

РЕШЕНИЕ

№ 2500

гр. София, 23.01.2025 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 78 състав,
в публично заседание на 24.10.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Пенка Велинова

при участието на секретаря Александра Вълкова, като разгледа дело номер **6011** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и следващите от АПК, във връзка с чл. 73 от ЗУСЕФСУ.

Образувано е по жалба на Главна дирекция „Национална полиция“ – МВР чрез гл. юрк. Г. Р. против Решение № УРИ 8121р-10687/28.05.2024г. на директора на Дирекция „Международни проекти“- МВР, осъществяващ функциите на Програмен оператор за управление на средствата по програма "Вътрешни работи" на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г., с което е определена финансова корекция в размер на 10% от стойността на допустимите разходи по договор № 272р-12490/ 08.06.2021 г., сключен между ОД МВР Х." и „АДВАНС - 2002" ЕООД, на стойност 13 851,46 лв. без ДДС.

С жалбата се излагат съображения, че оспореното решение е материалноправно и процесуална незаконосъобразно. Счита се, че оспорваното решение не попада в обхвата на ЗУСЕФСУ и не е приложим чл. 27, ал. 3 от същия закон. Излагат се твърдения, че актът не съдържа правно основание за издаването му, съответно на фактическите установявания - нарушение на чл. 59, ал. 2 т. 4 от АПК. Акцентира се, че липсата на посочено конкретно правно основание за издаването на акта поставя адреса в невъзможност да осъществи ефективна правна защита. Отделно от изложеното, в разпоредителната част на акта не ставало ясно на кого се налага финансовата санкция тъй като обществената поръчка е проведена от ОДМВР – Х., която не е част от структурата на ГДНП.

По отношение на материалната законосъобразност: Оспорват се констатациите на

Програмния оператор по т. 1, Необосновано ограничение по национален признак. Счита се, че изведеното нарушение, чрез непосочването на еквивалент навежда на неспазване на императивната норма на чл. 48. ал. 2 от ЗОП. Според жалбоподателя нормата на чл. 64, ал. 8 от ЗОП въвежда задължение за комисията да приема всякакви еквивалентни форми на документи, за технически възможности от участника като това задължение с ex lege и се прилага независимо дали е посочено в документацията. Жалбоподателят оспорва и констатациите на по т. 2 за Ограничително изискване. Сочи се, че липсва анализ на предмета на обществената поръчка в обстоятелствената част на административния акт. В тази връзка заключава, че изводът за наличие на нарушение е необоснован, а материалният закон приложен неправилно.

Според жалбоподателя, липсва и анализ по отношение констатациите по т. 3 от атакуваното решение за незаконосъобразна методика. Счита се, че същата осигурява на кандидатите и участниците достатъчно информация за правилата, които ще се прилагат за определяне на оценката им. Иска се отмяна на оспореното решение. Претендират се разности. Алтернативно се прави възражение за прекомерност.

В съдебно заседание жалбоподателят, чрез юрк. Р., поддържа жалбата по изложените в нея доводи. Претендира присъждане на направените по делото разности. Подробни съображения излага в представени писмени бележки от 29.10.2024г.

Ответникът по оспорване – ръководител на Програмния оператор за управление на средствата по програма „Вътрешни работи“ на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021 чрез процесуалния си представител- юрк. С. оспорва жалбата, подробни съображения излага в представени писмени бележки. Претендира се юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на СГП счита жалбата за основателна и доказана.

Съдът като обсъди възраженията на страните и доказателствата по делото, намери следното:

Жалбата е процесуално допустима, като подадена от надлежна страна, в предвидения от закона срок и срещу акт, подлежащ на съдебен контрол.

Разгледана по същество е основателна.

Анализирайки събраните по делото доказателства, по отделно и в тяхната съвкупност, съдът приема за установено следното:

Предмет на делото е Решение № УРИ 8121р-10687/28.05.2024 г. на директора на Дирекция „Международни проекти“- МВР, осъществяващ функциите на Програмен оператор за управление на средствата по програма "Вътрешни работи" на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г., с което е наложена финансова корекция в размер 13 851,46 лв. без ДДС, представляваща 10% от стойността на допустимите разходи по договор № 272р-12490/ 08.06.2021 г., сключен между ОД МВР Х." и изпълнител „АДВАНС - 2002" ЕООД на стойност 138 514,62 лв. без ДДС, в резултат на проведена обществена поръчка с предмет „Обновяване на хранилище за веществени доказателства по чл. 20. ал. 2 от ЗОП в ОДМВР-Х." по проект BG-HOMEAFFAIRS-0006 /ИСУН № BGNOMEDFFAIRS-2.003-0001 „Подобряване капацитета на полицейската и съдебната дейност, свързана с веществени доказателства в досъдебното производство” и бенефициер Главна дирекция „Национална полиция“ (ГДНП).

Решението се базира на следните факти, установени по време на извършена проверка: Не е спорно между страните и се установява от писмените доказателства по делото, че жалбоподателят Главна дирекция „Национална полиция“ (ГДНП) е бенефициент по

договор за БФП № 812108-81/18.12.2019г. по проект BG-HOMEAFFAIRS-0006 /ИСУН № BGNOMEDFFAIRS-2.003-0001 „Подобряване капацитета на полицейската и съдебната дейност, свързана с веществени доказателства в досъдебното производство”, съфинансиран със средства от Програма „Вътрешни работи“ на Норвежки финансов механизъм 2014-2021г.

В изпълнение на проекта, след проведена ОП чрез събиране на оферти по реда на чл. 20, ал. 3 от ЗОП, от ОДМВР – Х. е сключен договор № 272р-12490/ 08.06.2021 г. с изпълнител „АДВАНС - 2002” ЕООД с предмет „Обновяване на хранилище за веществени доказателства в ОДМВР – Х.“, финансиран със средства от Норвежкия финансов механизъм 2014 -2021г. на стойност 138 514,62 лв. без ДДС или 166 217,54 лв. с вкл. ДДС.

С писмо, изх. № 04-04-18/26.02.2024 г. на ИА „ОСЕС“ в Програмния оператор по програма „Вътрешни работи“ на Норвежкия финансов механизъм 2014-2020 е получен предварителен доклад за представяне на резултати от извършен одит на разходи, включени в междинно искане за плащане № 3/25.02.2022г. от бенефициент ГДНП, Министерство на вътрешните работи, сертифицирани по Програма „Вътрешни работи“ и декларирани пред Офиса на финансовия механизъм в периода от 01.07.2022 г. до 30.06.2023 г. в междинен финансов отчет (МФО) № 10/2023 г., проект GRACE BG- HOMEAFFAIRS-0006 / ИСУН № BGNOMEAFFAIRS-2.003-0001 „Подобряване капацитета на полицейската и съдебната дейност, свързана с веществени доказателства в досъдебното производство”.

Съгласно предварителния доклад, са установени отклонения при проверка на публично състезание за строителство с предмет „Обновяване на хранилище за веществени доказателства в ОД МВР - Х.“, финансирано от Норвежкия финансов механизъм 2014 — 2021 г., уникален номер 02909-2020-0001 и сключен договор № 272р-12490/08.06.2021 г. с „АДВАНС - 2002“ ЕООД на стойност 138 514,62 лева без ДДС.

Във връзка с констатациите е регистриран сигнал за нередност, на осн. чл. 17, б. „А“ от МЗ № 8121з-33/07.01.2020г. и проверката е възложена на юрк. В ДМП – МВР, с цел извършване на проверка на регистрирания сигнал за нередност № 14 от регистъра за получени сигнали по НФМ 2014-2021. Резултатите от извършената проверка са обективирани в докладна записка УРИ 8121р-5969-21.03.2024 г.

С писмо № 8121р-6109/25.03.2024г. ръководителят на програмния оператор- директор Дирекция „Международни проекти“ - МВР е информирал ГДНП за нарушения по ЗОП при проведена ОП чрез публично състезание за строителство с предмет „Обновяване на хранилище за веществени доказателства в ОДМВР – Х.“, уникален номер 02909-2020-0001 и сключен договор № 272р-12490/8.06.2021г. със „АДВАНС 2002“ ЕООД, финансиран по програма „Вътрешни работи“ на НФМ 2014-2021г., с възможност да представи писмени възражения по основателността и размера на финансовата корекция. Към писмото е приложен и Акт за установяване на нередност № 8121р-6091/22.03.2024г.

С писмо рег. № 3286р-19357/08.04.2024г. са представени становища рег. № 272р-8370/02.04.2024г. на ОДМВР – Х. и рег. № 3286р-12391/07.03.2024г. на ГДНП, с които е възражено срещу направените констатации и е изложено, че не е налице нарушение на ЗОП.

След разглеждане възражението на бенефициента и възприемането му за неоснователно, ръководителят на органа по програма „Вътрешни работи“ НФМ

2014-2021 в Министерство на вътрешните работи е издал оспореното в настоящото производство решение № УРИ 8121р-10687/28.05.2024г., с което е определил финансова корекция в размер на 10% от стойността на допустимите разходи по договор № 272р-12490/ 08.06.2021 г., сключен между ОД МВР Х.” и „АДВАНС - 2002” ЕООД, на стойност 13 851,46 лв. без ДДС.

За да постанови оспореното решение РПО в подробно развити мотиви е приел, че:

В раздел III. 1.3) от обявлението и раздел V.3.1 от документацията за поръчката, е заложено изискване участникът да е изпълнил дейност/дейности строителство с предмет и обем, идентични или сходни с предмета на обществената поръчка за последните 5 години, считано от датата на подаване на офертата като възложителят е уточнил, че строителството се счита за изпълнено, когато за обекта има подписан констативен акт за установяване годността за приемане на строежа (част, етап от него) - Приложение № 15 от Наредба № 3 от 31 юли 2003 г. за съставяне на актове и протоколи по време на строителството, съставен по реда на чл. 176 от ЗУТ.

Според осъществяващия функциите на програмен оператор за средствата по програма вътрешни работи на НФМ 2014-2021, така формулираните изисквания ма обществената поръчка, в които са цитирани национални нормативни актове, приложими само на територията на Република България- ЗУТ и Наредба № 3/2003 г., без да е предоставена възможност за еквивалент, необосновано налагат ограничение по национален признак. Констатирал е, че както в обявлението, така и в документацията за поръчката липсва изрично указание как чуждестранни икономически оператори ще доказват критерия за подбор. Според решаващия орган, изискуемият сходен опит може да се докаже само за обекти, изпълнени на територията на Република България и за приключването на които е съставен документ съгласно българското законодателство. Констатирал е, че не е допусната изрична възможност за участниците да могат да докажат опит за обекти, изпълнени извън територията на България, съгласно законодателството на държавата, в която участниците са установени. Изложил е мотиви, че с поставеното изискване за опит единствено и само за обекти, приети по реда на ЗУТ и Наредба № 3/2003 г., необосновано се ограничава участието на икономически оператори, които имат сходен опит, но в изпълнението на обекти, приети с документи съгласно изискванията на законодателството на държавата, в която са установени. Заклучил е, че участниците са дискриминирани на базата на необосновано национално/териториално изискване.

Посоченото е квалифицирал като нередност по т. 10.2 от Насоките за определяне на финансови корекции, които се правят върху разходите, финансирани от Европейския съюз, при несъответствие с правилата за възлагане на обществени поръчки, приети с решение на Европейската комисия от 14.05.2019 г. и т. 10.2.7. от Системите за управление и контрол на изпълнението на ФМ на ЕИП и НФМ 2014-2021 за България, в сила от 05.12.2023 г., за която е предвидена финансова корекция в размер на 10 % от разходите по засегнатия договор, сключен между ОДМВР-Х. и “АДВАНС -2002” ЕООД .

В т. 2 от оспореното решение органът е посочил, че съгласно заложените изисквания в раздел III. 1.1 от обявлението и раздел V.1 от документацията за поръчката, участникът следва да е вписан в Централния професионален регистър на К. на строителите за строителни дейности за строежи четвърта категория, съгласно чл. 137, ал. 1, т. 4, буква „д“ от Закона за устройство на територията и Наредба № 1 от

30.07.2003 г. за номенклатурата на видовете строежи. Дадено било и уточнение от възложителя: „[в] случай на участие на обединение, което не е юридическо лице, спазването на изискването се доказва от тези членове на обединението, които съобразно разпределението на участието на лицата при изпълнение на дейностите, предвидено в договора за създаване на обединението, са ангажирани с изпълнението на строителството“.

Според органа, условието засяга всеки член на обединението, който ще изпълнява строителство. Изискването било в две посоки: от една страна, всеки член на обединението, който изпълнява строителство, следва да е регистриран в ЦПРС; от друга страна, всеки член на обединението, който изпълнява строителство, следва да е регистриран в ЦПРС за строежи по чл. 137, ал. 1, т. 4, б. „д“ от ЗУТ. РПО е изложил, че условието на обществената поръчка необосновано се ограничава участието в процедурата на лица, които не разполагат с регистрация в ЦПРС за посочената от възложителя категория строежи, но имат право, на основание чл. 3, ал. 3 от ЗКС, да участват в изпълнението на строително-монтажни дейности, съвместно с регистрирано по надлежния законов ред лице. Посочил е, че както ЗКС, така и ЗУТ не изискват специална регистрация на всеки от членовете на обединението, които ще осъществяват строителните работи, както и всеки от тях да е регистриран за изискуемата категория строежи. Мотивирал е, че регистрацията по ЗКС не попада в изключението по чл. 59, ал. 6 от ЗОП, съгласно което може да се иска регистрация от всяко от лицата в обединението, които ще изпълняват поръчката, в случая строителството.

Така посоченото нарушение е квалифицирал като нередност по т. 11.2 от Насоките за определяне на финансови корекции, които се правят върху разходите, финансирани от Европейския съюз, при несъответствие с правилата за възлагане на обществени поръчки, приети с решение на Европейската комисия от 14.05.2019 г. и т. 10.2.7. от Системите за управление и контрол на изпълнението на ФМ на ЕИП и НФМ 2014-2021 за България, в сила от 05.12.2023 г., за която е предвидена финансова корекция в размер на 5 % от разходите по засегнатия договор за обществена поръчка. По отношение на третото констатирано нарушение органът е посочил, че в обявлението и документацията за обществената поръчка, възложителят е избрал критерий за възлагане „оптимално съотношение качество/цена“, като комплексната оценка включва сбора на три показателя - методология за изпълнение на поръчката, срок за изпълнение и предлагана цена; Предложена е стратегия за управление на критични точки, като част от методологията за изпълнение на поръчката, с която да се гарантира срочното изпълнение на строителните процеси и ефективност на предложените контролни дейности; предложени са решения, които участникът ще предприеме при настъпване на съответните критични точки, идентифицирани от Възложителя като рискови, с висока степен на възможност за поява: забава при стартиране на работите; изоставане от графика при текущото изпълнение на дейностите; липса/недостатъчно съдействие и/или информация от страна на други участници в строителния процес; промени в законодателството на България или ЕС“. Посочил е, че съгласно изискванията на възложителя, предложената от участниците Стратегия за управление на критичните точки следва да съдържа конкретни решения и организация, които участникът ще предприеме за управлението на всяка една от критичните точки: разгледани аспекти на проявление и сфери на влияние за всяка от горепосочените критични точки; конкретни и относими към предмета на поръчката

мерки за недопускане/предотвратяване на рисковата ситуация /респективно за всеки един разгледан аспект на проявление/, гарантиращи срочно изпълнение на дейностите, с посочени отговорни за изпълнението на мерките лица; конкретни и относими към предмета на поръчката мерки за преодоляване на последиците при настъпване на критичната точка /респективно за всеки един разгледан аспект на проявление/, гарантиращи срочното изпълнение на дейностите, с посочени отговорни за изпълнението на всяка една от мерките лица. Според органа, липсват обективни белези за това, кое предложение се счита, че съдържа посоченото надграждащо условие и каква стратегия за управление на критични точки ще гарантира „срочното изпълнение на строителните процеси и ефективност на предложените контролни дейности“. Посоченото е мотивирал с обстоятелството, че използваните формулировки не съдържат информация по какви обективни критерии и какви мерки за недопускане или предотвратяване на рискова ситуация ще бъдат сметени за „конкретни и относими към предмета на поръчката“ и „гарантиращи срочното изпълнение на дейностите“. Тези понятия предполагат субективно тълкуване и интерпретация. Възложителят не е осигурил на участниците достатъчно информация при какви условия ще приеме, че тази част от техническото предложение надграждат основната. Заклучил е, че поради тази причина, начинът за оценка на техническите предложения в методиката позволява те да бъдат сравнени и оценени обективно, което от своя страна има разубеждаващ ефект върху икономическите оператори. Констатираното нарушение е квалифицирал като нередност по т. 11.2 от Насоките за определяне на финансови корекции, които се правят върху разходите, финансирани от Европейския съюз, при несъответствие с правилата за възлагане на обществени поръчки, приети с решение на Европейската комисия от 14.05.2019 г. и т. 10.2.7. от Системите за управление и контрол на изпълнението на ФМ на ЕИП и НФМ 2014-2021 за България, в сила от 05.12.2023 г., за която е предвидена финансова корекция в размер на 5 на сто от разходите по засегнатия договор за обществена поръчка.

Описаните факти не са спорни между страните и се установяват изцяло и непротиворечиво от писмените доказателства по делото.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи: Жалбата е подадена в срока по чл. 140, ал. 1 от АПК и, срещу акт, подлежащ на оспорване по съдебен ред, от надлежна страна, поради което е допустима.

Разгледана по същество е основателна.

С оспорения акт органът определя финансова корекция за допусната от ГДНП – бенефициент по договор за безвъзмездна финансова помощ, нередност.

Правната рамка на Норвежкия финансов механизъм е определена в чл. 2 от Меморандума за разбирателство относно изпълнението на НФМ 2014-2021г., ратифициран със закон на НС на РБ, обн. Дв.бр.8/2017г. Предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по Програма "Вътрешни работи" на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г. е регламентирано в Споразумение между Кралство Н. и Европейския съюз относно Норвежкия финансов механизъм 2014 – 2021, Регламент за изпълнение на Норвежкия финансов механизъм 2014 - 2021, изготвен от Кралство Н. в съответствие с чл. 10.5 от Споразумението, Меморандум за разбирателство относно изпълнението на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г. между Република България и Кралство Н., Програмно споразумение, сключено за изпълнение на програма „Вътрешни работи“ във връзка с Програмно споразумение

между Министерство на вътрешните работи на Кралство Н. и Националното координационно звено за финансирането на програма „Вътрешни работи“, подписано на 11 юли 2018г. и Системите за управление и контрол на изпълнението на Финансовия механизъм на Европейското икономическо пространство и Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г. на национално ниво.

Според чл. 5.6 от посочения Регламент за подготовката и изпълнението на програмите по НФМ отговаря програмен оператор. Според чл.85, ал.2, т.2 от Правилника за устройството и дейността на МВР дирекция „Международни проекти“ в Министерство на вътрешните работи осъществява функциите на Програмен оператор за управление на средствата по програма "Вътрешни работи", финансирана по Норвежкия финансов механизъм.

В случая атакуваното решение е издадено от директора на дирекция „Международни проекти“ МВР, който осъществява общото и непосредствено ръководство на дирекцията и отговаря за нейната дейност т.е. явява се ръководител на звеното, осъществяващо функциите на Програмен оператор. Същото е издадено на основание чл. 12.1, т.1 вр. чл.5.6, т.1, б.Х от Регламента за изпълнение на НФМ 2014-2021г., т. 1.4, абзац 1 и т. 10.2 от Насоките за определяне на фин.корекции, които да бъдат извършвани от Европейската комисия, спрямо разходите, финансирани от ЕС съгл. принципите на споделено управление за несъответствие с правилата на обществени поръчки, одобрени с Решение С (2019) 3452 от 14.05.2019г., съответно чл.3 и чл.5, както и т.10, б. трета колона, буква „б“ от Приложение №1 към чл.2, ал.1 от Наредбата за посочване на нередности, представляващи основание за извършване на фин.корекция и процентните показатели за определяне размера на финансовите корекции по реда на ЗУСЕФСУ, приета с ПМС № 57 от 28.03.2017г., чл. 19, ал. 1 и ал. 2 от Договор № 812108-81/18.12.2019г. за безвъзмездна финансова помощ, финансиран по Програма „Вътрешни работи“ на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021, т. 21.1 от Заповед № 8121з-33/07.01.2020г. на Министъра на вътрешните работи .

За да постанови оспореното решение РПО се е обосновал с нормативен акт от националното право - Наредбата за посочване на нередности, приета с ПМС № 57 от 28.03.2017г. и акт от наднационалното право- Насоките за определяне на фин.корекции, одобрени с Решение С/2019г./ 3452 от 14.05.2019г. на ЕК. Според настоящия съдебен състав нито един от посочените нормативни актове не може да се яви основание за налагане на финансова корекция.

Съгласно чл. 1, ал. 2 ЗУСЕФСУ (изм. - ДВ, бр. 102 от 2022 г., в сила от 01.01.2023 г.) средствата от европейските фондове при споделено управление по смисъла на този закон са средства от Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд плюс, Кохезионния фонд, Фонда за справедлив преход, средствата за финансиране на подхода "Водено от общностите местно развитие" (ВОМР) от Европейския земеделски фонд за развитие на селските райони, Европейския фонд за морско дело, рибарство и аквакултури, Фонд "Убежище, миграция и интеграция", Фонд "Вътрешна сигурност" и Инструмента за финансова подкрепа за управлението на границите и визовата политика, предоставени по програми на Република България. За средства от ЕФСУ се счита и предвиденото в програмите национално съфинансиране.

Следователно, средствата предоставяни от Норвежкия финансов механизъм и Финансовия механизъм на Европейското икономическо пространство, дефинитивно

не попадат в приложното поле на Закона за управление на средствата от Европейските фондове (ЗУСЕФСУ), очертано в чл. 1, ал. 2 от същия закон и управлението им не може да бъде обективизирано като нередност, основаваща извършването на финансова корекция, съобразно Наредбата за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции и процентите показатели за определяне размера на финансовите корекции по ЗУСЕФСУ. В последната се посочват случаите на нередности, съставляващи нарушения на правилата за определяне на изпълнител по глава четвърта от ЗУСЕФСУ, извършени чрез действия или бездействия от бенефициента, които имат или биха имали за последица нанасянето на вреда на средства от Европейските фондове при споделено управление (ЕФСУ) и които представляват основания за извършване на финансова корекция по чл. 70, ал. 1, т. 9 от ЗУСЕФСУ(чл. 1 от наредбата).

За прецизност следва да се отбележи, че с изменение параграф 1 от Наредбата (Дв.бр.59 от 12.07.2024г.), която гласи : „*Наредбата се прилага и по отношение на:1. Програмите за европейско териториално сътрудничество за периода 2021 - 2027 г., в които Република България участва. 2. Стратегическия план за развитие на земеделието и селските райони на Република България за периода 2023 - 2027 г., доколкото е предвидено в Закона за подпомагане на земеделските производители или в акт по неговото прилагане. 3. Финансовия механизъм на Европейското икономическо пространство и Норвежкия финансов механизъм, доколкото друго не е предвидено в регламентите за изпълнение на Финансовия механизъм на ЕИП и Норвежкия финансов механизъм. За случаите на нередности, съставляващи нарушения на правилата за определяне на изпълнител по реда на Постановление № 118 на Министерския съвет от 2014 г. за условията и реда за определяне на изпълнител от страна на бенефициенти на безвъзмездна финансова помощ от Финансовия механизъм на Европейското икономическо пространство, Норвежкия финансов механизъм, фонд "Убежище, миграция и интеграция" и фонд "Вътрешна сигурност" (обн., ДВ, бр. 44 от 2014 г.; изм. и доп., бр. 76 и 101 от 2014 г., бр. 50 от 2015 г., бр. 52 от 2016 г., бр. 30 и 68 от 2017 г. и бр. 107 от 2018 г.), чието описание е съответно на описанието на нередността, посочено в приложение № 1, колона 2, се прилагат съответните процентни показатели на финансовите корекции по приложение № 1, колона 3), е въведена правна възможност за прилагането на този подзаконов нормативен акт по отношение на средствата, предоставяни по Норвежкия финансов механизъм.*

В настоящия случай към датата на издаване на обжалваното решение - 28.05.2024г. посочената разпоредба на параграф 1 от Наредбата не е била в сила и не е била приложима по отношение на средства, предоставени по Норвежкия финансов механизъм и не може да бъде приложена с обратно действие. Това е така тъй като съгласно чл. 142, ал. 1 от АПК съответствието на административния акт с материалния закон се преценява към момента на издаването му. Прилага се онзи материален закон, който е в сила към момента на издаването на административния акт. Следователно РПО неправилно е приложил този подзаконов нормативен акт при определяне на нередности, представляващи основание за налагане на финансова корекция.

За пълното на изложеното посоченото правно основание не е съответно на изложените фактически установявания, тъй като правната рамка на програма „Вътрешни работи“ към Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г. не е обвързана с

Насоките за определяне на финансови корекции, които се правят върху разходите, финансирани от Европейския съюз, при несъответствие с правилата за възлагане на обществени поръчки, приети с решение на Европейската комисия от 14.05.2019г. Според еднопосочната съдебна практика на Върховния административен съд, Насоките регламентират единствено критериите и механизма за анулиране на предоставената на държавите членки подкрепа чрез налагането на финансови корекции в тяхна тежест и нямат отношение към дейността на ръководителя на съответния орган на национално ниво по осъществяване на контрола за спазването на националното и европейското законодателство от конкретните бенефициери. Насоките като акт на Комисията се прилагат към нередностите, осъществявани от държавите членки, т.к. именно те са техен адресат.

Член 1 от Преамбюла на Приложение към Решение на Комисията от 14.05.2019 г. установява определените в приложението насоки за определяне на финансови корекции по отношение на разходи, финансирани от Съюза в рамките на споделено управление, в случай на неспазване на приложимите правила за възлагане на обществени поръчки. Текстът на разпоредбата сочи, че установените насоки за определяне на финансови корекции следва да осигурят ръководството на съответните служби на Комисията относно принципите, критериите и процентите, които следва да се прилагат във връзка с финансовите корекции, направени от Комисията по отношение на разходите, финансирани от Съюза в рамките на споделеното управление, в случай на неспазване на приложимите правила за възлагане на обществените поръчки. Очевидно насочеността на акта е към Комисията, а последната няма отношение към определянето на финансови корекции на национално ниво за нарушения, извършени от конкретните бенефициери. Тя е компетентна да контролира спазването на правилата при възлагането от държавите членки. Изрично в чл. 2 от Решение на Комисията от 14.05.2019 г., е конкретизирано, че корекциите се налагат на държавите членки, като не е въведен друг евентуален адресат. Държавите членки са отговорни на първо ниво за разследването на нередностите и за прилагането на необходимите финансови корекции, а на компетентните им органи се препоръчва да прилагат същите критерии и ставките на финансова корекция, определени в насоките. Очевидно е разграничението, което европейският законодател прави между корекциите, определяни в тежест на държавите членки, и тези по отношение на бенефициерите, ангажимент на съответните контролни органи. Целта е да се уеднаквят нередностите, съставляващи основание за отмяна на предоставената помощ, независимо кой е извършил нарушението - дали държава членка или бенефициер по силата на договор за предоставяне на БФП, за което Комисията е предвидила приемането на допълнителен акт на национално ниво, който, в съответствие с описаните в Приложение № 1 – Насоки от решението от 14.05.2019 г. и пресъздавайки или надграждайки ги, да регулира правоотношенията, свързани с определянето на финансови корекции в тежест на бенефициерите.

В случая, в обжалваното решение органът не е посочил национална правна норма от вътрешното законодателство като основание за налагане на финансова корекция, а това не може да бъде преодоляно от съда нито чрез тълкуване, нито чрез изменение на соченото в акта правно основание. Предвид изложеното, липсата на посочено валидно правно основание за издаването му е основание за отмяна на акта като незаконосъобразен и пречатва осъществяването на съдебен контрол по съществото на спора.

С оглед изхода на спора и своевременно направеното от жалбоподателя искане за присъждане на юрисконсултско възнаграждение, на основание чл. 143, ал. 1, вр. чл. 144 АПК, вр. чл. 78, ал. 8 от ГПК, вр. чл. 37 от ЗПП, вр. чл. 24 НЗПП, в полза на ГДНП следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение, което съдът определя в размер на 200 лв.

Воден от горното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, съдът

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ, по жалбата на Главна дирекция „Национална полиция“ – МВР, Решение № УРИ 8121р-10687/28.05.2024г. на директора на Дирекция „Международни проекти“-МВР, осъществяващ функциите на Програмен оператор за управление на средствата по програма "Вътрешни работи" на Норвежкия финансов механизъм 2014-2021г.

ОСЪЖДА Министерство на вътрешните работи да заплати на Главна дирекция „Национална полиция“ юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 (двеста) лева.

Решението подлежи на обжалване пред Върховен административен съд в 14 дневен срок от съобщаването му на страните.

Съдия: