

РЕШЕНИЕ

№ 2510

гр. София, 16.04.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 3 състав, в публично заседание на 08.04.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Теодора Милева

при участието на секретаря Елена Георгиева, като разгледа дело номер **10927** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на “Фiesta travel“ ЕООД срещу Заповед № Т-РД-27-1069/04.04.2022 г., издадена от Министъра на туризма, с която отказано е предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на дружеството по подаденото от него заявление ВГ –[ЕИК]-2021-06-2992.

Производството е второ по ред, след постановяване на решение по адм. дело №1104/2023 г. на ВАС, с което е отменено решение №6752/11.11.2022 г., постановено по адм. дело №3590/2022 г. на АССГ и делото е върнато за ново разглеждане от друг състав на същия съд.

В жалбата е посочено, че оспорената заповед е издадена в противоречие с материалния и процесуалния закон, при грубо нарушаване правото на участие на дружеството в процедурата. Твърди се, че заключението на административния орган, че жалбоподателят е недопустим кандидат, е неправилно и невярно и е формирано при съществено нарушение на административнопроизводствените правила. Релевират се доводи, че със заявлението са представени документи, от които са видни дейността, която упражнява предприятието, и кода, под който се намира, а именно 79.11. Според жалбоподателя, след като компетентният орган НСИ не е предоставил информация за осъществяваната от дружеството основна икономическа дейност по независещи от жалбоподателя причини, поведението на последното не е причина за установената от администрацията „нередност“. Твърди се, че не е получено редовно съобщението за

зададен втори въпрос, с който, след като не е представен отговор, административният орган е мотивирал отказа си. Посочва се, че искането не е било в раздела „въпроси от комисията“ , а в „Тема – Комуникация с отговорна организация, като видно от системата, „въпросът“ е получен на 12.03.2022 г. /събота/ и е със срок на отговор 13.03.2022 г. /неделя/. Моли се за отмяна на оспорената заповед и за присъждане на направените по делото разноски.

В съдебно заседание жалбоподателят, се представлява от адв. Ш., която поддържа жалбата и моли тя да бъде уважена. Претендира разноски.

Ответникът – Министърът на туризма - В съдебното заседание не се представлява. Изразява писмено становище за неоснователност на жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София-град, III отделение, 3 състав, след като се запозна с представените по делото доказателства и взе предвид становищата на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

С формуляр за кандидатстване № ВГ –[ЕИК]-2021-01-06-2992, “Фиеста травел“ ООД е заявило получаване на финансова подкрепа в размер на 131 904 лв. по схема за предоставяне на държавна помощ схема ВГ -176789478-2021-06 „Предоставяне на безвъзмездни средства за подпомагане на туристическия сектор за компенсиране на загуби, възникнали пряко и/или косвено от ограниченията в дейността на предприятията поради въведените противоепидемични мерки“. В заявлението е предоставена информация, че дружеството има лиценз за туроператор и за туристически агент, като е вписано в Регистъра на регистрираните туроператори и туристически агенти, съответно с рег. № РК-01-655 и рег. № 4418. Декларирало е данни за реализирания оборот през 2018 г. без ДДС от дейност по допустимите кодове по схемата, както следва: за 2018 г. – 646 675.40 лв.; за 2019 г. – 659 521.89 лв.; за 2020 г. – 232 642.67 лв. Със заявлението дружеството е дало съгласие НСИ да предостави следните данни от годишния отчет за дейността за 2018 г., 2019 г., 2020 г. и 2021 г.: К. на икономическата дейност; счетоводен баланс; отчет за приходите и разходите, съдържащ и справка за приходите и разходите по видове икономически дейности; отчет за заетите лица, средствата за работна заплата и други разходи за труд.

На 11.03.2022 г. чрез С. е било изпратен въпрос до кандидата /л.42/, в който е посочено, че след извършена служебна проверка в НСИ е предоставена информация за икономическите дейности през 2019 г. и 2020 г., но за 2021 г. не е предоставена, „тъй като е в период на отчитане“. Поради това е поискано от кандидата да предостави допълнителна информация и/или документи, от които да е видно че предприятието е осъществявало дейност /основна и/или допълнителна/ в поне един от допустимите кодове. Заедно с този въпрос, е изискана допълнително и друга информация – относно стойността на получените държавни помощи. Видно от приложената справка от С. , съдържаща преглед на въпрос към кандидат, крайният срок за отговор е бил 18.03.2022 г., а отговор е получен на 13.03.2022 г. Отговорът на дружеството съдържа разяснения и данни относно получената държавна помощ, но няма коментар или информация по въпроса относно осъществяваната икономическа дейност.

Видно от приложения оценителен лист, на проектното предложение е била извършена оценка от оценител Х. Х. М., според която кандидатът не отговаря на изискването по критериите за допустимост.

Председателят на оценителната комисия е депозирал доклад изх. № Т-93-00-623 от

21.03.2022 г., с приложен към него списък на предложените за отхвърляне заявления. Въз основа на него министърът на туризма издал оспорената Заповед № Т-РД-27-1069/04.04.2022 г., с която е отхвърлено подаденото от "ФИЕСТА ТРАВЕЛ" ООД заявление № ВГ –[ЕИК]-2021-01-06-2992.

Мотивите, с които на дружеството е отказана помощта, са: кандидатът не отговаря на критерия за допустимост по т.б, подт.б.1 от Указанията за кандидатстване и правилата за предоставяне на безвъзмедни средства по схема ВГ-176789478-2021-06 и на Критерий IV.1, група IV, IV-ти етап от Критериите за оценка на административното съответствие, а именно: да упражнява основна/ допълнителна дейност /за 2019, 2020 и 2021 г./ в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности (К.-2008) на Националния статистически институт: за "Хотелиерство" – 55.10, 55.20, 55.30, 55.90; за "Ресторантьорство" – 56.10, 56.20, 56.30; за "Туристическа агентска и операторска дейност; други дейности, свързани с пътувания и резервации" – 79.11, 79.12, 79.90; за "Организиране на конгреси и търговски изложения" – 82.30; за "Други дейности по хуманно здравеопазване" – 86.90; за "Спортни и други дейности, свързани с развлечения и отдых" – 93.19, 93.21, 93.29; за "Поддържане на добро физическо състояние" – 96.04.

За да направи такъв извод, административният орган е посочил, че след извършена служебна проверка в НСИ компетентният орган предоставя информация за осъществяваната от кандидата основна икономическа дейност през 2019 г. и 2020 г., а за 2021 г. не предоставя такава информация. Посочено е, че кандидатът е бил уведомен чрез С. с уведомление за предоставяне на допълнителна информация към подадения формуляр за кандидатстване, от който да е видно, че представяваното от него предприятие осъществява дейност /основна или допълнителна/ в поне един от допустимите кодове и за 2021г., като му е даден срок от 7 дни за предоставяне на исканата информация. Според изложеното в административния акт, в уведомлението изрично е посочено, че неотстраняването на установените нередности може да доведе до прекратяване на производството по отношение на кандидата. Посочено е, че тъй като не е постъпил отговор в срок, не може да се обоснове съответствие на подаденото заявление с предварително обявените условия и правила по схемата. В тази връзка административният орган е направил извод, че кандидатът попада сред недопустимите кандидати по процедурата поради несъответствие с изискванията на т.2.5(14) от Нотификация на ЕК на Държавна помощ S.A. 100885 – България, чл.6,ал.1,т.1 от ПМС № 405/2021г. и т.б, подт.б.1 от Указанията и Критерий IV.1, група IV, IV-ти етап от Критериите и методиката за оценка на заявления от Оценителен лист (Приложение1 към Указанията за кандидатстване).

В хода на съдебното производство е изслушана съдебно-счетоводна експертиза. От заключението на вещото лице, което съдът кредитира като компетентно и обективно дадено, се установява следното:

Съгласно Класификация за икономическите дейности /К. - 2008/ обявен на интернет сайта на НСИ, икономическата дейността с код 79.11 е „Туристическа агентска дейност“, която включва:

„Дейности на агенции, състоящи се главно в продажби на организирани пътувания, пътнически превоз и настаняване (нощувки), предлагани на едро или на дребно на физически лица, предприятия или организации. Дейността може да включва и предлагане на допълнителни туристически услуги, свързани с пътуванията. “ Жалбоподателят е съставил ГФО за отчетната 2021 г. и е подал същия в НСИ, с

посочен код за извършваната икономическа дейност по К.-2008: 79Л1 - „Туристическа агентска дейност“.

Съгласно подадена в НАП ГДД по чл.92 от ЗКПО за 2021 г., жалбоподателят е декларирал, че 100% от извършваната икономическа дейността е по код 79.11 - „Туристическа агентска дейност“.

В декларираните данни с ГФО и ГДД за 2021 г. пред НАП и НСИ няма деклариран други дейности, различни от код 79.11, съгласно приложените доказателства по делото и предоставените на вещото лице документи.

От извършено проучване от експертната в интернет се констатира, че жалбоподателят извършва по занятие дейност на Туристическа агенция, предлагаща продажби на организирани пътувания включващи почивки, полети и настаняване.

Реализираните приходи са изцяло свързани с извършената дейност от жалбоподателя по предоставяне на туристически и агентски услуги включващи продажби на резервации за почивки, настанявания в хотели, самолетни билети, застраховки, наем на автомобил на различни физически и юридически лица.

Извършените разходи от дружеството са изцяло свързани с извършваната туристическа и агентска дейност на жалбоподателя, според доказателствата и декларираните данни пред НАП и НСИ от жалбоподателя.

От проверка на приложените по делото доказателства, а именно - агентски договори, договор за абонамент за достъп до софтуерни приложения за туристически резервации, протоколи за резервации, платежни нареждания и извлечения от сметката на жалбоподателя за получени преводи от различни лица-клиенти по банковата сметка на жалбоподателя, справка от системата за направените резервации и от проверка в счетоводството на жалбоподателя на приходите и разходите за 2021 г. се констатират извършени услуги от жалбоподателя към различни лица - физически и юридически лица, по продажба на резервации за почивки включващи настанявания в хотели в различни части на света, осигуряване на самолетни билети за клиентите на жалбоподателя, посредничество по сключване на туристически застраховки със ЗД „Евроинс“ АД и ЗАД „Алианс България“ АД, предоставяне на МПС под наем.

Административен съд София-град, III отделение, 3 състав при така установената фактическа обстановка прави следните правни изводи:

Жалбата е подадена в законоустановения срок по чл. 149, ал. 1 от АПК, от страна, имаща правен интерес от оспорване, и срещу подлежащ на съдебен контрол акт, поради което е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Съгласно чл.1 от Постановление № 405 на МС от 25.11.2021 г. за определяне на условията, критериите, реда и размера на средствата по схема за предоставяне на безвъзмездни средства за подпомагане на туристическия сектор за компенсиране на загуби, възникнали пряко и/или косвено от ограниченията в дейността на предприятията поради въведените противоепидемични мерки /ПМС № 405/2021г./, на предприятията от туристическия сектор, упражняващи дейност в един от следните кодове на ниво детайлност клас по Класификацията на икономическите дейности (К.-2008) на Националния статистически институт: за "Хотелиерство": 55.10, 55.20, 55.30, 55.90; за "Ресторантьорство": 56.10, 56.21, 56.29, 56.30; за "Туристическа агентска и операторска дейност; други дейности, свързани с пътувания и резервации": 79.11, 79.12, 79.90; за "Организиране на конгреси и търговски изложения": 82.30; за "Други дейности по хуманно здравеопазване": 86.90; за "Спортни и други дейности,

свързани с развлечения и отпих": 93.19, 93.21, 93.29; за "Поддържане на добро физическо състояние": 96.04, се предоставят безвъзмездни средства в общ размер до 30 000 000 лв. за компенсиране на загуби, възникнали пряко и/или косвено от ограниченията в дейността на предприятията поради въведените противоепидемични мерки. В чл.2 от същия акт е посочено, че мярката представлява схема за държавна помощ под формата на преки безвъзмездни средства съгласно т. 3.1 от Временната рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на епидемичен взрив от COVID-19 С (2020) и е със срок на действие до 30 юни 2022 г. Съгласно чл.4 от Постановлението, министърът на туризма е администратор на държавната помощ. Според разпоредбата на чл.8, ал.3 от ПМС № 405/2021 г., Министърът на туризма се произнася със заповед за одобряване или отказ от предоставяне на безвъзмездните средства, поради което и съдът приема, че оспорената заповед е издадена от компетентен орган.

Заповедта отговаря на изискванията на чл. 59 от АПК. Същата е издадена в законоустановената писмена форма и съдържа всички задължителни реквизити, включително фактическите и правните основания, послужили за издаването ѝ.

Съгласно чл.6, ал.1 от ПМС № 405/2021 г. допустими кандидати от туристическия сектор по мярката са: 1. предприятия от туристическия сектор, които осъществяват дейност (основна и/или допълнителна) в един от допустимите кодове по чл. 1.

Същите изисквания са заложи в издадените на основание §3 от Заключителните разпоредби на ПМС № 405/2021г. Указания за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схемата, утвърдени със Заповед № Т-РД-16-29/28.01.2022г. на Министъра на туризма.

Административнопроизводствени правила за предоставянето на безвъзмездни средства по разглежданата процедура се съдържат в чл.7 и чл.8 от ПМС № 405/2021г.

Според чл. 7, ал.4, т.1 от ПМС № 405/2021г. във формуляра за кандидатстване по ал. 1 се попълват данни за правото/регистрацията за осъществяване на дейност (основна и/или допълнителна) на ниво детайлност клас по К.-2008 на НСИ съгласно чл. 1, ал. 1. В случая жалбоподателят е декларирал в т.6 "Данни за правото/регистрацията за осъществяване на дейност по К. – 2008", че има лиценз за туроператор с рег. № РК-01-655 и за туристически агент с рег. № 4418, като е посочил и линк за достъп до Регистъра на регистрираните туроператори и туристически агенти. Обстоятелството, че дружеството осъществява дейност по допустимите кодове по схемата, е декларирано и при данните относно реализираните обороти /Част 7 от декларацията „Е-декларация“/.

След като се е запознал с тези данни, административният орган е изискал от кандидата допълнителна информация по съображения, че от НСИ не е предоставена информация за 2021 г.

Съдът приема за необоснован изводът на административния орган, че жалбоподателят не е отговарял на критериите за допустимост. Същият се базира единствено на обстоятелството, че от компетентния орган – НСИ, не е предоставена информация за осъществяваната от кандидата икономическа дейност през 2021 г.

От кандидата е изискана допълнителна информация, като такава не е постъпила. Според чл. 8, ал.2 от ПМС № 405/2021г., в случай на нередовност и/или непълнота на представените документи кандидатът се уведомява чрез С.. В уведомлението се дава срок 7 дни за отстраняване на нередовностите и/или за предоставяне на допълнителна информация към подадения формуляр за кандидатстване. Съгласно чл.11,

предварителният контрол по схемата за държавна помощ се извършва от Министъра на туризма, а източници на информацията за извършване на предварителния контрол са Националният туристически регистър, Националният статистически институт, Националната агенция за приходите, Столичната община и общината по регистрация на предприятието. При несъответствие между декларираните от кандидата данни и източниците на информация, изброени по-горе, вторите се приемат за достоверни. Съдът приема, че не са били налице предпоставките за изискване на допълнителна информация от кандидата чрез изпращане на уведомление, тъй като не е констатирана нередност или непълнота в подадените от него документи, както е посочено в чл. 8, ал.2 от ПМС № 405/2021г. Кандидатът е декларирал, че осъществява дейност по допустим код по К., като е предоставил конкретни индивидуализирани данни за наличието на съответните лицензи /заповед за регистрация, регистрационен номер/. Необходимостта от изискването на допълнителна информация от кандидата не е доказана нито в хода на административното, нито в хода на съдебното производство, поради което непредоставянето на такава не води до извод, че кандидатът не отговаря на изискванията за допустимост.

Съгласно чл. 11 от ПМС № 405/2021г., при несъответствие между декларираните от кандидата данни и източниците на информация се приемат за достоверни данните от източниците на информация. В случая не е установено такова несъответствие. Констатирано е единствено, че от компетентния орган – НСИ, не са предоставени данни за осъществяваната от жалбоподателя икономическа дейност през 2021 г. Липсата на информация не е тъждествена с наличието на различни от декларираните данни, т.е. не представлява несъответствие, поради което и не може да има неблагоприятни последици за кандидата, както основателно се сочи в жалбата.

Административният орган е разполагал с необходимите данни, за да извърши преценка на допустимостта на кандидата по посочения критерий, без да е било необходимо да изисква допълнителна информация и доказателства от кандидата. Следва да бъде съобразено, че за административният орган е налице възможност служебно да събере данни относно икономическата дейност на съответния кандидат за относимите периоди, което в случая не е направено. Ако административният орган е имал съмнения относно достоверността на данните, предоставени от лицето, същият е могъл и е следвало да извърши служебна проверка в Националния туристически регистър, за който нормативната уредба изрично предвижда, че представлява източник на данни.

Достоверността на декларираните данни се потвърждава напълно от представените в настоящото производство доказателства – удостоверението за регистрацията на “Фиеста травел” ЕООД като туристически агент с № 4418 от 28.01.2005 г. и справките от НСИ за предприятието през 2019, 2020 и 2021г., видно от които дружеството осъществява туристическа агентска дейност с код по К. 2008 – 79.11. От приетото без оспорване от страните заключение на ССЕ, е видно, че в декларираните данни с ГФО и ГДД за 2021 г. пред НАП и НСИ няма декларирани други дейности, различни от код 79.11, както и че реализираните от дружеството приходи през 2021 г. са изцяло от туристически и агентски услуги.

С оглед изложеното оспорената заповед следва да бъде отменена като

незаконосъобразна.

При този изход на спора на жалбоподателя се дължат разноски на основание чл. 143, ал.1 от АПК в общ размер на 4 750 лв., от които 50 лв. платена държавна такса, 4 200 лв. платено адвокатско възнаграждение, съобразно представения по делото договор за правна защита и съдействие и 500 лв. платен депозит за възнаграждението на вещото лице.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, III отделение, 3 състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба на “Фиеста травел“ ЕООД, Заповед № Т-РД-27-1069/04.04.2022 г., издадена от Министъра на туризма.

ИЗПРАЩА преписката на Министъра на туризма за ново произнасяне по подаденото от „Фиеста травел“ ЕООД заявление ВГ –[ЕИК]-2021-06-2992.

ОСЪЖДА Министерството на туризма да заплати на “Фиеста травел“ ЕООД с ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], к-с „Е. Сютс“ № 1, представлявано от управителя И. С., сумата от 4 750 лв. /четири хиляди седемстотин и петдесет/, представляваща разноски в производството.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: