 г. в размер на 2 126,55 лв.

Видно от представените от публичния изпълнител документи, във връзка с воденото ИД на [фирма] е изпратено Съобщение за доброволно изпълнение на основание чл. 221 от ДОПК изх. №С170022-048-0113196/10.06.2017 г. Със съобщението лицето е уведомено за образуването ИД за неплатени публични задължения към 10.06.2017 г. в размер на 43 321,84 лв., в т.ч. 42 483,90 лв. и лихви 837,94 лв.

На 25.06.2018 г. е издадено Постановление за налагане на обезпечителни мерки изх. №С180022-022- 069610/25.09.2018 г. С Постановлението е наложен заповест на

банковата сметка на дружеството в [фирма] за 48 892,40 лв.

На 07.11.2018 г. е издадено Разпореждане за изпълнение на запорно съобщение изх. №С180022-029- 0037996/07.11.2018 г. за прехвърляне на наличните към датата на налагане на запора суми по сметката на ТД на НАП С..

На 13.11.2018 г. е издадено Разпореждане за разпределение на плащане в размер на 17 129,87 лв., с която сума е погасена част от главницата по ИД. На 13.11.2018 г. е издаден АПВ №П-22221018191836-004-001, описан по-горе в решението.

На 26.11.2018 г. е издадено Постановление за отмяна на наложени обезпечителни мерки изх. №С180022-024-0037328/26.11.2018 г., с което е отменен наложеният запор върху сметката. На 26.11.2018 г. е издадено Разпореждане за прекратяване на производство по принудително изпълнение по ИД.

На 27.11.2018 г. от [фирма] по сметка за принудително събиране на ТД на НАП е преведена сума в размер на 2 566,45 лв., която вече не е дължима. С АПВ №П-22221018226590-004-001/09.01.2019 г. от недължимо платената сума в размер на 2 566,45 лв., са прихванати изискуеми публични задължения на [фирма] в размер на 11,67 лв. /лихви по ИД/, а остатъкът от 2 554,78 лв. е възстановен.

При извършена проверка в данъчно-осигурителната сметка на задълженото лице в информационния масив на НАП - ПП СУП - ДОС/ДОИС, е установено, че няма налични надвнесени суми, подлежащи на възстановяване/прихващане. При предходната проверка, е представена служебна бележка от Дирекция „Събиране“ изх. №С190022-181-0014920/20.02.2019 г., съгласно която срещу [фирма] няма образувани изпълнителни дела и производства по принудително изпълнение, и няма надвнесени суми по сметката за принудително събиране.

При извършената проверка в електронния регистър на НАП - ДОС/ДОИС и Справка за общите задълженията на задълженото лице /е-услуга/ е констатирано, че към 29.05.2019 г. дружеството има изискуеми задължения, събирани от НАП, в размер на 3 103,35 лв., но няма сума, подлежаща на прихващане/възстановяване. Предвид изложените обстоятелства, за дружеството не е налице сума за възстановяване в искания размер и сумата не е възстановена.

С жалба вх. № 53-06-5674/07.06.2019г. на ТД на НАП – С. АПВ е бил оспорен по административен ред пред директора на Дирекция ОДОП – С., при ЦУ на НАП.

Във връзка с жалбата е постановено Решение № 1372/09.08.2019 г., с което АПВ е потвърден изцяло. Решението на директора на Дирекция ОДОП – С. е постановено в рамките на срока по чл. 155, ал.1 от ДОПК и от компетентен орган. Същото е връчено по електронен път на 13.08.2019г.

Жалбата срещу потвърдения с решението АПВ е подадена чрез административния орган на 22.08.2019 г., в рамките на законоустановения в чл. 156, ал.1 от ДОПК 14-дневен срок и от лице, което притежава процесуална легитимация, като адресат на акта, с който се засягат права. Предвид изложеното, жалбата е допустима. Разгледана по същество е основателна.

Оспореният АПВ № П-22221019087535-004-01/29.05.2019г. е издаден от компетентен орган. Спазена е предвидената в закона писмена форма.

На основание разпоредбата на чл. 160, ал.2 от ДОПК съдът следва служебно да извърши проверка за съответствието на оспорения акт с материално правните разпоредби на закона.

В рамките на съдебното производство бе назначена съдебно счетоводна експертиза. От заключението на вещото лице Г. А., прието в с.з. на 21.01.2020г се

установява, че размерът на законната лихва за забава за невнесения в срок корпоративен данък (КД) за 2016г. в размер на 42483,90 лв. за лихвен период от 03.04.2017г. (последната дата за внасяне в срок) до 31.05.2017г., е 696,26 лв.

В АПВ по делото е посочено, че преводът на 42483,90 лв. е нареден от ЗЛ на 30.05.2017г. При вариант, при който лихвеният период би бил от 03.04.2017 до 29.05.2017г. вкл., размерът на законната лихва ще е 672,66 лв.

Размерът на законната лихва за забава за невнесената в срок авансова вноска за корпоративен данък (КД) за I-во тримесечие на 2017г., в размер на 2000 лв. за лихвен период 18.04.2017г. до 02.04.2017г. вкл., е 194,44 лв.

Размерът на законната лихва за забава за невнесената в срок авансова вноска за корпоративен данък (КД) за II-ро тримесечие на 2017г., в размер на 2000 лв. за лихвен период 17.07.2017г. до 02.04.2017г. вкл., е 144,44 лв.

Размерът на законната лихва за забава за невнесената в срок авансова вноска за корпоративен данък (КД) за III-то тримесечие на 2017г., в размер на 2000 лв. за лихвен период 16.12.2017г. до 02.04.2017г. вкл., е 60,00 лв.

Резултатът от изчисленията по задачите е неусвоена част от преводи (внесени суми) 7140,39 лв. От тях се приспада остатък задължение 966,11 лв. по авансова вноска за I трим. на 2019г. Остава сума за възстановяване 6174,28 лв. Не остават задължения за довносяне към 29.05.2019г.(Т-ца № 3)

Съдът кредитира заключението на вещото лице като обективно и логично, съответстващо на приетите по делото писмени доказателства, неоспорено от страните.

Съгласно чл.169 ал.1 от ДОПК публичните задължения се погасяват в следната последователност- главница, лихви разноски. Когато е образувано изпълнително дело преди погасяването съгласно ал.8 на същата разпоредба то се извършва в реда разноски, главница, лихва. Тъй като жалбоподателят е закъснел с плащането на декларирания от него корпоративен данък за 2016г и на 10.05.2017г има индиции да е образувано изпълнително производство, то спрямо него се явява приложима хипотезата на ал.8 на чл.169 от ДОПК. От заключението на вещото лице се установява, че разноски по изпълнението няма извършени, т.е погасяването е в реда главница, лихви. Факт е, че оспорващият е заплатил на 30.05.2017г със закъснение дължимата сума, но към този момент същият не е бил уведомен от публичния изпълнител за конкретна друга сметка, освен общата банкова сметка на НАП за погасяване на публични задължения- съобщението за доброволно изпълнение е създадено с изх. № С170022-048-0113196/10.06.2017- т.е плащането от 30.05.2017г по банковата сметка на НАП е надлежно извършено и има погасителен ефект. Този извод се налага с оглед писмото на директор офис Център ТД на НАП-С. от 30.12.2019г- стр.61, от което става ясно, че ИС СУП не разполага с функционалност за предоставяне на информация по отношение на данни за справки за задължения за минал период към 29.05.2019г. Ето защо и неустановим/ правно и фактически/ е механизмът, по който органите по приходите са извършили погасяване на задълженията на дружеството жалбоподател с внесените от него суми в периода 2017- 2019г. При това положение с преводът (внесената сума) от [фирма] на 30.05.2017г. в размер на 42483,90 лв. се погасява задължението 42483,90 лв. за корпоративен данък за 2016г. и се начислява лихва за забава 672,66 лв., която остава дължима до следващия превод (вноска).

От преводът (внесената сума) от [фирма] на 03.04.2018г. в размер на

38108,75 лв. се погасяват (прихващат) задължение за лихва относно корпоративния данък (КД) за 2016г. в размер на 672,66 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за I трим. на 2017г. в размер на 2000 лв. и се начислява лихва за забава 194,44 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за II трим. на 2017г. в размер на 2000 лв. и се начислява лихва за забава 144,44 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за III трим. на 2017г. в размер на 2000 лв. и се начислява лихва за забава 60 лв.; задължение за корпоративен данък (КД) за 2017г. частично в размер на 31037,21 лв. и се начислява лихва за забава 8,62 лв. Остава задължение за корпоративен данък за 2017г. в размер на 1071,54 лв. до следващия превод (вноска).

От преводът (внесената сума) от [фирма] на 12.11.2018г. в размер на 17129,87 лв. се приспада възстановяване на парични средства по с/ка на ЗЛ в размер на 2580,14 лв. и се погасяват (прихващат) задължение за лихва относно корпоративния данък (КД) за 2017г. 8,62 лв.; остатък от задължение за корпоративен данък (КД) за 2017г. в размер на 1071,54 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за I трим. на 2018г. в размер на 3000 лв. и се начислява лихва за забава 175 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за II трим. на 2018г. в размер на 3000 лв. и се начислява лихва за забава 99,17 лв. Остава неусвоена (неизразходвана) сума от превода 7128,72 лв.

От преводът (внесената сума) от [фирма] на 27.11.2018г. в размер на 2566,45 лв. се приспада възстановяване на сума в размер на 2554,78 лв. по с/ка на ЗЛ. Остават 11,67 лв.

От преводът (внесената сума) от [фирма] на 08.04.2019г. в размер на 49782,74 лв. се погасяват (прихващат) задължение за корпоративен данък за 2018г. в размер на 47656,19 лв. и се начислява лихва за забава в размер на 92,66 лв.; задължение за авансова вноска за корпоративен данък за I трим. на 2019г. частично в размер на 2033,89 лв. Остава задължение 966,11 лв. по авансовата вноска за I трим. 2019г. които ще се приспаднат от неусвоената сума по преводите. В този смисъл, неусвоената част от преводи (внесени суми) е 7140,39 лв. От тях се приспада остатък задължение 966,11 лв. по авансова вноска за I трим. на 2019г. Остава сума за възстановяване 6174,28 лв. и не остават задължения за довносяне към 29.05.2019г. Ако се приспаднат и 3000 лв. авансова вноска за II трим. на 2019г., която е със срок на изискуемост 15.07. 2019г., към 24.07.2019г. ще останат неусвоени 3174,28 лв. (Таблица № 3 от заключението на вещото лице).

Ето защо и атакуваният АПВ се явява издаден в противоречие с чл.169 ал.8 от ДОПК и следва да бъде отменен. Доколкото естеството на акта не позволява решаването на спора по същество ще следва съдът да изпрати преписката на съответния компетентен административен орган със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона.

С оглед изхода на спора и при направено искане за това на жалбоподателя се дължат разноски в производство. Съгласно представения списък по чл.80 от ГПК същият претендира разноски за адвокатско възнаграждение, ДТ и ССЕ в размер на 1100лв., които следва да се присъдят в производството.

*По изложените съображения и на основание чл. 160, ал. 1 от ДОПК,
Административен съд - София*

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по оспорването на К. анд С. Импорт Експорт Е.,ЕИК:[ЕИК] със седалище и адрес [населено място], [улица],вх.А,ап.2,представлявано от Л. С. , чрез адвокат С. , Акт за прихващане или възстановяване (АПВ) № П-22221019087535-004-01/29.05.2019г, потвърден с Решение № 1372/09.08.2019 г. на директора на Дирекция ОДОП – [населено място], при Централно управление (ЦУ) на НАП..

ВРЪЩА преписката на ТД на НАП-С. със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона,установени в настоящето решение.

ОСЪЖДА ЦУ на НАП- ДДОДОП да заплати на К. анд С. Импорт Експорт Е.,ЕИК:[ЕИК] със седалище и адрес [населено място], [улица],вх.А,ап.2,представлявано от Л. С. , чрез адвокат С. сумата от 1100лв разноси в производството.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд на Република България, в 14 дневен срок от съобщаването му.

СЪДИЯ: