

РЕШЕНИЕ

№ 4311

гр. София, 27.06.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 26 състав,
в публично заседание на 29.05.2013 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Мирослава Керимова

при участието на секретаря Мая Георгиева, като разгледа дело номер **3557** по описа за **2013** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и следв. от АПК.

Образувано е по жалба на [фирма]- [населено място] , ЕИК[ЕИК], представлявано от управителя Б. И. чрез адв. И. срещу уведомително писмо за извършена оторизация по схемите и мерките за директни плащания с изх.№ 01-2600/1625 от 19.02.2013г. на Изпълнителния директор на Държавен фонд "Земеделие"-Разплащателна агенция за изплащане на субсидии по подаденото от жалбоподателя Общо заявление за единно плащане на площ за кампания 2008г. в размер на 81 698.81лв., като финансовото подпомагане по СЕПП и СНД е намалено общо с 18 492.78 лв. На първо място се претендира нищожност на оспорения акт. Според жалбоподателя, ответникът вече веднъж е имал произнасяне по това заявление от 2008г, като произнасянето е с уведомително писмо за извършена оторизация по схемите и мерките за директни плащания с изх.№ 01-2600/5097 от 26.07.2010г. на Изпълнителния директор на Държавен фонд "Земеделие"-Разплащателна агенция за изплащане на субсидии по подаденото от жалбоподателя Общо заявление за единно плащане на площ за кампания 2008г. в размер на 81 698.81лв., като финансовото подпомагане по СЕПП и СНД е намалено общо с 18 492.78 лв. Срещу това уведомително писмо е подадена жалба от [фирма], която е уважена с решение № 1975 от 27.04.2011г по адм.д. №6379 по описа на АССГ за 2010г, оставено в сила с решение № 12836/11.10.2011г на ВАС по адм.д.№ 8313/2011г. Преписката е изпратена на ответника за ново произнасяне в 14-дневен срок съобразно указанията, дадени по тълкуване и прилагане на закона в съдебното решение. В съдебно заседание на

08.05.2013г адв. И. излага, че въпросът не следва да се пререшава, тъй като има влязло в сила съдебно решение на ВАС по заявлението от 2008г, а новото уведомително писмо повтаря съдържанието на предходното, без да са изпълнени задължителните указания на ВАС. На това основание се претендира нищожност на второто уведомително писмо, несъобразено със задължителни указания по влязло в сила съдебно решение.

Ответникът по оспорването, изпълнителен директор на ДФ „Земеделие” РА се представлява от юрк. Г., която оспорва жалбата. Същата твърди, че единственото указание на ВАС е да се връчи контролния лист от проверка на място, което било изпълнено. Тъй като уведомителното писмо било нов административен акт, иска допускане на нова експертиза, която да провери фактическото установяване с оспорваното писмо.

СГП, уведомена с писмо, не прави искане за конституиране като страна в производството по делото и не изпраща представител.

АССГ в настоящия съдебен състав, при извършена служебна проверка за допустимост на жалбата, приема същата за допустима, като подадена в срок, от активно процесуално легитимирана страна, срещу акт, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност пред настоящия съд и съдебен състав. Оспорваното уведомително писмо е индивидуален административен акт, който подлежи на съдебен контрол за законосъобразност пред настоящия съд и съдебен състав. На л. 16 по делото е приложено копие от съобщение за доставяне, от което е видно, че писмото е съобщено на 26.02.2013г, като жалбата срещу него е подадена на 11.03.2013 в рамките на преклузивния 14 дневен срок за обжалване. /Доколкото се претендира основна нищожност на оспорваното писмо, този срок е без правно значение, тъй като твърдяна нищожност може да се релевира без ограничение във времето/.

При извършена служебна проверка и във връзка с твърденията на жалбоподателя за нищожност на оспореното писмо, АССГ констатира следното:

Жалбоподателят е подал общо заявление за единно плащане на площ за кампания 2008г. с уникален идентификационен номер /У./ 28/050608/13965 и с Уникален регистрационен номер(У.) 180955, с което е кандидатствал по Схемата за единно плащане на площ (СЕПП), по Схемите за националните доплащания (СНД) и НР 2/плащания на земеделски стопани за природни ограничения в райони, различни от планинските райони/. Първоначално декларирани за подпомагане са парцели с площ 560.2 ха – по СЕПП;233.58ха- по СНД и 556.07ха-по НР2. Редът и условията за подаване на заявлението и по тези схеми са уредени в Наредба N 107 от 23.08.2006г. за условията и реда за подаване на заявления по схеми и мерки за подпомагане на площ на Министъра на земеделието и горите, действала към момента на подаване на заявлението. Съгласно приложението към чл.2, ал.2 от цитираната наредба, към всяко заявление се попълва и Таблица на използваните парцели, в която земеделският стопанин сам посочва групата култури, които обработва. На стр.2-ра от заявлението, жалбоподателят е декларирал, че е запознат с условията по схемите и мерките, за които кандидатства за субсидия. На подаденото от жалбоподателя общо заявление за единно плащане на площ за кампания 2008г. са извършени всички регламентирани в чл.24, ал.3 от Наредба N 105 от 22.08.2006г. за условията и реда за създаване, поддържане, достъп и ползване на Интегрираната система за администриране и контрол в задължителни проверки в И./административни проверки/. В резултат на тези проверки е установено, че в заявлението на [фирма] са открити площи, заявени

от повече от един земеделски стопанин. Установеното застъпване е в размер на 53.08 ха. На дружеството е изпратено уведомително писмо за застъпените площи. Надлежно упълномощен представител на дружеството се е явил в ОРА- Я. и с „ Декларация за изясняване на принадлежността на площи, заявени от повече от един земеделски стопанин” е потвърдил едни и съответно отказал други застъпвания. Подобни корекции са направени и от други земеделски стопани, в резултат на което, конкретно за [фирма] са останали като двойно заявени площи в размер на 1.94 ха. Административният орган е приел, че след като за тях не са представени документи, доказващи правото на ползване/ напр. договор за наем/, същите се приемат като застъпени. Съгл.чл.12,т.1 от Регламент /ЕО/ N 1975/2006г. на Комисията и чл.37,ал.3 от ЗПЗП, ДФ”Земеделие”-Разплащателна агенция е задължена да извърши проверка на място на минимум 5 % от всички бенефициенти,които съгл.СЕПП ползват финансово подпомагане. Съгл.чл.14,§ 1 от Регламента, проверките на място се разпределят за цялата година въз основа на анализ на риска,свързан различните форми на финансово подпомагане,съгл.всяка мярка за развитие на селските райони. Заявлението на жалбоподателя е било определено за проверка на място . Извършването на проверката е възложено на експерт от отдел”Технически инспекторат” с цитираната по-горе заповед. При проверките, площите са били обходени и измерени посредством G. – метод на контрол , като са били измерени допустимите за подпомагане площи. Проверката е извършена в периода от 06.10.2008г. до 10.10.2008г., а резултатите са обективирани в контролния лист за проверка на място, приложен като част от административната преписка.На кандидата е изпратено уведомително писмо с изх.N 01-284/1579 от 10.11.2008г. от РТИ- Я., към което е приложен контролния лист , обобщаващ резултатите от проверката, като на земеделския производител е указана възможността в 10-дневен срок да подаде своите възражения. Кандидатът не е упражнил възможността си за възражение срещу резултатите от проверката и в указания му срок не е депозирал такова. Проверяващите са установили следните несъответствия: По СЕПП кандидатът е заявил 35 броя парцели с обща площ от 560.20 ха, а след извършените проверки/административни и на място/ е установено наддеклариране в размер на 36.67 ха, явяващи се разликата между заявените площи и площите, подлежащи на подпомагане.Т.е. , остава годна за подпомагане площ в размер на 523.53 ха. Изчисленият процент на наддеклариране е 6.54 % и като се е позовавал на разпоредбата на чл.51 от Регламент N796/ 2004г. и чл.138 от Регламент N1973/2004г., административният орган е приел, че сумата , която следва да бъде изплатена по СЕПП следва да се намали с двойния размер на установената разлика и изчислена по този начин се получава сумата в размер на 57 565.89 лв. Това правило се прилага по силата на цитираните разпоредби в случаите, в които разликата между декларираните за подпомагане площи и установените на място не надвишава 30 % . При първоначално декларирани площи е изчислена финансова помощ в размер на 71 632.89 лв. О. по СЕПП сума е в посочения размер на 57 565.89лв., т.е. финансовото подпомагане по тази мярка се намалява с 14 067 лв. За заявените площи по СНД, изчислена по същия начин е получена сумата в размер на 17 287.62 лв., а не в размер на 21 713.50 лв. по първоначално заявени площи, или редукцията е в размер на 4 425.78лв., а по НР 2, оторизираната сума е в размер на исканата финансова помощ- 6 845.30 лв. Горните суми, както и техния сбор-крайната сума за плащане са посочени в Таблицата за формиране на общата сума за финансово подпомагане, неразделна част от оспореното писмо. О. обща субсидия за финансово

подпомагане е в размер 81 698.81 лв., като предвид установената наддекларирана площ и съответните преизчисления, финансовото подпомагане по СЕПП и СНД е намалено общо с 18 492.78 лв., тъй като в случай, че субсидията се изчислява по декларираните за подпомагане по двете схеми площи съгласно общото заявление за плащане на площ, то оторизираната сума би следвало да бъде в размер на 100 191.59 лв. Следователно отказът за плащане на дължимата се субсидия за кампания 2008 г. представлява т.нар. „санкция” за наддеклариране на площ, наложена на жалбоподателя с оспорения акт. Уведомителното писмо е връчено на жалбоподателя на 17.08.2010 г./ л.17/, като същият е подал жалба срещу него на 27.08.2010 г., по която е образувано адм.д. № 6370/2010 г. С решение № 1975/27.04.2011 г по това дело АССГ ОТМЕНЯ уведомително писмо за извършена оторизация по схемите и мерките за директни плащания с изх.№ 01-2600/5097 от 26.07.2010 г. на Изпълнителния директор на Държавен фонд “Земеделие”-Разплащателна агенция за изплащане на субсидии по подаденото от жалбоподателя Общо заявление за единно плащане на площ за кампания 2008 г. и ИЗПРАЩА преписката на административния орган за ново произнасяне в 14-дневен срок съобразно указанията по тълкуването и прилагането на закона, изложени в мотивите на решението.

С решение № 12836/11.10.2011 г по адм.д. № 8313/2011 г ВАС оставя в сила решението на АССГ. Видно от текста на решението на ВАС, последният съд е приел за правилно решението на АССГ във всичките му части и по отношение на всички изложени в него доводи. Според ВАС, „...от писмените доказателства по приложената административна преписка, АССГ е установил, че административното производство е образувано по подадено от представител на търговското дружество общо заявление за плащания на площ У.: 28/050608/13965 от 12.05.2008 година за финансово подпомагане по схемите и мерките за директни плащания за кампания 2008 година. Заявлението отговаря на всички нормативни изисквания и съдържа надлежно попълнена таблица на използваните парцели през 2008 година. Искането касае схемите за единно плащане на площ; схемите за национални доплащания и плащания за природни ограничения на фермери в райони, различни от планинските /НР2/. На 30.05.2008 година с нарочна молба, представителят на дружеството е оттеглил от заявлението конкретизирани четири блока на земеделски стопанства /БЗС/ и е прибавил един. Приложил е и съответните карти на БСЗ. Със заповед № 46058 от 10.10.2008 година е разпоредено извършване на проверка на място на вписаните 35 парцела към заявлението за подпомагане. Началните и крайните дати на проверката са съответно 10.10.2008 година – 24.10.2008 година и 10.10.2008 година и 17.10.2008 година. Крайните дати са определени, като срокове за предаване на контролните листове за процедурните проверки. Такива са съставени от назначения експерт и приложени към преписката. Същевременно копие от контролните листове е изпратено на дружеството с писмо от 10.11.2008 година и е получено на 13.11.2008 година. Представител на дружеството с декларация от 22.10.2008 година се е отказал от описани площи в точно фиксирани пет парцела. Декларирал е още, че парцел № 1882626, посочен като ливада е изоран за бъдещо засяване с тревни смеси.

Административният орган е изчислил общата сума чрез Интегрираната система за администриране и контрол /И./, вземайки предвид резултатите от задължителните административни проверки и проверки на място и сравняване на данните със съответната налична информация в регистрите на И.. По СЕПП е намалил общата сума за финансово подпомагане с 14067 лева, поради заявени площи, които не се

стопанисват. Размерът на недопустимата площ, установен чрез проверката на място е посочен, като 15.24 ха. Размерът на площи, за които са подадени две или повече заявления и застъпването не е отстранено е определен на 1.94 ха. По този начин оторизираната сума по тази мярка възлиза на 57565.89 лева. Размерът на недопустимата площ, установен чрез кръстосаните проверки е 19.49ха.

По СНДП финансовата помощ е изчислена на 21713.40 лева и е намалена с 4425.78 лева. Изложената причина е недопустима площ, установена чрез проверка на място 15.78 ха. В резултат на това оторизираната сума е спаднала на 17 287.62 лева.

По отношение на НР2 изчислената и оторизираната сума от 6845.30 лева съвпадат. Уведомителното писмо съдържа, като приложение Таблица за формиране на оторизираната сума по трите искани мерки за подпомагане....” ВАС е приел, че : „...

За изясняване на спора, АССГ е допуснал и изслушал агротехническа експертиза, дала основно и допълнително заключение. Те не са оспорени от страните, приети са от съда и са залегнали в мотивите към решението.

При тези данни по делото, АССГ е направил обстоен преглед на приложимата нормативна база, регулираща административното производство по схемите за директни плащания. Приел е, че е в тежест на административния орган да докаже наличието на фактите и обстоятелствата, послужили, като основание за издаване на акта, което в случая не е направено. На следващо място АССГ е съобразил, че е налице порок във формата на административния акт, доколкото липсват мотиви за намалението на площите. На трето място е отчел, като нарушение на материалния закон намаляването на изчислените суми, дължащо се на недопустима за подпомагане площ. Позовал се е на заключението на вещото лице, че единствената недопустима площ по СЕПП е 0.14 ха, което прави напълно необоснована площта, определена в т.1.1 от административния акт. По отношение на СНД недопустимата площ е само 1.17 %, а не както е посочил административният орган – 14.69 ха. По този начин разликата между декларираните площи и установените на място се е оказала под 3 % и субсидията не е подлежала на намаляване. Въз основа на тези съображения, съдът е извел правен извод за незаконосъобразност на оспорения административен акт и го е отменил. Упражнил е правомощието си по чл.173, ал.2 от АПК и му е върнал преписката със задължителни указания по тълкуване и прилагане на закона...” Според ВАС решението на АССГ е правилно и същото е оставено в сила.

При извършване на служебна проверка и във връзка с направеното възражение от жалбоподателя, АССГ в настоящия съдебен състав констатира, че оспореното в настоящото производство писмо е с абсолютно идентично съдържание и форма като писмото, предмет на съдебен контрол по адм.д. № 6379/2010г на АССГ. Еднаквостта е не само откъм съдържание, но и откъм форма и последователност на изложените думи в текста. По никакъв начин не е извършено каквото и да било мотивиране на акта на органа, съобразно дадените указания по влязлото в сила съдебно решение; нито е изправена нередовността касаеща констатираното разминаване съобразно изслушаната експертиза. В настоящото производство се иска допускане и изслушване на ново такава, което е недопустимо, тъй като вече спорът по тази преписка и този административен акт е решен с влязло в сила съдебно решение. Това, че уведомителното писмо е с нов изх. № през системата на администрацията при изпълнителния директор на ДЗФ „Земеделие” не го прави нов по своята същност ИАА. Недопустимо е настоящият съдебен състав да извършва контрол за законосъобразност върху същите фактически установявания, които са били вече

предмет на съдебен контрол за законосъобразност по адм.д. № 6379/2010г на АССГ.

По делото е цитирана съдебна практика на ВАС – адм.д № 3300/03.06.2012г по адм.д. № 6539/2011г, според която: Съгласно чл. 177 ал.2 от АПК актовете и действията на административния орган, извършени в противоречие с влязло в сила съдебно решение, са нищожни. Всеки заинтересован може да се позове на нищожността и да поиска от съда да я обяви. По силата на цитираната разпоредба от АПК, постановеният повторен отказ на ответника от 2013г със същото съдържание като вече контролиран от съда такъв за кампания 2008г по заявление на жалбоподателя, постановен при несъобразяване с дадените от съда задължителни указания по тълкуване и прилагане на правото, е нищожен административен акт. Съдът не споделя възражението на юрк. Г., че указанието на ВАС е за връчване на съставен контролен лист за проверка на място. Указанията касаят мотивиране на оспорения акт и правилното приложение на материалния закон при констатирани разминавания, които пороци не са отстранени. Не само, че пороците не са отстранени, но е издаден акт с абсолютно идентично съдържание и форма, като вече отменения такъв, но с нов № от 2013г.

Предвид гореизложеното, АССГ в настоящия съдебен състав приема, че оспорваното уведомително писмо следва да бъде прогласено за нищожно и делото във вид на преписка изпратено на ответника за произнасяне с валиден акт, съгласно дадените от съда указания по влязлото в сила решение на ВАС по адм.д № 6379/2010г.

Съдът констатира, че жалбоподателят не е направил искане за пресъждане на разноски по делото.

Воден от горното и на основание чл. 172 ал.2 от АПК АССГ в настоящия съдебен състав

РЕШИ:

ПРОГЛАСЯВА ЗА НИЩОЖНО уведомително писмо за извършена оторизация по схемите и мерките за директни плащания с изх.№ 01-2600/1625 от 19.02.2013г. на Изпълнителния директор на Държавен фонд “Земеделие”-Разплащателна агенция.

ВРЪЩА ПРЕПИСКАТА НА Изпълнителния директор на Държавен фонд “Земеделие”-Разплащателна агенция за постановяване на нов административен акт при изпълнение на влязлото в сила съдебно решение по адм.д. № 6379 по описа на АССГ за 2010г.

Решението подлежи на обжалване пред ВАС в 14-дневен срок от съобщението до страните за постановяването му.

Препис от решението да се изпрати на страните по делото.

АДМИНИСТРАТИВЕН

СЪДИЯ: