

РЕШЕНИЕ

№ 2169

гр. София, 03.04.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 54 състав,
в публично заседание на 23.02.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Атанас Николов

при участието на секретаря Ирена Йорданова, като разгледа дело номер **8306** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по жалба на “Аполо Хелиос резорт” ЕАД срещу Решение №РД-16-262/19.02.21г. На Ръководителя на УО по ОП “Иновации и конкурентно способност” 2014-2020г. Изложени са твърдения за незаконосъобразност и се иска отмяната му в частта касаеща дружеството.

В с.з. Жалбоподателя редовно призован, чрез адв. Л., поддържа жалбата на инвокираните в нея основания. Претендира разноси.

Ответната страна - за Ръководителя на УО по ОП “Иновации и конкурентно способност” 2014-2020г., се явява юриск. Д., която излага твърдения за отхвърляне на жалбата като неоснователна.

СГП уведомени не вземат становище по спора.

По фактите.

Административното производство е започнато с подаването от жалбоподателя „ДАБЪЛТРИЙ ВАРНА“ ЕАД, ЕИК[ЕИК] проектно предложение с референтен номер

BG16RFOP002*2.077-0471 и с наименование: „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19” по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002- 2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19”, в рамките на Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.” на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност” 2014 - 2020, със следните мотиви:

В Условието за кандидатстване по процедурата в т. 11.1. „Критерии за допустимост на кандидатите”, подт. 7 поставят ограничение за финансиране на кандидати, които към 31 декември 2019 г. са в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията). Допълнително е пояснено, че проверката на кандидатите (и на ниво група) ще се извършва в съответствие с определението за затруднено положение по чл. 2, пар. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 въз основа на декларираните от кандидатите данни в Декларацията за финансови данни (Приложение 2). Проверката ще се извършва преди влизане в сила на договора за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

Съгласно разпоредбата на чл. 38, т. 3 (хипотеза първа) от ЗУСЕСИФ, ръководителят на управляващия орган издава мотивирано решение за отказ на кандидат, който не отговаря на изискванията за бенефициент. Същото правило е изрично посочено и в т. 27.1 от Условието за кандидатстване по процедура BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19”, където в т. III е посочено, че предмет на проверката за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ ще бъдат следните обстоятелства: „Преди сключване на административен договор Управляващият орган ще извършва документална проверка на декларираното от одобрените кандидати обстоятелство и на ниво група, касаещо затруднено положение към 31.12.2019 г. ”

Съобразно резултата от оценката кандидатът „ДАБЪЛТРИЙ ВАРНА” ЕАД е включен под номер 96 в „Списък на предложените за финансиране проектни предложения по процедура BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19”, подредени по реда на тяхното класиране, съобразно наличния бюджет за сектор I и размера на безвъзмездната финансова помощ, която да бъде предоставена за всяко от тях”.

С поканата, издадена на основание чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ и подписана от ръководителя на управляващия орган с електронен подпис, кандидатът „ДАБЪЛТРИЙ ВАРНА” ЕАД е бил надлежно поканен чрез изпратеното от страна на Управляващия орган на ОПИК чрез модул „Комуникация с УО” в ИСУН 2020 искане, в срок до 30 (тридесет) календарни дни, считано от 06.01.2021 г. да предостави посочените в поканата доказателства, че отговаря на изискванията за бенефициент. В електронната система ИСУН2020 е отчетено потвърждение за получаването на уведомлението чрез отваряне на комуникацията на 06.01.2021 г. през профила на кандидата. Съответно 30-дневен срок за представянето на всички изискуеми документи изтича на дата 05.02.2021 г.

В представената към проектното предложение Декларация за финансовите данни (Приложение 2 от Условието за кандидатстване), подадена при кандидатстването по процедура BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID- 19”, кандидатът „ДАБЪЛТРИЙ В.* ЕАД декларира, че представляваното от него предприятие (и на ниво група) към

31.12.2019 г. не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията).

След извършена служебна проверка в ТР и РЮЛНЦ и представени от кандидата документи е установено, че към 31.12.2019 г. едноличен собственик на кандидата е „ТЕТРАРЕАЛ" АД, ЕИК[ЕИК]. Същевременно „ТЕТРАРЕАЛ" АД към 31.12.2019 г. притежава 100 % от капитала на дружествата: „ХИЛТЪН ВАРНА" ЕАД, ЕИК[ЕИК]; „В. С. И. ЕООД, ЕИК[ЕИК] и „В. С. ЮГ ЕООД.

Видно от предоставено извлечение на акционерна книга капиталът на дружеството „ТЕТРАРЕАЛ" АД е притежание на г-жа Н. М.-В. (50%) и г-н Г. Е. В. (50%). Същите държат капитала и в дружеството „ИММОСОФ" ООД, ЕИК[ЕИК],

Кандидатът е представил декларации за 2019 г., че „ИММОСОФ" ООД не е осъществявал дейност, а „В. С. ЮГ ЕООД е осъществявал дейност но приходите му са под 500 лв. При изчисляване на горепосочените данни на предприятията, формиращи група се установило, че сумата на т. III „Резерв от последващи оценки", т. IV „Резерви", т. V „Натрупана печалба (загуба) от минали години" и т. VI „Текуща печалба (загуба)" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс, е отрицателна стойност: -16 941 хил. ля., която надвишава 50% от сумата на т. I „Записан капитал" и т. II „Премии от емисии" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс: 28 615 хил. лв. Описаното изчисление дало повод на административния орган да приеме, че групата предприятия (формирана от кандидата и свързаните му дружества) към 31.12.2019 г. се намира в състояние на затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията

В резултат от проверката, извършвана от управляващия орган на основание чл. 36. ал. 2 от ЗУСЕСИФ се установява, че кандидатът „ДАБЪЛТРИ ВАРНА" ЕАД С ЕИК[ЕИК], не отговаря на изискването за бенефициент, посочено в подточка 7) на т. 11.1. „Критерии за допустимост на кандидатите" от Условието за кандидатстване по процедурата, а именно: „Към 31 декември 2019 г. предприятието- кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията)".

На основание чл. 38, т. 3 (хипотеза първа) от ЗУСЕСИФ органа е издал мотивирано решение за отказ от предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидата „ДАБЪЛТРИЙ ВАРНА" ЕАД С ЕИК[ЕИК], който се оспорва в настоящото производство.

От правна страна.

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, жалбата е депозирана в преклузивния 14-дневен срок по чл.149 ал.1 от АПК, чрез адм.орган, поради което същата е допустима за разглеждане в настоящето производство.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

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-16-381/14.05.2020г. на Р. на ОПИК са приети опростени процедурни правила за работа на оценител. 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. Оспорения акт е издаден от компетентен орган .

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 № 574/13.07.2016г. 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-16-457 / 12.06.2020г. същият е определил И. И. и.д Главен Директор на Главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката да изпълнява функции на ръководител на УО по ОП“ИК“. Оспореният административен акт, а именно Решение от 19.02.2021г на Р. на ОПИК, с което е одобрен списъкът на предложените за отхвърляне проектни предложения, в частта в която е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение BG16RFOP002-2.077-0471 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.077 „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 е издадено от компетентен орган.

Съдът намира, 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 протоколът за определяне на оценителната комисия, оценителния лист на оценителя, на който е разпределено проектното предложение, както и списъкът на оценителната комисия с предложените за отхвърляне проектни предложения. 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 BG16RFOP002.2.077 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици 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

13.03.2020г. 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.

В случая спорен по делото е въпросът, дали жалбоподателят отговаря на критерия за допустимост от Условията за кандидатстване - т. 11.1 подт. 7, а именно към 31.12.2019г. предприятието кандидат да не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията), но кандидатът следва да е изпитал затруднения след тази дата в резултат от епидемията от COVID-19.

В оспорения акт е прието, че жалбоподателят не отговаря на изискването по подточка 7 на т. 11.1. „Критерии за допустимост на кандидатите“ от Условията за кандидатстване по процедурата, а именно: „Към 31 декември 2019 г. предприятието-кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията)“.

Видно от представените и приети по делото писмени доказателства, съйдът намира за установено, че към 31.12.2019 г. едноличен собственик на кандидата е „ТЕТРАРЕАЛ“ АД, ЕИК[ЕИК], който към 31.12.2019 г. притежава 100 % от капитала на дружествата: „ХИЛТЪН ВАРНА“ ЕАД, ЕИК[ЕИК]; „В. С. И. ЕООД, ЕИК[ЕИК] и „В. С. ЮГ ЕООД. Видно от приетата като доказателство акционерна книга капиталът на дружеството „ТЕТРАРЕАЛ“ АД е притежание на г-жа Н. М.-В. (50%) и г-н Г. Е. В. (50%). Същите

държат капитала и в дружеството „ИММОСОФ" ООД, ЕИК[ЕИК], Следователно безспорно установено е, че дружествата „ДАБЪЛТРИЙ ВАРНА" ЕАД, „ТЕТРАРЕАЛ" АД, „В. С. И., „ХИЛТЪН ВАРНА" ЕАД, „В. С. ЮГ ЕООД и „ИММОСОФ" ООД формират група предприятия по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията.

Параметрите за идентифициране на затруднено положение на ниво група, съгласно чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията се базират на данни, вписани в Счетоводните баланси на горепосочените предприятия за 2019 г.

В приложение 10 „Използвани съкращения" от Условието за кандидатстване е описана методиката, при чието прилагане се установява наличието на затруднено положение: „Едно предприятие ще бъде считано за предприятие в затруднено положение, когато сумата на т. III „Резерв от последващи оценки“, IV „Резерви", V „Натрупана печалба (загуба) от минали години" и VI „Текуща печалба (загуба)" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс на съответното предприятие е отрицателна стойност, която надвишава 50 % от сумата на т. I „Записан капитал" и II „Премии от емисии" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс".

В рамките на проверката, извършвана от управляващия орган на основание чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ се ползват предоставени служебно за нуждите на оценката Счетоводния баланс на кандидата чрез системата МОНИТОРСТАТ и Счетоводните баланси, представени чрез модул „Комуникация" на ИСУН2020 на предприятията, с които се формира група.

Кандидатът е представил декларации за 2019 г., че „ИММОСОФ" ООД не е осъществявал дейност, а „В. С. ЮГ ЕООД е осъществявал дейност но приходите му са под 500 лв.

При изчисляване на показателите за затруднено положение е установено че сумата на т. III „Резерв от последващи оценки", т. IV „Резерви", т. V „Натрупана печалба (загуба) от минали години" и т. VI „Текуща печалба (загуба)" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс, е отрицателна стойност: -16 941 хил. лв., която надвишава 50% от сумата на т. I „Записан капитал" и т. II „Премии от емисии" от раздел А „Собствен капитал" на пасивите, описани в Счетоводния баланс: 28 615 хил. лв. Описаното изчисление потвърждава, че групата предприятия (формирана от кандидата и свързаните му дружества) към 31.12.2019 г. се намира в състояние на затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията предприятието- кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията.

Следователно в конкретния случай, административният орган правилно е приложил цитираният регламент, като е приел, въз основа на подадената декларация за финансови данни, че жалбоподателят е бил в затруднено положение към 31.12.2019г. и поради това е недопустим кандидат. Данните ,съдържащи се в декларацията не се оспорват.

В случая, административният орган правилно е приел, именно въз основа на цитирания регламент, че е налице намаляване на записания акционерен капитал с повече от половината , вследствие на натрупани загуби от резервите и всички други елементи, които по принцип се считат за част от собствения капитал на дружеството.

Доколкото процеса на оценка е формален , проверяващите нямат задължение да проверяват или съпоставят данни , които сам кандидата е декларирал при подаване на заявлението.

Следователно административният орган правилно е приложил законът и одобрените условия за кандидатстване и изпълнение по процедурата , поради което жалбата следва да бъде отхвърлена, като неоснователна.

При този изход на спора жалбоподателя ще следва да заплати на ответника,юрисконсулско възнаграждение в размер на 100лв .

С тези мотиви, съдът

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалбата на “Аполо Хелиос резорт” ЕАД срещу Решение №РД-16-262/19.02.21г. На Ръководителя на УО по ОП “Иновации и конкурентно способност” 2014-2020г.

ОСЪЖДА “Аполо Хелиос резорт” ЕАД да заплати на Министерство на икономиката сумата 100лв – юрисконсулско възнаграждение.

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

СЪДИЯ: