

РЕШЕНИЕ

№ 14734

гр. София, 14.08.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 60 състав,
в публично заседание на 16.05.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Георги Терзиев

при участието на секретаря Паола Георгиева, като разгледа дело номер **3897** 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.

Образувано е по жалба на „ОЙЛКАРТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], представлявано от Б. К. Д., чрез адвокат и пълномощник Р. Х. Д. [населено място], срещу Заповед за налагане на принудителна административна мярка № 11425/07.03.2023г. на началник отдел „Оперативни дейности“ - В. Т. в дирекция „Оперативни дейности“, Главна дирекция „Фискален контрол, (ГДФК) в Централно управление на Националната агенция за приходите, оправомощена със заповед на изпълнителния директор на НАП за упълномощаване № ЗЦУ - 1148/25.08.2020г., с която по отношение на жалбоподателя и на основание чл. 186 ал.1 т.1 б.“г“ и чл.187 ал.1 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/ е постановена Принудителна административна мярка - запечатване на търговски обект - търговски обект по смисъла на пар.1. т.41 от ПР на ЗДДС- „бензиностанция“, находяща се на адрес [населено място], източна част на път Е79 км. 15.700, който е за търговия на дребно с автомобилни горива и смазочни материали, стопанисвана от „ОЙЛКАРТ“ ЕООД с ЕИК[ЕИК] и забрана за достъп до него за срок от 7 /седем/дни.

В жалбата са релевирани доводи, че оспореният акт е незаконосъобразен, неправилен, немотивиран, противоречащ на духа и целта на закона и постановен в нарушение на административнопроизводствените правила. Излага, че в процесния обект има

налични два резервоара и технологията на пълнене на гориво в резервоарите на обекта е организирано на база скачени съдова, така, че пълненето се извършва от едно място и в резултат първо се пълни единия резервоар, а после втория. Горното не е отчетено и изследвано от административния орган. Освен това налице са регистрирани измервателни уреди, преминали през метрологичен контрол, налична е електронна система с фискална памет и съответна нивомерна система. Излага, че при издаване на акта не е изследвана действителната фактическа обстановка. Направено е искане за заплащане на разноски по делото.

В съдебното заседание жалбоподателят, редовно призован, се представлява от адв. Д., която поддържа жалбата и излага мотиви за незаконосъобразност на заповедта за налагане на ПАМ. Претендира сторените в производството разноски.

Ответникът Началник отдел „Оперативни дейности” – В. Т. в Главна дирекция „Фискален контрол“ при ЦУ на НАП, чрез процесуален представител - юрисконсулт Д. счита жалбата за неоснователна и иска от съда нейното отхвърляне. Претендира юрисконсултско възнаграждение, прави възражения за прекомерност.

Съдът, като взе предвид представените и приети по делото доказателства и становищата на страните, приема за установено следното от фактическа и правна страна:

От фактическа страна:

На 24.01.2023 г. в 15.30 часа в търговският обект на дружеството „бензиностанция“ е започнала проверка продължила и на 14.02.2023 г. относно спазване на данъчното-осигурителното законодателство и разпоредбите на Наредба Н-18 от 13-12-2006г. на Министъра на финансите в търговски обект по смисъла на параграф 1, т. 41 от ДР на Закон за данък върху добавената стойност, находяща се на адрес [населено място], източна част на път Е79 км 15-700, който е за търговия на дребно с автомобилни горива и смазочни материали и се стопанисвана от „ОЙЛКАРТ“ ЕООД с идентификационен номер на юридическо лице:[ЕИК]. При извършената проверка е констатирано, че дружеството в качеството си на лице по чл. 3, ал.2 от Наредба Н-18/13.12.2006г. 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 МФ, което извършва продажби на течни горива чрез средства за измерване на разход, е допуснало нарушение на чл.3, ал.3 на същата наредба, като не е изпълнило задължението си да предава на НАП по установената дистанционна връзка, данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в горепосочения обект.

В хода на проверката са се установили следните факти и обстоятелства:

Първоначално (преди започване на проверката), преди легитимация от страна на проверяващия екип на дата 24.01.2023г. се е извършило скрито наблюдение на обекта, при което няма установени клиенти за зареждане на течни горива.

След легитимация от страна на проверяващият екип, при извършена проверка на 24-01- 23г. в търговския обект (ТО) се е установило, че няма фактическата наличност на паричните средства, защото ТО е на самообслужване, като плащанията се осъществяват чрез карти и чипове.

Установили са се два резервоара за съхранение на течено гориво, свързани към една двойна, колонка с общо четири пистолета за зареждане на гориво, като два от тях са с висок дебит.

Резервоарите в обекта са както следва:

Резервоар №1 - за дизелово гориво с общ обем в литри 51 268 литра.

Резервоар №2 - за дизелово гориво с общ обем в литри 49 146 литра.

Техническата конфигурация на електронната система с фискална памет (ЕСФП) отговаря на съхраняваната в обекта блок схема (знаците за последваща проверка, на средствата за измерване, извършена от служители на Български институт по метрология (БИМ) са поставени, валидни и без нарушена цялост).

Предоставили са се всички документи, издадени във връзка с работата на фискалното устройство (ФУ) в ТО - свидетелство за регистрация на ФУ, паспорт на ФУ, договор със сервизната организация за абонаментна поддръжка на ФУ, книга за съхраняване на дневните финансови отчети за 2023г и валидни калибровъчни таблици на резервоарите за съхранение на гориво, като обемът им в литри отговарят на предоставената блок схема.

При преглед на паспорт на ФУ няма установени ремонти на ЕСФП.

В обекта е установено, че има фискализирано 1 бр. ЕСФП „Д. плюс“ вер.3.5 KL. регистрирано в НАП под № 4288093 на дата 28-06-2019г. с централно регистриращо устройство РС и ФПр. „Dianel FP-DL6000-05-KL“, бензиноколонки тип T10001 TOKHEIM Quanyium X., TOKHEIM Quanyium 210, DE-08-MI005 -PTB014 FLACO JET40 с нивомерна измервателна система (Н.) състояща се от сензор за ниво, тип P-4954 VISY-STICK и калкулатор тип DL3300 одобрен със свидетелство от Българският институт по метрология № 171FS/28-05-2019г., като ДЗЛ използва средство за измерване от одобрен тип - нивомерна измервателна система за обем на течни горива преминала метрологичен контрол, която е одобрена със свидетелство от БИМ № 171FS/28-05-2019г..

След проверка на събраните и предоставените документи (Акцизни данъчни документи, служебни бонове за регистрираните доставки от ЕСФП по Н. и документи) и направени справки на 14-02-2023 г. в информационните системи на НАП, програмен продукт „Фискални устройства с дистанционна връзка“ - „Справка за регистрирани съобщения за доставка на гориво за FDRID № 4288093 за периода от дата 01-09-2022 г. до дата 05-12-2022 г.“, справка за продадени количества се е установило, че има разлики между получените количества горива по документи и количествата горива, постъпили в резервоарите за съхранение и отчетени от

нивомерната измервателна система в обекта, както и това, че за 15 дни от проверяваният период няма представени документи за произход и няма вкарани такива в системата за контрол на горивата както следва:

1. На дата 01.09.2022 г. с акцизен данъчен документ № 01000000000007154866 са доставени общо 5967 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 5967 литра, а по Н. е отчетено общо 4693,16 литра при 15 С.

2. На дата 02.09.2022 г. с А. № 01000000000007156778 са доставени общо 15919 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15919 литра, а по Н. е отчетено общо 11940 литра при 15 С.

3. На дата 04.09.2022 г. с А. № 01000000000007160204 са доставени общо 13909 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 13909 литра, а по Н. е отчетено общо 17567,41 литра при 15 С.

1. На дата 05.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007161142 са доставени общо 9942 литра дизГ гориво, като в резервоарите са доставени от ФУ по документ общо 9942 литра, а по НИ отчетено общо 11115.48 литра при 15 С.

2. На дата 06.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007165141 са доставени общо 11948 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11948 литра, а по Н. е отчетено общо 13075,09 литра при 15 С .

3. На дата 07.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007167120 са доставени общо 7973 литра дизелов» гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 7973 литра, а по Н. » отчетено общо 8844,95 литра при 15 С .

4. На дата 08.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007173282 са доставени общо 9954 литра дизелов гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9954 литра, а по Н. отчетено общо 1 1343,05 литра при 15 С .

5. На дата 09.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007176125 са доставени общо 9948 литра дизелов гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9948 литра, а по Н. отчетено общо 13605,4 литра при 15 С .

6. На дата 10.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007180295 са доставени общо 14924 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14924 литра, а по Н. е отчетено общо 19557 литра при 15 С.

7. На дата 11.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007181540 са доставени общо 14909 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14909 литра, а по Н. е отчетено общо 15784,16 литра при 15 С .

П. На дата 12.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007183538 са доставени общо 9955 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9955

литра, а] Н. е отчетено общо 13805,57 литра при 15 С .

12. На дата 13.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007189899 са доставени общо 9961 лит дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9961 литра, а Н. е отчетено общо 13176,53 литра при 15 С .

13. На дата 14.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007192474 са доставени общо 9961 лих дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9961 литра, а Н. е отчетено общо 12338,78 литра при 15 С .

14. На дата 15.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007194791 са доставени общо 9959 Л. дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9959 литра, а Н. е отчетено общо 13048,49 литра при 15 С .

15. На дата 16.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007196702 са доставени общо 19866 ш дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 19866 литра, а Н. е отчетено общо 21923 литра при 15 С .

16. На дата 17.09.2022 г. с АДЦ № 01000000000007199170 са доставени общо 7954 ли дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 7954 литра, а Н. е отчетено общо 6993,33 литра при 15 С .

17. На дата 18.09.2022 г. с .А. № 01000000000007200544 са доставени общо 15998 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15998 литра, а по Н. е отчетено общо 15199,92 литра при 15 С .

18. На дата 19.09.2022 г. с А. № 01000000000007201093 са доставени общо 7975 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 7975 литра, а по Н. е отчетено общо 7583,01 литра при 15 С .

19. На дата 20.09.2022 г. с А. № 01000000000007203475 са доставени общо 9987 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9987 литра, а по Н. е отчетено общо 11980,37 литра при 15 С .

20. На дата 21.09.2022 г. с А. № 01000000000007205936 са доставени общо 11978 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11978 литра, а по Н. е отчетено общо 15454 литра при 15 С .

21. На дата 22.09.2022 г. с А. № 01000000000007208630 са доставени общо 14994 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14994 литра, а ш Н. е отчетено общо 19957,91 литра при 15 С .

22. На дата 23.09.2022 г. с А. № 01000000000007209742 са доставени общо 9991 литр; дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9991 литра, а п< Н. е отчетено общо 13979,19 литра при 15 С с .

23. На дата 24.09.2022 г. с А. № 01000000000007212021 са доставени общо 9982 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо

9982 литра, а п Н. е отчетено общо 14693,02 литра при 15 С .

24. На дата 25.09.2022 г. с А. № 01000000000007213406 са доставени общо 11981 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11981 литра, а п Н. е отчетено общо 14516,07 литра при 15 С .

25. На дата 26.09.2022 г. с А. № 01000000000007214111 са доставени общо 19983 литр дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 19983 литра, а п Н. е отчетено общо 25417 литра при 15 С .

26. На дата 27.09.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 13153,79 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 13153,79 литр при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

27. На дата 28.09.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 5(литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 505 литра при 15 С такъв не е вкаран в ИС на НАП.

28. На дата 29.09.2022 г. с А. № 01000000000007220781 са доставени общо 29941 лит дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 29941 литра, а] Н. е отчетено общо 34354 литра при 15 С .

29. На дата 30.09.2022 г. с А. № 01000000000007223560 са доставени общо 29947 лит дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 29947 литра, а Н. е отчетено общо 23042,8 литра при 15 С .

30. На дата 02.10.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 80 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 800,27 литра при 15 такъв не е вкаран в ИС на НАП.

31. На дата 03.10.2022 г. с А ДЛ № 01000000000007228024 са доставени общо 11995 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11995 литра, а по Н. е отчетено общо 16836,2 литра при 15 С .

32. На дата 04.10.2022 г. с А ДЛ № 01000000000007230113 и № 01000000000007231154 са доставени общо 25966 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 25966 литра, а по Н. е отчетено общо 31875.89 литра при 15 С .

33. На дата 05.10.2022 г. с А. № 01000000000007233416 и № 01000000000007216221 са доставени общо 15977 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15977 литра, а по Н. е отчетено общо 4439 литра при 15 С .

34. На дата 06.10.2022 г. с А. № 01000000000007236913 са доставени общо 6004 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 6004 литра, а по Н. е отчетено общо 5249 литра при 15 С .

35. На дата 07.10.2022 г. с А. № 01000000000007242738 са доставени общо 9994 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 9994 литра, а по Н. е отчетено общо 13257,12 литра при 15 С .
36. На дата 08.10.2022 г. с А. № 01000000000007246389 са доставени общо 15012 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15012 литра, а по Н. е отчетено общо 20381,8 литра при 15 С .
37. На дата 09.10.2022 г. с А. № 01000000000007247388 са доставени общо 14976 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14976 литра, а по Н. е отчетено общо 16052,04 литра при 15 С .
38. На дата 10.10.2022 г. с А. № 01000000000007248137 са доставени общо 10016 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 10016 литра, а по Н. е отчетено общо 11605,19 литра при 15 С .
39. На дата 11.10.2022 г. с А. № 01000000000007257177 са доставени общо 10016 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 10016 литра, а по Н. е отчетено общо 14501,07 литра при 15 С .
40. На дата 12.10.2022 г. с А. № 01000000000007259606 са доставени общо 15000 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15000 литра, а по Н. е отчетено общо 16484,17 литра при 15 С .
41. На дата 13.10.2022 г. с А. № 01000000000007262282 са доставени общо 11994 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11994 литра, а по Н. е отчетено общо 12644,3 литра при 15 С .
42. На дата 14.10.2022 г. с А. № 01000000000007264172 са доставени общо 8005 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 8005 литра, а по Н. е отчетено общо 9593,02 литра при 15 С .
43. На дата 15.10.2022 г. с А. № 01000000000007266477 са доставени общо 13996 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 13996 литра, а по Н. е отчетено общо 15074,81 литра при 15 С .
44. На дата 16.10.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 795,29 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 795,29 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.
45. На дата 17.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007268164 са доставени общо 15018 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15018 литра, а по Н. е отчетено общо 20458,47 литра при 15 С .
46. На дата 18.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007270433 са доставени общо 15022 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15022 литра, а по Н. е отчетено общо 19420,2 литра при 15 С .

47. На дата 19.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007273256 са доставени общо 12015 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 12015 литра, а по Н. е отчетено общо 12329 литра при 15 С .

48. На дата 20.10.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 336 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 336 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

49. На дата 21.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007277209 са доставени общо 14007 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14007 литра, а. по Н. е отчетено общо 17932,09 литра при 15 С .

50. На дата 22.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007279797 са доставени общо 15021 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15021 литра, а по Н. е отчетено общо 17050,06 литра при 15 С .

51. На дата 23.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007281086 са доставени общо 12015 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 12015 литра, а по Н. е отчетено общо 13977.79 литра при 15 С .

52. На дата 24.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007281486 са доставени общо 14018 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14018 литра, а по Н. е отчетено общо 15078,07 литра при 15 С .

53. На дата 25.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007284428 са доставени общо 14017 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14017 литра, а по Н. е отчетено общо 14399,01 литра при 15 С .

54. На дата 27.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007288704 са доставени общо 10011 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 10011 литра, а по Н. е отчетено общо 14065,62 литра при 15 С .

55. На дата 28.10.2022 г. с АДЦ № 01000000000007291137 са доставени общо 15011 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 15011 литра, а по Н. е отчетено общо 19147,59 литра при 15 С .

56. На дата 29.10.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 272 литра при 15 С такъв не е вкаран в ИС на НАП.

57. На дата 30.10.2022 г. с А. № 01000000000007294044 са доставени общо

17024 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 17024 литра, а по Н. е отчетено общо 22985,19 литра при 15 С .

58. На дата 31.10.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 722,3 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 722,3 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

59. На дата 01.11.2022 г. с А. № 01000000000007297140 са доставени общо 20055 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 20055 литра, а по Н. е отчетено общо 26565,6 литра при 15 С .

60. На дата 02.11.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 439 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 439 литра при 15 С.

61. На дата 03.11.2022 г. с А. № 01000000000007300946 са доставени общо 31999 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 31999 литра, а по Н. е отчетено общо 32858,35 литра при 15 С .

62. На дата 05.11.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 219,24 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 219,24 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

63. На дата 06.11.2022 г. с А. № 01000000000007313015 са доставени общо 13999 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 13999 литра, а по Н. е отчетено общо 18480,07 литра при 15 С .

64. На дата 07.11.2022 г. с А. № 01000000000007313482 са доставени общо 7006 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 7006 литра, а по Н. е отчетено общо 9454,97 литра при 15 С.

65. На дата 08.11.2022 г. с А. № 01000000000007316044 са доставени общо 20047 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 20047 литра, а по Н. е отчетено общо 25308,5 литра при 15 С .

66. На дата 10.11.2022 г. с А. № 01000000000007323214 са доставени общо 14011 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14011 литра, а по Н. е отчетено общо 18668,8 литра при 15 С.

67. На дата 11.11.2022 г. с А. № 01000000000007330594 са доставени общо 22025 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 22025 литра, а по Н. е отчетено общо 25552 литра при 15 С .

68. На дата 12.11.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 144,78 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 144,78 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

69. На дата 13.11.2022 г. с А. № 01000000000007333792 са доставени общо

10024 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 10024 литра, а по Н. е отчетено общо 14934,25 литра при 15 С .

70. На дата 14.11.2022 г. с А. № 0100000000007334519 са доставени общо 20161 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 20161 литра, а по Н. е отчетено общо 26088 литра при 15 С .

71. На дата 15.11.2022 г. с А. № 0100000000007336765 са доставени общо 7023 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 7023 литра, а по Н. е отчетено общо 7856 литра при 15 С .

72. На дата 16.11.2022 г. с А. № 0100000000007339028 са доставени общо 8030 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 8030 литра, а по Н. е отчетено общо 10724 литра при 15 С .

73. На дата 17.11.2022 г. с А. № 0100000000007341148 са доставени общо 11043 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 11043 литра, а по Н. е отчетено общо 15445,66 литра при 15 С .

74. На дата 18.11.2022 г. с А. № 0100000000007343356 са доставени общо 10037 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 10037 литра, а по Н. е отчетено общо 14416,43 литра при 15 С .

75. На дата 19.11.2022 г. с А. № 0100000000007345614 са доставени общо 14545 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14545 литра, а по Н. е отчетено общо 20951,84 литра при 15 С .

76. На дата 20.11.2022 г. с А. № 0100000000007346514 са доставени общо 14037 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14037 литра, а по Н. е отчетено общо 19786,41 литра при 15 С .

77. На дата 21.11.2022 г. с А. № 0100000000007347260 са доставени общо 13057 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 13057 литра, а по Н. е отчетено общо 19564.18 литра при 15 С .

78. На дата 22.11.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 116 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 116 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

79. На дата 23.11.2022 г. с А. № 0100000000007351500 са доставени общо 30138 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 30138 литра, а по Н. е отчетено общо 35547,3 литра при 15 С .

80. На дата 24.11.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 551,7 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 551,7 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

81. На дата 26.11.2022 г. с А. № 0100000000007357876 са доставени общо

30089 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 30089 литра, а по Н. е отчетено общо 29817,42 литра при 15 С .

82. На дата 27.11.2022 г. с А. № 01000000000007359139 са доставени общо 8037 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 8037 литра, а по Н. е отчетено общо 11683,59 литра при 15 С .

83. На дата 28.11.2022 г. с А. № 01000000000007359488 са доставени общо 14066 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14066 литра, а по НИ отчетено общо 18185 литра при 15 С .

84. На дата 29.11.2022 г. с А. № 01000000000007361724 са доставени общо 30195 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 30195 литра, а по Н. е отчетено общо 33147 литра при 15 С .

85. На дата 30.11.2022 г. с АДЦ № 01000000000007364090 са доставени общо 14095 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 14095 литра, а по Н. е отчетено общо 14079,34 литра при 15 С .

86. На дата 01.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 127 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 127 литра при 15 С .

87. На дата 02.12.2022 г. с А. № 01000000000007368724 са доставени общо 12085 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 12085 литра, а по Н. е отчетено общо 13882,2 литра при 15 С .

88. На дата 03.12.2022 г. с А. № 01000000000007370968 и № 01000000000007370931 са доставени общо 52289 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 52289 литра, а по Н. е отчетено общо 55784,8 литра при 15 С .

89. На дата 04.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 469,86 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 469,86 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

90. На дата 05.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 485,56 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 485,56 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

От „ОЙЛКАРТ“ ЕООД са поискани допълнително документи и обяснения, които са изпратени частично и се е предоставил един сервизен протокол № 4006095/31.01.2023г. относно разминаването между доставено количество гориво по документи и отчетено по Н. със следната информация от „Дианел

Сервиз“ ЕООД:

„Клиентът е поискал обяснение за системни прекъсвания на връзката на ЕСФП с НАП.

Комуникацията на ЕСФП към НАП се осъществява през фискалния принтер. ЕСФП няма данни дали връзката между Ц. и НАП е пропадала, освен ако в същото време не е подадена доставка на гориво и възникне грешка при изпращане, или ако спре изпращането на фискални бонове. Възможно е нарушената комуникация да се дължи и на проблем в преносната среда (мобилен оператор), при което връзката се възстановява автоматично. Към момента системата работи нормално. Поискана е и справка за наличието на разлики в доставеното гориво по документи и нивомерната система за периода 01.09.2022 до 05.12.2022г. След анализ на данните е прието, че има проблем с нивомерната сонда на резервоар 2. По време на доставки се забелязва голямо отклонение в показанията на поплавъка - наблюдават се покачвания и спадове в нивото на горивото. Вероятна причина за тези пикове, е че при физическа доставка на гориво, то се излива близо до нивомерната сонда, вследствие на което струята попада върху поплавъка, който при нормални условия трябва постепенно да се издига, а в случая регистрира често покачване/понижаване на нивото, което е предпоставка да се генерира доставка, която е или по-малка от реалната или по-голяма (на клиента е изпратена справка за движението на поплавъка при доставка по нивомер с №229357 от 02.09.2022г).

Освен това резервоар 1 и 2 са свързани. Има генерирани доставки, които вероятно са в следствие на този факт - възможно е да се прехвърля гориво от едната цистерна в другата.

Препоръчва се разделяне на двете цистерни и профилактика на сонда на Р2.“

В хода на проверката на ДЗЛ е съставен АУАНН №F697454/24.02.2023г. за това, че има разлика между получените количества горива по документи и количествата горива, както и за констатираните разлики и липсата на информация за А. постъпили в резервоарите за съхранение и отчетени от нивомерната система в обекта за период 01.12-05.12.2022г., както следва:

На дата 01.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 127 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 127 литра при 15 С.

На дата 02.12.2022 г. с А. № 0100000000007368724 са доставени общо 12085 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 12085 литра, а по Н. е отчетено общо 13882,2 литра при 15 С .

На дата 03.12.2022 г. с А. № 0100000000007370968 и № 0100000000007370931 са доставени общо 52289 литра дизелово гориво, като в резервоарите са доставени по документ от ФУ общо 52289 литра, а по Н. е

отчетено общо 55784,8 литра при 15 С .

На дата 04.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 469,86 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 469,86 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

На дата 05.12.2022 г. няма предоставен документ за произход на доставени общо 485,56 литра дизелово гориво в резервоарите, като Н. е отчетено общо 485,56 литра при 15 С и такъв не е вкаран в ИС на НАП.

Съставен е АУАН и същият е връчен и подписан от упълномощено лице на 24.02.2023г.и същият е за част от откритите нарушения по извършената проверка и са описани в точки от 86 до 90 в обстоятелствената част на настоящата ЗПАМ.

Относно липсата на вкарани в ИС на НАП, документи от А., от които да е видно произхода на горивото, вида и количеството на описаните по дати засичания при извършената проверка от инспекторите било установено, че няма предоставени документи за произход и липсват данни за това в системата за горивата общо за 15 дни изброени в провереният период в точки под номера по поредност: 26, 27, 30, 44, 48, 56, 58, 60, 62, 68, 78, 80, 86, 89, 90 и за тях фирмата не е дала допълнителни доказателства и аргументирани обяснения, защо не са отразени/вкарвани номерата на А. има ли такива, плащан ли е съответният акциз и на какво се дължат тези нарушения, като е отчетено и това, че за 75 дни има постоянни несъответствия в нивомерната система на проверената фирма изразяващи се в повече или по малко отче литри в Н.. каквото е задължението на търговеца, съгласно чл.3, ал.3, вр.ал.2 от Наредба № 18/2006г. и чл.118,ал.6 от ЗДДС и констатираните такива са основание за издаване на настоящата ЗПАМ.

От констатациите проверяващите считат, че „ОЙЛКАРТ“ ЕООД с ЕИК[ЕИК], представлявано от Б. К. Д., ЕИК[ЕИК], в качеството си на задължено лице по чл.3 от Наредба №Н-18 от 13.12.2006г. на МФ 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, е извършило нарушение на разпоредбите на чл.3, ал.3 от същата Наредба, изразяващо се в това, че в стопанисваният от фирмата обект не се предават точни данни от него към НАП, които да дават точна информация за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение за 75 дни а за техният произход за 15 дни от обхвата на извършената проверка 01.09.2022-05.12.2022г., от общо разгледани 90 дни.

Прието е, че се изпълнява състава на чл. 186, ал. 1, т.1, б. „г“ от Закона за данък върху добавената стойност.

В резултат на горното е издадена процесната Заповед за налагане на принудителна административна мярка № 11425/07.03.2023г. от началник отдел „Оперативни дейности“ - В. Т. в дирекция „Оперативни дейности“, Главна дирекция „Фискален контрол“, (ГДФК) в Централно управление на Националната агенция за приходите, с която по отношение на жалбоподателя и на основание чл. 186 ал.1 т.1 б.“г“ и чл.187 ал.1 от Закона за данък върху добавената стойност /ЗДДС/ е постановена Принудителна административна мярка - запечатване на търговски обект - търговски обект по смисъла на пар.1. т.41 от ПР на ЗДДС- „бензиностанция“, находяща се на адрес [населено място], източна част на път Е79 км. 15.700, който е за търговия на дребно с автомобилни горива и смазочни материали, стопанисвана от „ОЙЛКАРТ“ ЕООД с ЕИК[ЕИК] и забрана за достъп до него за срок от 7 /седем/дни.

Във връзка с продължителността на срока, административният орган е посочил, че са взети предвид освен мотивите в обстоятелствената част на оспорената заповед и тежестта на извършеното нарушение и последиците от същото, вида на търговския обект и липсата на подаваните данни, освен за количествата на горивата, за вида и произхода им със съответните законно установени документи, както изправност при подаваните данни към НАП.

Посочено е, че следва да се отчете факта, че с установените нарушения се засяга утвърдения ред на данъчна дисциплина, при зареждане и работа с горива, като това има и пряко влияние върху безопасността на хората и извършване на контрол не само от страна на НАП но и на други институции в страната.

Изложени са мотиви, че целта на ПАМ е да гарантира, че всички лица ще спазват законовите норми и да се даде време на фирмата да се съобрази с дадените препоръки за корекции, за да работи спазвайки установените норми и правила в страната. При определянето на срока е съобразен принципа на съразмерност, според който административният орган упражнява правомощията си по разумен начин, добросъвестно и справедливо. Срокът на наложената ПАМ е съобразен с цел превенция за преустановяване на незаконосъобразните практики в обекта, както и нормална организация за отчитане на дейността от търговеца и същият да съобрази своето поведение спрямо законно установените. При определяне продължителността на мярката се взеха предвид тежестта на извършеното нарушение и последиците от същото, както и това, че има виновно поведение от страна на „ОЙЛКАРТ“ЕООД, бензиностанцията се намира на място с голям трафик, видно от количествата на зарежданите горива е и налице значителен търговски обмен, продаденото количество гориво по Z отчети видно от направената справка за периода е 1098704.92 литра като по справка в ИС дружеството има 12 наети лица по трудов договор. Целта на ЗПАМ е промяна в начина на осъществяване на дейността, като прекият резултат е проследяване на извършените доставки и продажби и недопускане на вреда не само за фиска но и също така гаранция за безопасността на хората и

контролната функция на институциите.

По делото са приети доказателствата представени с административната преписка. В хода на съдебното производство са допуснати, по искане на жалбоподателя Съдебно-счетоводна експертиза и Съдебно-техническа експертиза, по които са приети заключения на ВЛ.

Видно от предоставеното заключение на вещото лице по възложената Съдебно-счетоводна експертиза по делото, прието като неоспорено от страните, експерта даде следните отговори:

На въпрос 1. За месец септември, октомври, ноември и декември 2022 година посочените в повече в заповедта количества горива отчетени в Н. са сбора от двете измервателни устройства ли е?

След проверка, проучване и анализиране на вписаните в Заповедта данни установих, че за месец септември, октомври, ноември и декември 2022 година посочените в повече в заповедта количества горива отчетени в Н. са сбора от двете измервателни устройства.

На въпрос 2. При напълването на първият резервоар и преливането във вторият пак ли се отчита количеството в Н.? Сборът от първият резервоар и от вторият дава ли сумата посочена в Н.?

За отговор на въпроса „При напълването на първият резервоар и преливането във вторият пак ли се отчита количеството в Н.“ се изискват технически, а не икономически познания. Сборът от първият резервоар и от вторият дава сумата посочена в Н..

На въпрос 3. Да отговори на въпроса отчетените количества в Н. съответстват ли с доставените количества горива?

Отчетените количества в Н. не съответстват на отчетените доставени количества горива в НАП по документи, по дати.

На въпрос 4. За посоченият период има ли в дружеството приемо-предавателни протоколи, декларации за съответствие, товарителници, акцизен данъчен документ (А.) с уникален номер, фактура за доставката, служебни бонове за успешно подадена доставка по документи на НАП за двата резервоара със съответната дата и час.

След като проучи, прегледа и анализира представените от дружеството - жалбоподател документи, експертизата установи, че за посоченият период в дружеството има приемо-предавателни протоколи, декларации за съответствие, товарителници, акцизен данъчен документ (А.) с уникален номер, фактура за доставката, служебни бонове за успешно подадена доставка по документи на НАП за двата резервоара със съответната дата и

час.

Видно от предоставеното заключение на вещото лице по възложената Съдебно-техническа експертиза по делото, прието като неоспорено от страните, експерта даде следните отговори:

На въпрос 1. Колко резервоара има бензиностанцията?

Отговор: Бензиностанцията има 3 броя резервоара

Резервоар № 1 е за дизелово гориво с обем 51 268 литра със сензор за ниво сер.№ 101503, резервоар № 2 за дизелово гориво е с вместимост 49 146 литра със сензор за ниво сер.№ 101504, резервоар № 3, но той не е за гориво, а е за течност Ad B. с вместимост 3 000 литра със сензор за ниво сер.№ 108715

На въпрос 2. На какъв принцип са изградени, на принципа на скачените съдове ли са били двата резервоара?

Отговор: Резервоар № 1 и № 2 за гориво са изградени като скачени съдове и преливат един в друг. Резервоарът за добавки № 3 е автономен и не е свързан с резервоарите за гориво.

На въпрос 3. Двата резервоара имат ли отделни измервателни устройства, свързани с Н.?

Отговор: Резервоар № 1 и № 2 имат отделни сензори за ниво

На въпрос 4. Допуска ли изградената система на обекта докато се пълнят резервоарите колонките за продажба на гориво да работят и да зареждат с гориво и това отразява ли се в Н.?

Отговор: Системата е така изградена, че допуска докато се пълнят резервоарите колонката / тя е един брой/ с четири броя пистолета за продажба на гориво да работи и това не се отчита в нивомерната система. Това е причината за поява на грешка при отчитането. Такава грешка не би била възможна само ако резервоарите са абсолютно празни преди пълнене и ако бензиностанцията спира работа докато цистерните пълнят гориво в резервоарите.

На въпрос 5. За периодът от 01.09.2022г. до 30.12.2022г. има регистрирани проблеми с монтираната електронна система с фискална памет, какъв модел е, от какво се състои нивомерната измервателна система. Отчита ли директно в НАП служебно регистрираните бонове с данните от ЕСФП чрез Н. автоматично гориво в резервоари 1 и 2?

Отговор: В обекта има монтирана работеща електронна система с фискална памет модел Д. плюс версия 3.5 с централно регистриращо устройство Д.

FP-DL6000-05-KL ,снабдено с нивомерна измервателна система Н., която се състои от сензор за ниво тип Visy-Stick и калкулатор тип DL 3300, която система е одобрена със свидетелство на БИМ 171FS/28.05.2019г.

В проведеното съдебно заседание на 16.05.2024г. ВЛ А. К. даде следните пояснения:

Лично ходих на място. Запознах се със ситуацията. Беше ми обяснено и показано, че е променен начина на отчитане и грешките са ставали преди време, само защото бензиностанцията е динамичен обект. Ако бензиностанцията се затвори и не работи с клиенти, тогава би било всичко наред. Ако едновременно се налива гориво и се зареждат в цистерната, тогава става объркване в нивомерите, има променливи величини в едно и също време, те са 6 променливи величини, които няма как да бъдат отчетени - описани са на страница 4 от заключението. Не се отчита разхода на гориво в същия момент. Ако в едното място се пълни гориво от цистерна, а в другото място някой клиента зарежда гориво става объркване в показанията на нивомерите. В същото време става преливане на гориво от единия резервоар в другия резервоар по метода на скачените съдове и така става объркване. В момента са оправени нещата. По дело № 90/2023 г на стр. 50 е представена грешна схема на което е отразен обект на [населено място], вместо конкретния от мен изследван обект [населено място].

Експертизата е изготвена по приложената от мен като приложение истинска схема на лист. 92.

Съдът приема заключенията на вещите лица, като обективни, непротиворечиви и относими към предмета на спора.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи:

Оспорената заповед е връчена на представляващият дружеството на 27.03.2023г. и същата е обжалвана пред съда на 29.03.2023г. - в срока по чл.149, ал.1 АПК, от легитимирано по смисъла на чл.147, ал.1 АПК лице и срещу подлежащ на оспорване според чл.186, ал.4 ЗДДС индивидуален административен акт, поради което е **процесуално допустима**.

Адресат на оспорената заповед е дружеството - жалбоподател, което обстоятелство го определя като легитимирано лице за нейното оспорване. Заповедта е утежняваща за адресата. Оспорването е осъществено в срока по чл.149, ал.1 от АПК пред компетентния административен съд, съгласно чл.133, ал.1 от АПК.

Разгледана по същество, при условията на чл.168 и чл.169 от АПК, жалбата е **основателна**. Съображенията за това са следните:

В съответствие с предмета на проверка, съдът установи и приема, че

процесната жалба е допустима и редовна, като подадена от активно легитимирано лице, адресат на заповедта, в срока по чл.149 ал.1 от АПК, срещу подлежащ на обжалване акт, в съответствие с изискванията на чл.150 и чл.151 от АПК.

По съществуващото на спора, твърденията на страните и предмета на служебна проверка, съдът съобрази:

Процесната заповед е издадена от компетентен орган съгласно чл.186 ал.3 ЗДДС вр. чл.7 ал.1 т.3 от ЗНАП, т.е. от орган по приходите, какъвто представлява и началника на отдел.

Същата е издадена в съответствие с изискванията за форма и съдържание на акта, съобразно нормата на чл.186 от ЗДДС.Налице е постановена мотивирана заповед от която е видно за какво нарушение се налага същата, в какво се изразява мярката и фактическите и правни основания за постановяването и. Противно на твърденията на жалбоподателя, нормата на чл.186 ал.1 от ЗДДС не изисква в заповедта за прилагане на ПАМ да се посочи размер на определена имуществена санкция. Заплащането на санкция има отношение само към преустановяване действието на мярката а не към законосъобразността и. Нещо повече – процесната мярка, видно от текста на чл.186 ал.1 от ЗДДС се прилага независимо от предвидените глоби или имуществени санкции. Т.е. такива може изобщо да не се предвидени и посоченото обстоятелство само по себе си няма никакво отношение към законосъобразността на мярката.

Като контратеза обаче – при наложена санкция съдът следва, в съответствие с указанията на СЕС дадени в решение 4 май 2023 година по дело C-97/21, MV – 98, ECLI:EU:C:2023:371 да прецени дали подобна кумулация на процедури за търсене на отговорност и санкции, предвидено в национална правна уредба като разглежданата в главното производство, не превишава границите на онова, което е уместно и необходимо за постигане на легитимните цели, преследвани от тази правна уредба, като се има предвид, че когато съществува избор между няколко подходящи мерки, трябва да се прибегне до мярката, която създава най-малко ограничения, а породените от нея неудобства не трябва да са несъразмерни спрямо поставените цели (виж т. 34, т.38 и сл. от решение от 5 май 2022 г., BV, C-570/20, EU:C:2022:348.).

Успоредно с това съдът следва да прецени дали разпоредбите на ЗДДС предвиждащи както налагане на имуществена санкция, така и прилагане на ПАМ запечатване на търговски обект, осигуряват координиране на производствата, позволяващо едновременно да се сведе до стриктно необходимото допълнителната тежест от кумулирането на наложените мерки и да се гарантира, че тежестта на всички тези мерки съответства на тежестта на разглежданото нарушение/т.58 от посоченото решение на СЕС/.

В унисон с гореизложеното и установеното по делото, че срещу

жалбоподателя за нарушението, предмет на заповедта за налагане на ПАМ е образувано административно-наказателно производство с АУАН № F697454/24.02.2023г., което е част от мотивите на обжалваната заповед, което е предпоставка за налагане на санкция на жалбоподателя.

В този смисъл е налице комулиране на санкции, поради което тежестта на процесната ПАМ прочетена като мярка с наказателно-правен характер по смисъла на чл.50 от ХОПЕС вр. член 273 от Директива 2006/112/ЕО и най-вече практиката на СЕС следва да бъде преценена с оглед охраняемият, защитимият с нея интерес.

Макар да не следва изрично от текста на закона, то от неговият дух и същност се установява, че принудителните административни мерки по чл.186 ал.1 от ЗДДС са преустановителни - по отношение на конкретно установено нарушение и превантивни – целят да дадат време за създаване на организация подобно нарушение да не бъде допускано занапред. Това е целта посочена от административния орган в мотивите на заповедта, която мярката преследва.

В тази връзка и при преценка пропорционалността на мярката следва да бъде отчетена както тежестта на посоченото нарушение, така и останалото поведение на търговеца с оглед изискванията на приложимото секторно законодателство и в противовес – възможността посочената мярка да постигне преследваната цел без да надвишава необходимото, съпоставени през призмата на възможността на едноличния търговец да извършва дейност и да си осигурява препитание за посоченият период на действие на мярката.

С процесната Заповед е установено нарушение на чл.3 ал.3 от Наредба Н-18/13.12.2006г. вр. чл.118 ал.1 от ЗДДС вр. чл.186 ал.1 т.1 „г“ от ЗДДС изразяващо се в това, че лицето не е предало по дистанционна връзка на Националната агенция за приходите данни, които дават възможност за определяне на наличните количества горива в резервоарите за съхранение в обектите за търговия с течни горива.

По искане на жалбоподателя, по делото са назначени съдебно – счетоводна и съдебно -техническа експертиза, приети без възражение от страните, които дават заключения на поставените въпроси. На тази база при преценка законосъобразността на акта, съдът приема:

На първо място опровергана е установителната дейност на органа. Посочените в административния акт данни за подадена и отчетена информация относно доставеното количество гориво и отчетеното не е установено по категоричен начин. Според техническата експертиза „ Системата е така изградена, че допуска докато се пълнят резервоарите колонката / тя е един брой/ с четири броя пистолета за продажба на гориво да работи и това не се отчита в нивомерната система. Това е причината за поява на грешка при отчитането. Такава грешка не би била възможна само ако

резервоарите са абсолютно празни преди пълнене и ако бензиностанцията спира работа докато цистерните пълнят гориво в резервоарите.“

В този смисъл следва да се приеме, че разликата между доставено и отчетено количество гориво не се установява по несъмнен и категоричен начин.

Успоредно с това - в оспореният акт никъде не е обсъден и въпросът на какво може да се дължи въпросната грешка в отчитането, като видно от заключението на вещото лице има техническа причина за поява на грешка при отчитането.

Следва да се отбележи, че при изясняване на фактическата обстановка от страна на проверяващите и причините за възникването е приел доказателства за различен от обследваното обект! По дело № 90/2023 г. на Административен съд Видин, на стр. 50 е представена грешна схема на което е отразен обект на [населено място], вместо конкретния изследван обект [населено място].

Освен това се установява, че „Сборът от първият резервоар и от вторият дава сумата посочена в Н.“ ССЧЕ установи, че „След проверка, проучване и анализиране на вписаните в Заповедта данни установих, че за месец септември, октомври, ноември и декември 2022 година посочените в повече в заповедта количества горива отчетени в Н. са сбора от двете измервателни устройства.“ Не на последно място ССЧЕ установи и че за посочения период в дружеството има приемо-предавателни протоколи, декларации за съответствие, товарителници, акцизен данъчен документ (А.) с уникален номер, фактура за доставката, служебни бонове за успешно подадена доставка по документи на НАП за двата резервоара със съответната дата и час.

На следващо място, безспорно срока на действие на приложената ПАМ е определен около минимално предвиденият в нормата на чл.186 от ЗДДС, но като контрагеза, именно ответника в административния акт подчертава, че обекта осъществява специфична дейност – търговия с горива, разположена на оживено място. Изложените съображения биха могли да обусловят съразмерност на определения срок на действие на мярката, но биха могли и да мотивират прекомерност на засягането с оглед защитимият частен интерес в хипотеза в която всеки пропуснат ден води до високи загуби от спецификите на стопанската дейност. Ето защо, само при несъмнена установеност на допуснато нарушение, би могло да се приеме, че определеният срок на действие на процесната ПАМ в действителност е минимален. При неправилност на фактическите установявания, каквато е налице същият се явява прекомерен и поставя жалбоподателя в хипотеза в която последният търпи неоправдана намеса и ограничение на дейността си.

Посочените в заповедта мотиви са преобладаващо общи, а в частта в която съдържат конкретика по отношение на визирианият търговец –

взаимоизключващи се. В този смисъл те не могат да обосноват необходимост от определяне на срока на действие на мярката в размер на 7 дни.

Успоредно с това, факта, че по същество с процесната заповед и образуваното АНП е налице комулиране санкции, съобразно постановеното от СЕС в решение 4 май 2023 година по дело C-97/21, MV – 98, ECLI:EU:C:2023:371, като посочените санкции се налаган за допуснато нарушение за неотчетено гориво/като това количество също е под условие доколкото за неотчитането му са възможни самостоятелни и/или кумулативно съществуващи причини/, налага извода, че:

Мярката е несъразмерна с преследваната цел.

Процесната заповед е в нарушение на член 273 от Директива 2006/112/ЕО на Съвета от 28 ноември 2006 и член 50 от ХОПЕС.

Процесната заповед е постановена в нарушение на чл. 186 т.1 б.“г“ обусловено както от неправилно установените факти от хипотезата на нормата, така и от допуснато съществено процесуално нарушение по чл.35 от АПК – изразяващо се в неустановяване възможните причини за отклонението при отчитането на установените неотчетени количества гориво.

С оглед своевременно направената от жалбоподателя претенция за присъждане на сторените по делото разноски, съдът счита, че в съответствие с чл. 186 ал.4 ЗДДС вр. чл.143 ал.1 от АПК, на жалбоподателя следва да бъдат присъдени разноски в размер на 3820 лева, съставени като сбор сумата от 1000 лв. за заплатено адвокатско възнаграждение, сумата от 1270 лв. заплатен депозит за съдебно-счетоводна експертиза, сумата от 1500 лв. за съдебно-техническа експертиза и сумата от 50 лв. заплатена държавна такса.

Поради това и на основание чл. 172 ал.2, предл. второ от АПК, Административен съд София-град,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Заповед за налагане на принудителна административна мярка № 11425/07.03.2023г. на началник отдел „Оперативни дейности“ - В. Т. в дирекция „Оперативни дейности“, Главна дирекция „Фискален контрол“, в Централно управление на Националната агенция за приходите

ОСЪЖДА Централно управление на Националната агенция за приходите да заплати на „ОЙЛКАРТ“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], седалище и адрес на

управление: [населено място], [улица] сумата от 3820 лева /три хиляди и осемстотин и двадесет лева/ съдебно-деловодни разноси.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд, в четирнадесет дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: