

РЕШЕНИЕ

№ 7953

гр. София, 31.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 62 състав,
в публично заседание на 09.12.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Даниела Гунева

при участието на секретаря Емилия Митова, като разгледа дело номер **3243** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27, ал.1 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЗУСЕСИФ), вр. чл. 145 и сл. от АПК.

Образувано е по жалба на [фирма], срещу решение от 02.03.2021 г. на Ръководителя на управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 и Главен директор на ГД „Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката, обективизирано в одобрен Списък на предложените за отхвърляне проектни предложения по двадесет и четвърта оценителна сесия, в частта му, в която е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидата [фирма] с проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-23116 по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

В жалбата е посочено, че оспореното решение е незаконосъобразно и издадено в нарушение на процесуалните правила. Моли се то да бъде отменено, като преписката бъде върната на административния орган за ново произнасяне. Претендират се разноски.

В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв. А., която поддържа подадената жалба и моли същата да бъде уважена. Претендира разноски.

Ответникът – Ръководителят на УО на ОП „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. и главен директор на ГД „Европейски фондове

за конкурентноспособност“ в Министерството на икономиката - в съдебно заседание се представлява от юр. М., която оспорва подадената жалба и моли тя да бъде отхвърлена. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

Съдът, след като се запозна с представените по делото доказателства и взе предвид становищата на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

[фирма] кандидатства за безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентноспособност“ 2014-2020, по процедура за подбор на проекти предложения BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“ с проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-23116, ведно с приложенията към него, включително и декларация, че кандидатът е запознат с условията за кандидатстване и изпълнение – Приложение № 2.1.

Съгласно чл. 26, ал. 1, изречение първо от ЗУСЕСИФ, ръководителят на управляващия орган на програмата, съответно на водещата програма, утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти, а според ал. 6 на сочената норма утвърдените условия за кандидатстване и условия за изпълнение се публикуват на интернет страницата на съответната програма и в ИСУН заедно с обявата за откриване на процедурата чрез подбор.

Процесните условия са одобрени като част от документацията за провеждане на процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на ОПИК, със Заповед № РД-16-375/12.05.2020 г. на Главен директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентноспособност“ и Ръководител на Оперативна програма „Иновации и конкурентноспособност“ 2014-2020.

Със Заповед № Р-16-381/14.05.2020 г. на Р. на ОПИК са утвърдени опростени процедурни правила за работа на оценителната комисия. Със Заповед № РД-16-696/10.08.2020 г. на Р. на ОПИК е определен съставът на оценителната комисия за извършване на комплексна оценка, включваща проверка за съответствие на проектните предложения с минималните изисквания, предвидени в условията за кандидатстване и документална проверка за това дали кандидатът отговаря на изискванията за бенефициент по процедурата на подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на ОПИК.

Във връзка с подаденото проектно предложение на жалбоподателя е извършена комплексна оценка от оценителя М. С. Д., съгласно одобрените критерии за оценка /част от условията за кандидатстване по процедурата/. В комплексната оценка е посочено, че съгласно извършена служебна проверка нетните приходи от продажби на кандидата за последната приключена финансова година – 2019 г., са 0 лв.

Прието е, че кандидатът не отговаря на изискването от Критерии за допустимост на кандидатите по т. 11.1, подт. 5) от Условията за кандидатстване по процедурата и критерий № 16 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения (Приложение № 4 към Условията за кандидатстване). Съгласно т. 11.1, подт. 5) от Условията за кандидатстване, кандидатите следва да са регистрирали спад

поне 20 % в оборота (нетни приходи от продажби) за месец април 2020 г., спрямо средния месечен оборот (нетни приходи от продажби) през 2019 г.

Посочено е, че съгласно предоставената информация от НАП, към датата на кандидатстване кандидатът е подал годишна данъчна декларация, като в нея са посочени данни за нетни приходи от продажби през 2019 г. в размер на 0 лв. и не е налице възможност да бъде отчетен спад поне 20 % в оборота (нетни приходи от продажби) за месец април 2020 г. спрямо средния месечен оборот (нетни приходи от продажби) през 2019 г. Съгласно Приложение № 4 „Критерии и методология за оценка на проектните предложения“, при несъответствие с изискванията по т. 13-23 и т. 27, проектното предложение се отхвърля.

Прието е и че кандидатът не отговаря на т. 9 Минимален и максимален размер на безвъзмездната финансова помощ за конкретен проект от Условиата за кандидатстване и Критерий № 25 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения (Приложение № 4 към Условиата за кандидатстване). Съгласно т. 9 от Условиата за кандидатстване, безвъзмездната финансова помощ, предоставена по процедурата може да бъде в максимален размер до 10 % от нетните приходи за продажби, декларирани: при лица, които се облагат с корпоративен данък, в годишната данъчна декларация по чл. 9 от ЗКПО за 2019 г. (част V, шифър 0110 „Нетни приходи от продажби“), или при еднолични търговци в годишната данъчна декларация по чл. 50 от ЗДДФЛ за 2019 г. (Приложение № 2, част III, шифър 2-30011, „Нетни приходи от продажби“). Допустими по процедурата са единствено кандидати, с отчетени поне 30 000 лв. „нетни приходи от продажби“ в годишната данъчна декларация за 2019 г. Констатирано е, че нетните приходи, отчетени от кандидата към момента на подаване на заявлението са 0 лв., поради което същият не може да получи безвъзмездна финансова помощ по процедурата.

От оценителната комисия е изготвен и представен на УО на ОПИК списък на предложените за отхвърляне проектни предложения по четиринадесетата сесия и основанието за отхвърлянето им, измежду които е и проектното предложение BG16RFOP002-2.073-23116 на [фирма].

С Решение от 02.03.2021 г. на Р. на ОПИК, с което е одобрен списъкът на предложените за отхвърляне проектни предложения по двадесет и четвърта оценителна сесия, е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение BG16RFOP002-2.073-26379 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на ОПИК.

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

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, за който е предвидено в чл. 27, ал. 1, във връзка с чл. 38, т. 1 от ЗУСЕСИФ, че подлежи на обжалване пред съд. С оспорената част на административния акт пряко са засегнати правата и законните интереси на жалбоподателя. Административният акт е връчен на жалбоподателя чрез ИСУН на 13.03.2021 г. Жалбата е депозирана в преклузивния 14-дневен срок по чл. 149, ал. 1 от АПК на 24.03.2021 г. и същата е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Относно компетентността на органа, издал оспореното решение. Съгласно чл. 38, т. 1 от ЗУСЕСИФ, в 10-дневен срок от одобряването на оценителния доклад, съответно от изтичането на срока по чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ, ръководителят на управляващия орган издава мотивирано решение, с което отказва предоставяне на безвъзмездна финансова помощ за всяко проектно предложение, включено в списъка по чл. 35, т. 3. В конкретната хипотеза, както вече бе посочено със Заповед № РД-16-381/14.05.2020 г. на Р. на ОПИК са приети опростени процедурни правила за работа на оценителната комисия. Съгласно т. 2.14 от тези правила, в срок от 3 работни дни, Ръководителят на УО одобрява представените му списъци или ги връща за отстраняване на допуснати нарушения. Според т. 2.18 от опростените правила, кандидатите, на които е отказано предоставяне на БФП се уведомяват посредством ИСУН, като им се изпраща утвърденият от Ръководителя на УО списък с предложените за отхвърляне проектни предложения.

Съгласно чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕСИФ, ръководителят на управляващия орган е ръководителят на администрацията или организацията, в чиято структура се намира управляващия орган или оправомощено от него лице. С Решение № 574/13.07.2016 г. на Министерски съвет е определен за управляващ и сертифициращ орган Министерство на икономиката, съответно за ръководител на УО – Министъра на икономиката. Със своя Заповед № РД-16-635/30.07.2020 г. същият е определил И. И. за и.д. Главен Директор на Главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката. Със заповедта, И. И. е определена да изпълнява функции на ръководител на УО по ОПИК.

Оспореният административен акт, а именно Решение от 02.03.2021 г. на Р. на ОПИК, с което е одобрен списъкът на предложените за отхвърляне проектни предложения по двадесет и четвърта оценителна сесия, в частта в която е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-23116 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на ОПИК, е издадено от компетентен орган.

Съдът приема, че са спазени изискванията за форма на акта, същият съдържа реквизитите, посочени в чл. 59, ал. 2 от АПК. Съдържа фактически и правни основания за издаването му. Като неразделна част от административната преписка е приложен оценителния лист на оценителя, на който е разпределено проектното предложение, както и списъкът на оценителната комисия с предложените за отхвърляне проектни предложения по дванадесета оценителна сесия. В процесния административен акт са посочени конкретни обстоятелства и правните изводи, въз основа на които издателят му е приел, че следва да откаже предоставянето на безвъзмездна финансова помощ за проектното предложение на жалбоподателя.

Относно спазване на административнопроизводствените правила и материалната законосъобразност на акта и съответствието му с целта на закона, съдът намира следното:

Производството по предоставяне на безвъзмездна финансова помощ чрез подбор по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ е

осъществено изцяло в съответствие с опростените процедурни правила на работа на оценителната комисия. Съгласно чл. 21, ал. 1, т. 2 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020 г. и за преодоляване на последиците /Обн., ДВ, бр. 28 от 24.03.2020 г., в сила от 13.03.2020 г., изм. и доп., бр. 34 от 9.04.2020 г., в сила от 9.04.2020 г., доп., бр. 38 от 24.04.2020 г., в сила от 24.04.2020 г., изм. и доп., бр. 44 от 13.05.2020 г., в сила от 14.05.2020 г., доп., бр. 55 от 19.06.2020 г., в сила от 1.07.2020 г., изм., бр. 60 от 7.07.2020 г., изм. и доп., бр. 64 от 18.07.2020 г., в сила от 18.07.2020 г./, управляващите органи на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове имат право да: отпускат безвъзмездна финансова помощ при опростени правила, включително без публикуване на покана за набиране на предложения. В случая на основание т. 2.2 от Опростените процедурни правила, по процедурата се извършва комплексна оценка, която включва проверка на съответствието на проектното предложение с минималните изисквания, предвидени в условията за кандидатстване и документална проверка, дали кандидатът отговаря на изискванията за бенефициент. Според т. 2.8 от правилата, проверката се извършва от един член на оценителната комисия с право на глас в съответствие с утвърдените критерии, като за целта се попълва оценителен лист в ИСУН 2020. В случая правилата са спазени, като липсват допуснати съществени нарушения, спазен е и тридневния срок за одобрение от страна на Р. на представените списъци от оценителната комисия.

Съгласно чл. 26, ал. 1 от ЗУСЕСИФ, ръководителят на управляващия орган на програмата утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти. Процедурата по разработване и приемане на тази документация е посочена в разпоредбите на чл. 26, ал. 2 – 9 от ЗУСЕСИФ. Изводът който се налага е, че Условията за кандидатстване не са сред финализиращите процедурата актове, но те имат характер на задължителни правила по конкретна процедура, спрямо които се извършва допускане и оценка на проекти на кандидати за финансиране. В този смисъл решението на УО, с което се утвърждават условията за кандидатстване, по своята правна същност представлява изрично волеизявление на административен орган, с което се създават права и задължения за гражданите или организации, поради което следва да се квалифицира като административен акт със самостоятелно правно значение, който определя конкретните правила по дадена процедура.

Спорен по делото е въпросът дали жалбоподателят отговаря на критерия за допустимост по смисъла на т. 11. 1, подт. 5 от Условията за кандидатстване и на критерий 16 от "Критерии и методология за оценка на проектните предложения", а именно за м. април 2020 да е регистрирал поне 20 % спад в оборота спрямо средния месечен оборот (нетни приходи от продажби) през 2019 г. Спорен е и въпросът дали кандидатът отговаря и на изискванията на т. 9 - Минимален и максимален размер на БФП за конкретен проект от Условията за кандидатстване и Критерии и методология за оценка на проектните предложения, а именно, че БФП предоставяна по процедурата може да бъде в максимален размер на 10% от нетните приходи от продажби, декларирани при лица, които се облагат с корпоративен данък в ГДД по чл.92 от ЗКПО за 2019 г.

За да приеме, че кандидатът не отговаря на изискването от Критериите за допустимост на кандидатите по т.11.1 подт.5 и критерий № 16 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения /Приложение №4 от Условията за

кандидатстване./, Р. е посочил, че съгласно данни от получената служебно справка от НАП, кандидатът е декларирал размер на нетните приходи от продажби за 2019 г. 0.00/нула/ лева, от където следват и несъответствията с изискванията описани по-горе. Съгласно приложение 4 „Критерии и методология за оценка на проектните предложения“ от Условието за кандидатстване по процедурата, проектното предложение се отхвърля при несъответствие с изискванията по т.13-23 и т.27. В конкретния случай според Р. на ОПИК, не е изпълнено изискването на т.16, и т.25 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения. Несъмнено при извършената проверка по установения ред са установени двете несъответствия за участие от кандидата за отпускане на БФП. Същите са били установени, след изискана служебна справка от НАП.

Няма спор между страните, че от жалбоподателя е подадена и коригираща ГДД за 2019 г. на 16.07.2020 г. Видно от представения и приет като доказателство по делото оценителен доклад, оценяването по отношение на проектните предложения, за които са установени нередности или не отговарят на критериите за допустимост, е приключила на 26.02.2021 г., т. е след датата на подаване на коригираща ГДД от жалбоподателя.

Съгласно т. 9 от Условието за кандидатстване, които имат задължителен характер, минималният размер на заявената безвъзмездна финансова помощ по всеки индивидуален проект по процедурата за подбор е 3000 лв., а максималният 10 000 лв. Безвъзмездната финансова помощ, предоставяна по процедурата може да бъде в максимален размер да 10% от нетните приходи от продажби, декларирани при лица, които се облагат с корпоративен данък в ГДД по чл. 92 от ЗКПО за 2019 г. или при ЕТ в ГДД по чл. 50 от ЗДДФЛ. Допустими по процедурата са единствено кандидати с отчетени поне 30 000 лв. нетни приходи от продажби в ГДД за 2019 г. Управляващият орган следва да извърши служебни проверки на декларирания нетни приходи от продажби, като може да изисква разяснения и документи по отношение на декларирания от кандидата размер на нетните приходи от продажби в ГДД за 2019 г. С оглед на това, към датата на подаване на проектното предложение следва кандидатите вече да са подали ГДД за 2019 г. пред НАП, съобразно разпоредбите на ЗКПО.

Началната дата за подаване на проектни предложения е 10.00 ч. на 14.05.2020 г., а крайният срок за подаване е 16.30 ч. на 15.06.2020 г. Жалбоподателят е подал проектното си предложение, като е заявил разходи за осигуряване на ликвидност в максималния размер от 10 000 лв. в указания срок, като на 16.07.2020 г. е внесъл в НАП коригираща ГДД за 2019 г. Макар и към датата на подаване на проектното предложение, кандидатът да е подал пред Националната агенция по приходите годишна данъчна декларация за 2019 г. с 0 лв. нетни приходи от продажби, то в законоустановения срок до 30.09.2020 г., посочен в Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание, срок за подаване на ГДД, както и преди изтичане на срока за подаване на проектни предложения, е подадена и коригираща ГДД по чл. 92, ал. 2 ЗКПО.

Коригиращата декларация, както вече беше посочено, е подадена преди извършването на проверката от оценителната комисия. Задължение на органа по оценяването е да направи коректна служебна справка и да установи и

корекцията, направена от дружеството с подадената коригираща ГДД за 2019 г. Нетните приходи от продажби за 2019 г., съгласно представената коригираща ГДД по чл. 92 от ЗКПО за 2019 г. от 16.07.2020 г. /част V, шифър 0110 „Нетни приходи от продажби“/, са в размер на 732 207,87 лв. Следователно неправилно и незаконосъобразно, само на база на справка от НАП, УО е направил извод, че кандидатът не може да получи безвъзмездна финансова помощ по процедурата в конкретния случай, като е взел предвид само подадената първоначална ГДД за 2019 г. и не е отразил данните от коригиращата ГДД за 2019 г., подадена на 16.07.2020 г. Данните съдържащи се в първоначално подадената ГДД за 2019г. от жалбоподателя до НАП, не се оспорват, но административният орган е следвало да вземе предвид и данните пред НАП с ГДД за 2019 г. от 16.07.2020 г. по чл. 92, ал. 3 от ЗКПО, които не са проверени и анализирани от него в хода на оценяването. Предвид данните в окончателната ГДД за 2019 г., подадена на 16.07.2020 г. от жалбоподателя, нетните приходи от продажби на дружеството за 2019 г. са в размер на 732 207,87 лв., размер посочен и в заявлението за кандидатстване Приложение 2 (Декларация за финансови данни), поради което не може да се приеме, че жалбоподателят не отговаря на изискванията на т.9 -Минимален и максимален размер на БФП, предвиждащи допустимост единствено на кандидати с отчетени поне 30 000 лв. „нетни приходи от продажби“ в ГДД за 2019 г.

Неправилни са изводите на решаващия орган и по отношение на второто посочено в оспорения акт основание за недопустимост на жалбоподателя по смисъла на чл.11.1, пот.5 от т.11.1 подт. 5 и критерии № 16 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения /Приложение № 4 от Условието за кандидатстване./ Както вече бе споменато по-горе, отразените в ГДД за 2019г., подадена на 16.07.2020г. от жалбоподателя нетни приходи от продажби на дружеството за 2019 г. са в размер на 732 207,87 лв. или средномесечно нетните приходи от продажби са в размер на 61 017,32 лв. Нетните приходи от продажби за м. 04.2020 г. са в размер на 31 676,64 лв., т. е спадът на оборота на дружеството за м.април 2020 г. е над 20 %, което е законоустановеният минимум за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, съгласно т. 11.1, подт. 5 от Условието за кандидатстване.

С оглед изложеното жалбоподателят е допустим кандидат по процесната програма, поради което издаденото решение, в оспорената му част, следва да бъде отменено като незаконосъобразно, а преписката да бъде върната на компетентния орган за ново произнасяне при спазване на указанията по тълкуването и прилагането на закона, дадени в настоящото решение.

При този изход на спора разноски се дължат на жалбоподателя, на основание чл. 143, ал. 1 от АПК, съобразно представеното по адвокатско пълномощно и доказателства за тяхното заплащане, в размер на 780 лв., от които 700 лв. адвокатско възнаграждение и 80 лв. заплатена държавна такса.

По изложените съображения, Административен съд София - град, III-то отделение, 61 състав, на основание чл. 172, ал. 2 АПК

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба [фирма], решение от 02.03.2021 г. на Ръководителя на управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 и Главен директор на ГД “Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката, обективизирано в одобрен Списък на предложените за отхвърляне проектни предложения по дванадесета оценителна сесия, в частта му, в която е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидата [фирма] с проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-23116 по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

ВРЪЩА преписката на Ръководителя на УО на ОПИК 2014-2020 за ново произнасяне по проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-23116, подадено от [фирма] при спазване на дадените в настоящото решение указания по тълкуването и прилагането на закона.

ОСЪЖДА Министерството на икономиката да заплати на [фирма] с ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място],[жк], [жилищен адрес] представлявано от А. И. Б., сумата от 780 лв. /седемстотин и осемдесет/, представляваща разноски в производството.

Решението може да се обжалва с касационна жалба пред ВАС на РБ в 14-дневен срок от съобщаването му.

СЪДИЯ: