

РЕШЕНИЕ

№ 24023

гр. София, 19.11.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 62 състав,
в публично заседание на 24.10.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Даниела Гунева

при участието на секретаря Емилия Митова, като разгледа дело номер **10457** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27 ал. 1 от ЗУСЕФСУ вр. 145 и следващите от Административно-процесуалния кодекс (АПК).
Образувано е по жалба на „Интертур“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] срещу Заповед № Т-РД-27-107 от 23.01.2023 г., издадена от зам. -министъра на туризма, с която е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ /БФП/ по схема BG-176789478-2021-05, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.100427 (2021/N) от 08.11.2021г.

Оспорената Заповед е издадена във връзка с Решение №3247/13.05.2022г. по адм.д. №773/2022г. по описа на АССГ, с което е отменена Заповед №-РД-27-407 от 13.01.2022 г., издадена от министъра на туризма по заявление с вх.№BG-176789478-2021-05-0305, подадено от „Интертур“ЕООД.

С повторното произнасяне по заявлението на кандидата е прието, че същият не отговаря на предварително обявените критерии за допустимост по чл. 6 ал.1 т.2 от Постановление №393/22.11.2021г. „Допустими кандидати от туристическия сектор по мярката“. Установен е спад на оборота без ДДС по код 55.1 за 2020г. спрямо оборота без ДДС по код 55.1 за 2019г. в размер на 18.25% , който е по-малък от заложения спад от 30% в обявените по чл. 6 „Допустими кандидати от туристическия сектор по мярката“. Посочено е, че оборотът на кандидата по код 55.1 е 56% от общо декларирания годишен оборот по код 15100 от приходната част на Отчета за приходите и разходите на предприятието /ОПР/ за съответната година, като полученият процент, умножен по стойността отразена в код 15100 от приходната част

на ОПР за 2019г. /4 344 000 лв. без ДДС/ е в размер на 2 414 160лв. , а оборотът на кандидата по код 55.1 за 2020г., е 74% от общо деклариания годишен оборот по код 15 100 от ОПР, който изчислен по същата формула е в размер на 1 973 580лв. изтъкнато е, че двата показателя „общ годишен оборот без ДДС“ и „годишен оборот по код 55.1 без ДДС са различни и само втория се преценява при проверка на допустимост на кандидатите по мярката. Оценката се осъществява само съгласно показателя „годишен оборот по код 55.1“, като в конкретния случай спадът на оборота е в размер на 18.25%, т.е по-малък от изискуемия спад от 30%.

Жалбоподателят моли атакувания акт да бъде отменен. Изтъква, че при предходното разглеждане на делото първата заповед на министъра на туризма, с която се отказва предоставянето на помощ е отменена, а преписката е върната за ново произнасяне на органа при съобразяване с мотивите на съдебното решение, а в същите е посочено, че спадът в оборота за развиваната икономическа дейност „Хотелиерство“ на дружеството за 2020г. спрямо този за 2019г. е 38,13%, с което се покриват изискванията за допустимост. Едва след протекло по реда на чл. 304 от АПК производство и налагането на глоба на министъра на туризма, се издава оспорената в настоящето производство Заповед. Според жалбоподателя, в случаите на чл. 174 от АПК, органът действа при обвързана компетентност и следва да издаде акт съобразен с мотивите на съдебното решение, когато е налице произнасяне на съда относно съдържанието на акта. Моли съда за отмяна на оспорената заповед и връщане на преписката на органа с изрични указания. Претендира разноски.

Ответникът счита жалбата за неоснователна. Претендира разноски за юрк. възнаграждение и прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

По допустимостта на жалбата:

Жалбоподателят „Интертур“ ЕООД е подал заявление № BG-176789478-2021-05-0305 на 20.11.2021г. , с което е кандидатствало за получаване на безвъзмездна финансова помощ по схема BG -176789478-2021-05 "Подкрепа на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности /КИД -2008 на Националния статистически институт 55, 56, 79, 82. 3, 86, 90, 93, 96. 04.

Не се спори между страните, а това е отразено и във формуляра за кандидатстване, че основната дейност на дружеството е под код 55.1 – хотели и подобни места за настаняване. В проектното предложение кандидатът е посочил оборот за 2019 г. в размер на 4 311 000 лева и оборот за 2020 г. в размер на 2 667 000 лева. Съгласно чл. 11, ал. 1 и ал. 2 от ПМС 393 тази информация подлежи на проверка от Министъра на туризма, който ползва информацията, съдържаща се в Националния туристически регистър, Националния статистически институт, Националната агенция за приходите и др. За преразглеждане на проектното предложение и относно Решение № 3247/13.05.2022г. по адм.д.№ 773/2022г. на АССГ оценителната комисия е депозирила доклад изх. № Т-93-00-2471 от 25.09.2023 г., в който се излага ,че при формирането на стойността на оборота следва да се има предвид, че оборотът на кандидата по код 55.1 за 2019г. е 56% от общо деклариания годишен оборот по код 15100 , като полученият процент умножен по стойността отразена в код 15100 от приходната част на Отчета за приходите и разходите за 2019г. е в размер на 2 414 160лв. При прилагане на същия подход за 2020г. оборотът на кандидата по код 55.1 е в размер на 1 973 580лв. Комисията установява разлика между двата показателя „общ годишен оборот без

ДДС“ и „годишен оборот по код 55.1 без ДДС“. Според комисията подаденият от заявителя „общ годишен оборот без ДДС“ е коректен, но оценката се прави на база втория показател, като в този случай спадът на оборота е в размер на 18.25%. Поради изложените констатации е попълнен нов оценителен лист. С доклада се предлага да се издаде Заповед за отказ да се предостави държавна помощ.

Въз основа на него заместник-министърът на туризма издал оспорената Заповед № Т-РД-27-107/23.10.2023 г., с което е отхвърлено подаденото от „Интертур“ ЕООД заявление № BG176789478-2021-05-0305.

Мотивите, с които дружеството е отказана помощта, са следните: посочено е, че кандидатът не отговаря на критериите за допустимост по т. 6, подт. 6. 2 от Указанията за кандидатстване и правилата за предоставяне на безвъзмездни средства по схема BG-176789478-2021-05 "Подкрепа на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности /КИД -2008 на Националния статистически институт 55, 56, 79, 82. 3, 86, 90, 93, 96. 04. и на критерий за допустимост № 2 от Раздел III, Група "Критерии за допустимост на кандидатите" (Приложение1 към Указанията). За да направи такъв извод, административният орган е посочил, че е установен спад на оборота без ДДС по код 55.1 за 2020г. спрямо оборота без ДДС по код 55.1 за 2019г. в размер на 18.25% , който е по-малък от заложения спад от 30% в обявените по чл. 6 „Допустими кандидати от туристическия сектор по мярката“

В тази връзка е обосновал, че кандидатът попада сред недопустимите кандидати по процедурата поради несъответствие с изискванията на т. 2. 7(18)(с) от Нотификация на ЕК на Държавна помощ S. A. 100427 – България, чл. 6, ал. 1, т. 2 от ПМС № 393/2021 г., т. 6, подт. 6. 2 от Указанията и Критерий № 2 от раздел III, Група "критерии за допустимост на кандидатите.

При така установеното от фактическа страна съдът формира следните изводи:

Жалбата е подадена в срок от лице с правен интерес от оспорването, срещу подлежащ на съдебен контрол индивидуален административен акт.

По същество тя е неоснователна.

Съгласно чл. 1 от Постановление № 393 на МС от 22.11.2021 г. за определяне на условията, критериите, реда и размера на средствата, които се предоставят на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности (КИД -2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 82. 3, 86, 90, 93, 96. 04 /ПМС № 393/2021 г. /, на предприятията от туристическия сектор, упражняващи дейност в един от следните кодове на ниво детайлност група и клас по Класификацията на икономическите дейности (КИД -2008) на Националния статистически институт: за "Хотелиерство" – КОД: 55. 1, 55. 2, 55. 3, 55. 9; за "Ресторантьорство" – КОД: 56. 1, 56. 2, 56. 3; за "Туроператорска дейност" – КОД: 79. 1, 79. 9; за "Организиране на конгреси и търговски изложения" – КОД: 82. 3; за "Други дейности по хуманно здравеопазване" – КОД: 86. 9; за "Експлоатация на зали за представления" – КОД: 90. 04; за "Дейности, свързани с развлечения и отдих" – КОД: 93. 2; за "Поддържане на добро физическо състояние" – КОД: 96. 04, които са засегнати от спад на оборота без ДДС през 2020 г. с най-малко 30 на сто в сравнение с реализирания оборот без ДДС през 2019 г., се предоставят безвъзмездни средства в общ размер до 30 000 000 лв. за осигуряване на ликвидност за преодоляване на последствията от негативното икономическо въздействие от COVID-19. 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 сегашния епидемичен взрив от COVID-19. Съгласно чл. 4 от Постановлението, министърът на туризма е администратор на държавната помощ.

С оглед разпоредбата на чл. 8, ал. 3 от ПМС № 393/2021 г., според която министърът на туризма се произнася със заповед за одобрение или отказ от предоставяне на безвъзмездните средства и предвид наличната по делото Заповед № Т-РД-16-347/23.10.2023г. за делегиране на правомощия по програмата, процесната заповед се явява издадена от компетентен орган. Спазени са административнопроизводствените правила, съдържащи се в чл. 7 и чл. 8 от Постановлението. Съдът намира, че оспореният акт съдържа достатъчно ясни и конкретни фактически констатации, както и обосновка относно това на какви данни те се основават, така че няма съмнение при какви факти и обстоятелства административният орган е формирал правните си изводи.

Спорът основно е относно материалната законосъобразност на акта и се свежда до това дали жалбоподателят отговаря на критерия за допустимост по т. 6, ал. 1, т. 2 от ПМС № 393/2021 г.

Съгласно чл. 6, ал. 1 от ПМС № 393/2021 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; 2. предприятия, които имат спад на оборота без ДДС за 2020 г. с най-малко 30 на сто спрямо реализирания оборот без ДДС през 2019 г.; 3. предприятие, което има регистрация за осъществяване на съответната дейност (основна и/или допълнителна), когато за същата се изисква регистрация съобразно нормативен акт и попада в един от кодове по чл. 1; 4. предприятия, които към 31 декември 2019 г. са средни или големи предприятия и към 31 декември 2019 г. не са в затруднено положение; 5. предприятия, които към 31 декември 2019 г. са микро- или малки предприятия и към 31 декември 2019 г. са били в затруднено положение, но не са обект на процедура по колективна несъстоятелност съгласно националното право и не са получили помощ за оздравяване или помощ за реструктуриране; 6. предприятия, които са регистрирани преди 1 януари 2019 г.; 7. предприятия, реализирали оборот над 500 лв. за 2018 г. и над 500 лв. за 2019 г.

Разпоредбите от Постановлението относно изискванията за допустимост са възпроизведени и в Указанията за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схемата, издадени от министъра на туризма съобразно § 3 от ПЗР на ПМС № 393/2021 г., утвърдени със Заповед № Т-РД-16-305/19.11.2021 г.

Съгласно чл. 11 от ПМС № 393/2021 г. 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 регистрацията на предприятието. При несъответствие между декларираните от кандидата данни и източниците на информация, изброени по-горе, вторите се приемат за достоверни.

В § 1, т. 1 от ДР на ПМС № 393/2021 г. се съдържа дефиниция, която определя как се изчислява реализирания оборот – като "сумарната стойност на процента, с който участва съответният допустим по схемата КОД по КИД -2008 (За "Хотелиерство" – КОД: 55. 1, 55. 2, 55. 3, 55. 9; За "Ресторантьорство" – КОД: 56. 1, 56. 2, 56. 3; За

"Туроператорска дейност" – КОД: 79. 1, 79. 9; За "Организиране на конгреси и търговски изложения" – КОД: 82. 3; За "Други дейности по хуманно здравеопазване" – КОД: 86. 9; За "Експлоатация на зали за представления" – КОД: 90. 04; За "Дейности, свързани с развлечения и отдих" – КОД: 93. 2; За "Поддържане на добро физическо състояние" – КОД: 96. 04) във формирането на стойността, отразена в КОД 15100 от приходната част на Отчета за приходите и разходите на предприятието (ОПР) за съответната година, и получения процент, умножен по стойността, отразена в КОД 15100 от приходната част на Отчета за приходите и разходите на предприятието (ОПР) за съответната година.

С оглед цитираната разпоредба на § 1, т. 1 от ДР на ПМС № 393/2021 г., за да се определи реализирания оборот за процесните години следва да бъде взет предвид процента на оборота на дружеството, реализиран от дейности по допустимия по схемата код по КИД -2008.

Органът е констатирал различия между двата показателя „общ годишен оборот без ДДС“ и „годишен оборот по код 55.1 без ДДС“, като само последния се взема предвид при осъществяване на проверката за допустимост на кандидата. Видно от справка на НСИ – писмо изх.№ 07-04-1016/15.12.2021г./л.115-118/ оборотът по код 55.1 на 2019г. възлиза на сумата от 2 414 160лв., а за 2020г. – 1 973 580лв.

Така, по правилото на § 1, т. 1 от ДР на ПМС 393/2021 г., след като се умножи стойността за КОД 15100 по процента на осъществяваната дейност по допустимия код по КИД-2008/56% за 2019 г., респ. 74% за 2020 г. /, се получава сума на реализирания оборот, съответно 2 414 160 лв. за 2019 г. и 1 973 580 лв., каквито са и фактическите констатации на административния орган. При тези данни, спадът на реализирания оборот е такъв, какъвто е посочен и в оспорената заповед – 18, 25%. Следователно правилно административният орган е приложил разпоредбата на чл. 11, ал. 2 от ПМС № 393/2021 г.

По отношение на възражението, че следва да се изпълни решение № 3247/13.05.2022г. по адм. д.№773/2022г. на АССГ, с което е указано на органа да се издаде нов акт с конкретно съдържание, съдът намира същото за неоснователно. Следва да се има предвид, че първоначалната заповед за отказ да се предостави държавна помощ е отменена от съда поради допуснати съществени процесуални нарушения, като в същото е посочено, че не е ясно въз основа на каква информация е възприел данни и формирал отказ, което е отразило на съдържанието на оспорения акт. Отделно е посочено, че естеството на въпроса не позволява разрешаването му по същество на спора, поради което преписката е върната за ново разглеждане. От изложеното следва, че органът е в правомощието си да се произнесе по същество, като изложи конкретни съображения, мотивирали отказа. В случая това е сторено. Не могат да бъдат споделени и доводите, че като е задължил административния орган да издаде "искания административен акт" съставът на АССГ го е задължил да издаде акт с определено съдържание. Така направеното тълкуване от страна на жалбоподателя на на съдебното решение е неправилно. В случая органът е задължен да се произнесе отново по депозираното от дружеството заявление, съобразно дадените указания в мотивите на решението, но не и да издаде акт с определено посочено от съда съдържание. Този диспозитив е изцяло съобразен с правомощията на съда при отмяна на административен акт, установени в чл. 173, ал. 2 предл. второ от АПК.

В обобщение, направените от административния орган фактически констатации са верни и въз основа на тях зам.-министърът на туризма правилно е приложил

материалния закон, като е направил обоснован извод, че дружеството е недопустим кандидат и не може получи отпусната заявената финансова помощ.

Оспорената Заповед № Т-РД-27-107/23.10.2023 г. е законосъобразна и жалбата срещу нея следва да бъде отхвърлена като неоснователна.

При този изход на спора следва да се уважи искането на ответника да му бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение.

Така мотивиран, Административен съд София - град, III отделение, 62 състав, на основание чл. 172, ал. 2, предл. последно от АПК

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „Интертур“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] срещу Заповед № Т-РД-27-107 от 23.01.2023 г., издадена от зам. -министъра на туризма, с която е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ /БФП/ по схема BG-176789478-2021-05, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.100427 (2021/N) от 08.11.2021г.

ОСЪЖДА „Интертур“ ЕООД, ЕИК[ЕИК] да заплати на Министерството на туризма юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 (двеста) лева.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 14 – дневен срок от получаването му.

Съдия: