

# РЕШЕНИЕ

№ 916

гр. София, 22.02.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, 21-ВИ СЪСТАВ**, в публично заседание на двадесет и втори ноември през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: ЕЛЕНА Д. РОЗАЛИНОВА

при участието на секретаря Ц.С.К.

като разгледа докладваното от ЕЛЕНА Д. РОЗАЛИНОВА Административно наказателно дело № 20211110216937 по описа за 2021 година

Производството е по реда на член 59 и следващите от ЗАНН.

Образувано е по жалба на „XXXX“ ЕООД срещу наказателно постановление № 608023-F627954 от 25.10.2021 година на и.д. Директора на ТД на НАП-София, с което на „XXXX“ ЕООД е наложено административно наказание имуществена санкция в размер на 49985,16 лева за нарушение на член 176в, ал.4 от Закона за данък върху добавената стойност.

Жалбоподателят чрез адвокат З. и адвокат Н. посочва, че са допуснати неточности при описание на административното нарушение, което препятствало правото на защита, както и неправилна правна квалификация. Твърди също така, че нарушението не е извършено, тъй като за дружеството не е възникнало задължение по член 176в, ал.4 от ЗАНН, защото не е настъпила промяна в предоставеното обезпечение. Алтернативно, моли съдът да приложи член 28 от ЗАНН. Претендира разноси.

Въззиваемата страна чрез юрисконсулт К. оспорва жалбата, Претендира разноси за юрисконсултско възнаграждение и прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

Софийски районен съд, след като обсъди доводите в жалбата, с оглед на събраните по делото доказателства и след като в съответствие с чл. 84 ЗАНН, вр. чл. 314 НПК провери изцяло правилността на атакуваното наказателно постановление, констатира, че са налице основания за неговата отмяна. Съображенията на съда за това са следните:

„XXXX“ ЕООД е вписано в публичен регистър на обезпечения, предоставяни от леца, извършващи сделки с течни горива по член 176в, ал.10 от ЗДДС с данъчни основи на облагаеми доставки по член 176в, ал.1, т.1 от ЗДДС.

В периода 01.07.2021 година до 31.07.2021 година „XXXX“ ЕООД е подало електронни документи за доставка по реда на член 59а от Наредба Н-18 от 13 декември 2006 година на МФ на обща стойност 297 425,81 лева и ДДС в размер на 59 485,18 лева, както следва:

Вх. № 0021-476769/07.07.2021 г. и Вх. N№ 0021-476766-07.07.2021 г. с получател XXXX 5 - ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 6.944 литра, на стойност 11 686.75 лв. и ДДС в размер на 233 735 лв., Бензин 5.824 литра, на стойност 9 982.34 лв. и ДДС в размер на 1 996.50лв съгласно предоставена фактура № 6000000025/06.07.2021 г.;

Вх. № 0021-472203/06.07.2021 г. с получател ЗП XXXX с ЕИК \*\*\*\*\*, Газьол 6.134 литра, на стойност 9 636.51 лв. и ДДС в размер на 1927.30 лв., съгласно предоставена фактура № \*\*\*\*\*/05.07.2021 г.;

Вх. № 0021-481034/08.07.2021 г. с получател XXXX ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 6.100 литра, на стойност 9 613.60лв. и ДДС в размер на 1 922.72 лв., съгласно предоставена фактура № 4000001986/07.07.2021 г.;

Вх. № 0021-537017/22.07.2021 г. с получател XXXX 9 ЕООД с ЕИК XXXX, , Газьол 5.864 литра, на стойност 9 054.02 лв. и ДДС в размер на 1 810.80 лв., съгласно предоставена фактура № 4000001999 /22.07.2021 г.;

Вх. № 0021-503364/14.07.2021 г. с получател XXXX - АД с ЕИК XXXX, Газьол 1.983литра, на стойност 3 158.92лв. и ДДС в размер на 631.78лв., съгласно предоставена фактура № 4000001994/14.07.2021 г

Вх. № 0021-459758/02.07.2021 г. с получател XXXX 42 ООД с ЕИК XXXX, Газьол 5.982 литра, на стойност 9 409.69 лв. и ДДС в размер на 1 881.94 лв., съгласно предоставена фактура № \*\*\*\*\*/02.07.2021 г.;

Вх. № 0021-551083/27.07.2021 г. с получател XXXX 2003 - ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 9.084 литра, на стойност 14 934.10лв. и ДДС в размер на 2 986.82лв., съгласно предоставена фактура № 4000001978/02.07.2021 г.;

Вх. № 0021-459644/02.07.2021 г. с получател XXXX ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 4.753литра, на стойност 7 433.69лв. и ДДС в размер на 1 486.74лв., съгласно предоставена фактура № 4000001979/02.07.2021 г.;

Вх. № 0021-459745/02.07.2021 г. с получател XXXX 9 ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 6.136 литра, на стойност 9 596.70 лв. и ДДС в размер на 1 919.34 лв., съгласно предоставена фактура № 4000001980 /02.07.2021 г.;

Вх. № 0021-472198/06.07.2021 г. с получател XXXX - ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 4.739 литра, на стойност 7 444.97лв. и ДДС в размер на 1 488.99 лв., съгласно предоставена фактура № 4000001981/05.07.2021 г.;

Вх. № 0021-476763/07.07.2021 г. с получател XXXX 2011 - ООД с ЕИК XXXX, Газьол 14.894 литра, на стойност 25 066.60 лв. и ДДС в размер на 5 013.32 лв., съгласно предоставена фактура 4000001983/06.07.2021 г.;

Вх. № 0021-476760/07.07.2021 г. с получател XXXX 2011 - ООД с ЕИК XXXX, , Газьол

14.906 литра, на стойност 25 086.80 лв. и ДДС в размер на 5 017.37 лв., съгласно предоставена фактура № 1659/14.08.2018 г.

Вх. № 0021-472207/06.07.2021 г. с получател ЗП ХХХХ с ЕИК \*\*\*\*\*, Газьол 1.984 литра, на стойност 3 136.70лв. и ДДС в размер на 627.34лв., съгласно представена фактура № 4000001984/06.07.2021 г.;

Вх. № 0021-489069/12.07.2021 г. с получател ХХХХ - ЕТ с ЕИК ХХХХ, Газьол 4.712 литра, на стойност 7 426.11лв. и ДДС в размер на 1 485.22лв., съгласно представена фактура 4000001985/07.07.2021 г.;

Вх. № 0021-489069/12.07.2021 г. с получател ХХХХ - ЕТ с ЕИК ХХХХ, Газьол 4.581 литра, на стойност 7 173.85лв. и ДДС в размер на 1 434.77лв., съгласно предоставена фактура № 4000001990/11.07.2021 г.;

Вх. № 0021-494874/13.07.2021 г. с получател ХХХХ 2003 - ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 9.171 литра, на стойност 15 214.69 лв. и ДДС в размер на 3 042.94лв., съгласно предоставена фактура № 4000001991/12.07.2021 г.

Вх. № 0021-508952/15.07.2021 г. с получател ЗП ХХХХ с ЕИК \*\*\*\*\*, Газьол 6.107 литра, на стойност 9 642.95лв. и ДДС в размер на 1 928.59лв., съгласно представена фактура № 4000001992/14.07.2021г

Вх. № 0021-508886/15.07.2021 г. с получател ХХХХ ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 4.720 литра, на стойност 7 452.88лв. и ДДС в размер на 1 490.58лв., съгласно представена фактура № 4000001993/14.07.2021 г

Вх. № 0021-517015/17.07.2021г. с получател ХХХХ 2003 - ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 9.138 литра, на стойност 15 214.77 лв. и ДДС в размер на 3 042.95 лв., съгласно предоставена фактура № 4000001995 /16.07.2021 г

Вх. № 0021-525951/20.07.2021 г. с получател ЗП ХХХХ с ЕИК \*\*\*\*\*,  
Газьол 1.978 литра, на стойност 3 135.13лв. и ДДС в размер на 627.03лв., съгласно представена фактура № 4000001996/19.07.2021 г.;

Вх. № 0021-532723/22.07.2021 г. с получател ХХХХ 2003 - ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 9.092 литра, на стойност 14 747.22 лв. и ДДС в размер на 2 949.44лв., съгласно предоставена фактура № 4000001997/21.07.2021 г.;

Вх. № 0021-537040/22.07.2021 г. с получател ХХХХ МЗС ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 4.568 литра, на стойност 7 450.41лв. и ДДС в размер на 1 490.08 лв., съгласно предоставена фактура № \*\*\*\*\*/22.07.2021 г.;

Вх. № 0021-537017/22.07.2021 г. с получател ХХХХ 9 ЕООД с ЕИК ХХХХ, Газьол 5.864 литра, на стойност 9 054.02лв. и ДДС в размер на 1 810.80лв., съгласно предоставена фактура № 4000001999/22.07.2021 г.

Вх. № 0021-537024/22.07.2021 г. с получател ХХХХ - ЕТ с ЕИК ХХХХ, Газьол 4.572 литра, на стойност 7 059.17 лв. и ДДС в размер на 1 411.83 лв., съгласно предоставена фактура № \*\*\*\*\*/22.07.2021 г.

Вх. № 0021-476769/07.07.2021 г. с получател XXXX 5 - ЕООД с ЕИК XXXX, Бензин 4.337 литра, на стойност 7 424.94 лв. и ДДС в размер на 1 485.00 лв., съгласно предоставена фактура № 6000000026/09.07.2021 г.;

Вх. № 0021-487606/10.07.2021 г. с получател XXXX 5 - ЕООД с ЕИК XXXX, Газьол 11.212 литра, на стойност 18 679.19лв. и ДДС в размер на 3 735.83 лв., съгласно предоставена фактура № 6000000026/09.07.2021г.

Пред административнонаказващия орган е представена банкова гаранция 116DSK09657 в размер на 50 000,00 лева със срок на валидност до 13.09.2018 година. С промяна № 3 към банкова гаранция 116DSK09657 от 20.07.2020 година е определен срок на валидност на гаранцията до 13.09.2021 година, която също е приобщена към административнонаказателната преписка. На 28.07.2021 година дружеството „XXXX“ ООД е подало заявление по образец за вписване или промяна на данни в регистъра по член 176в, ал.10 от ЗДДС за внасяне на ново обезпечение в размер на 9 500,00 лева по член 175в, ал.4 от ЗДДС, придружено от вносна бележка от същата дата.

В АУАН било прието, че към 05.07.2021 година данъчната основа е надхвърляла сумата от 47 500,00 лева и предоставеното обезпечение от 9 500,00 лева и за дружеството е възникнало задължение да подаде заявление по образец за вписване или промяна на данни в регистъра по член 176в, ал.10 от ЗДДС., поради което бил съставен АУАН № F627954 от 20.09.2021 година за нарушение на член 176в, ал.4 от ЗДДС. Въз основа на него било издадено обжалваното НП.

Гореописаната фактическа обстановка съдът намери за установена от банкова гаранция 116DSK09657 в размер на 50 000,00 лева със срок на валидност до 13.09.2018 година, промяна № 3 към банкова гаранция 116DSK09657 от 20.07.2020 година, 23 броя фактури (л.11-33 от преписката), заявление по образец за вписване или промяна на данни в регистъра по член 176в, ал.10 от ЗДДС, вносна бележка от 28.07.2021 година за сумата от 9 500,00 лева. Съдът кредитира показанията на свидетеля Д. С. само в частта им относно размера на данъчната основа към 31.07.2021 година, но не и относно обстоятелството, че единственото предоставено от „XXXX“ ЕООД обезпечение е в размера на 9 500,00 лева, защото това се опровергава от промяна № 3 към банкова гаранция 116DSK09657 от 20.07.2020 година, където срокът на банковата гаранция от 50 000,00 лева е определен до 13.09.2021 година и от протокол за извършена проверка № П-22220421139767-073-001 от 12.08.2021 година, в който на страница 3 (лист 32 от делото) е посочено, че по заявление на „XXXX“ ЕООД в регистъра по член 175в, ал.10 от ЗДДС на 14.08.2020 година е вписано представено обезпечение в размер на 50 000,00 лева по реда на чл.176в, ал.6 от ЗДДС със срок до 13.09.2021 година и вписано на 04.08.2021 година обезпечение от 9 500,00 лева по реда на член 176в, ал.4 от ЗДДС със срок до 13.09.2021 година.

Преди съдът да направи проверка на материалната законосъобразност на обжалваното наказателно постановление, същият дължи проверка дали издадените от администрацията

АУАН и НП отговарят на процесуалните изисквания на закона. В този смисъл следва да се отбележи, че процесният АУАН и обжалваното наказателно постановление са издадени от материално компетентни лица по смисъла на закона, доколкото по делото е приложен документ, удостоверяващ компетентността им – Заповед № ЗЦУ-1149 от 29.08.2020 година на Изпълнителния директор на НАП.

Издадените АУАН и НП са в рамките на давностните срокове по член 34 от ЗАНН.

Съгласно [чл. 176в, ал. 1, т. 1 ЗДДС](#) в редакцията на ДВ брой 98/2018 година в сила от 01.01.2019 година, всяко данъчно задължено лице е длъжно да предостави обезпечение в пари, в държавни ценни книжа или в безусловна и неотменяема банкова гаранция за срок една година пред компетентната ТД на НАП, когато за текущия данъчен период извърши облагаеми доставки на течни горива със ставка на данъка 20 на сто и с обща стойност на данъчните им основи над 25 000,00 лв. Съставът на нормата на [чл. 176в, ал. 4 ЗДДС](#) (в редакцията на ДВ брой 98/2018 година в сила от 01.01.2019 година), на която се основава ангажирането на отговорността на наказаното лице, установява сроковете за извършване на промяна в размера на подаденото от данъчно задължените лица обезпечение - 7 дневен, преди настъпването на промяната в обстоятелствата, които са от значение за определянето на неговия размер. С неизвършването на промяната в размера на предоставеното обезпечение, се счита за осъществен съставът на вмененото на жалбоподателя нарушение. В [чл. 111 г, ал. 1 от ППЗДДС](#) е регламентирано, че при промяна на обстоятелствата, които са от значение за определяне на размера на обезпечението, данъчно задълженото лице е длъжно да предостави ново обезпечение и в 7-дневен срок преди промяната да подаде заявление по образец. Изводът на административнонаказващия орган, че е надвишено предоставеното обезпечение в размер на 9 500,00 лева е неправилен по следните съображения: аритметично вярно е, че представеното обезпечение от 9 500,00 лева покрива общ размер на данъчните основи от 47 500,00 лева, защото тази сума представлява 20 на сто от посочения общ размер на данъчните основи. При сумиране на данъчните основи по фактура с получател „XXXX 42“ ООД от 02.07.2021 година на стойност 9 409,69 лева, фактура от 02.07.2021 година с получател „XXXX 2003“ ЕООД на стойност 14934,10 лева, фактура от 02.07.2021 година с получател „XXXX“ ЕООД на стойност 7 433,69 лева, фактура от 02.07.2021 година с получател „XXXX 9“ ЕООД на стойност 9 596,70 лева и фактура от 05.07.2021 година с получател ЗП XXXX на стойност 9636,51 лева се установява, че данъчната основа по тези фактури възлиза на 51010,69 лева тоест последната цитирана фактура от 05.07.2021 година с получател ЗП XXXX би надвишила сбора на данъчните основи от 47500,00 лева, за които е предоставено обезпечение в размер на 9 500,00 лева от дата 28.07.2021 година, само ако това е единственото предоставено обезпечение от „XXXX“ ЕООД в изпълнение на задължението по член 176в, ал.4 в редакцията на ДВ брой 98/2018 година. Това обаче, не е единственото обезпечение, предоставено от данъчно задълженото лице: представена е банкова гаранция 116DSK09657 в размер на 50 000,00 лева е била със срок на валидност 13.09.2018 година. С промяна № 3 към банкова гаранция 116DSK09657 от 20.07.2020 година е определен срок на валидност на гаранцията до 13.09.2021 година като е

посочено, че останалите параметри на банковата гаранция, а това включва и нейния размер, остават непроменени. Това води до извод различен от възприетия от АНО, че към вменената като дата на нарушението да 28.06.2021 година за дружеството-жалбоподател е следвало да подаде заявление за вписване или промяна на данни в регистъра по член 175в, ал.10 от ЗДДС, респективно да внесе допълнително обезпечение. Към 05.07.2021 година дружеството е разполагало с банкова гаранция в размер на 50 000,00 лева със срок на валидност до 13.09.2021 година, която напълно е покривала 20 на сто от сбора на данъчните основи 51010,69 лева по петте фактури, издадени в периода 02.07.2012 година до 05.07.2021 година. Тъй като към 31.07.2021 година данъчната основа на облагаемите доставки възлиза на 297 425,81 лева и размерът на обезпечението, изчислен по реда на член 176в, ал.2 от ЗДДС в редакцията на ДВ брой 98/2018 година е бил 59 485,162 лева, поради което дружеството е внесло ново обезпечение в размер на 9 500,00 лева и е подало заявление за вписване или промяна на данни в регистъра по член 176в, ал.10 от ЗДДС.

От всичко изложено може да се направи категоричен извод, че към посочената в АУАН и НП дата 05.07.2021 година дружеството не е надвишило посредством сключените от него сделки размера на предоставеното от него обезпечение в размер на 50 000,00 лева и за него не е възникнало задължение седем дни преди датата на промяната да подаде заявление по образец за вписване или промяна на данни в регистъра по член 176в, ал.10 от ЗДДС, поради което не е осъществено и нарушение на член 176в, ал.4 от ЗДДС в редакцията на ДВ брой 98/2018 година.

По тези мотиви наказателното постановление подлежи на отмяна на основание член 63, ал.2, т.1 от ЗАНН.

Съобразно изходът на спора жалбоподателят има право на разноски и ги претендира в размер на 3 600,00 лева за адвокатско възнаграждение. Въззиваемата страна не прави възражение за прекомерност. Член 63д, ал.2 от ЗАНН препраща в тази връзка към член 36 от Закона за адвокатурата, въз основа на който е приета Наредба № 1 за минималните адвокатски възнаграждения. Член 18, ал.2 от Наредбата предвижда, че ако административното наказание е под форма на глоба или имуществена санкция, минималният размер се определя по реда на член 7, ал.2 от същата. Член 7, ал.2, т.2 от Наредбата предвижда, че при интерес от 1000 до 5000 лева минималният размер е 300,00 лева плюс 7 % за горницата над 1000 лева. Възражението на прекомерност на въззиваемата страна е неоснователно, тъй като претендирания размер от 3 600,00 лева е малко по-малък от минималния такъв, изчислен по реда на цитираните по-горе норми, поради което в полза на жалбоподателя следва да бъдат присъдени разноски в размер на 3 600,00 лева.

Така мотивиран и на основание чл. 63, ал. 2, т.1 от ЗАНН, Софийски районен съд

## **РЕШИ:**

**ОТМЕНЯ** наказателно постановление № 608023-F627954 от 25.10.2021 година на и.д. Директора на ТД на НАП-София, с което на „XXXX“ ЕООД е наложено административно

наказание имуществена санкция в размер на 49985,16 лева за нарушение на член 176в, ал.4 от Закона за данък върху добавената стойност.

**ОСЪЖДА** Териториална дирекция на Национална агенция за приходите-София, да заплати на „XXXX“ ЕООД, ЕИК 200508883, сумата от 3 600,00 (три хиляди и шестотин) лева, представляващи разноски за адвокатско възнаграждение.

**РЕШЕНИЕТО** подлежи на касационно обжалване пред Административен съд - гр. София на основанията, предвидени в НПК и по реда на Глава XII от АПК в 14-дневен срок от получаване на съобщението за изготвянето му.

**Съдия при Софийски районен съд:** \_\_\_\_\_