

РЕШЕНИЕ

№ 648

гр. София, 05.02.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 2 състав, в
публично заседание на 05.11.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Евгения Иванова

при участието на секретаря Евгения Стоичкова, като разгледа дело номер **7612** по описа за **2020** 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 [фирма], с ЕИК 20353585, със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя М. З., срещу Решение от 21.07.2020г на Ръководителя на управляващия орган (Р.) на Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" (ОПИК) 2014-2020г., и Главен директор на ГД "Европейски фондове за конкурентоспособност" в Министерство на икономиката, обективизирано в одобрен Списък на предложените за отхвърляне проектни предложения по шеста оценителна сесия, в частта му, в която им е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по подадено проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-5592 по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020. Твърди се, че процесният отказ е незаконосъобразен, издаден в противоречие с материалния закон, както и че констатациите на ответника не кореспондират с фактите по делото. Поддържа се, че ответника неправилно тълкува разпоредбите на Регламент 651/2014г, досежно определянето му като предприятие в затруднено положение. В заключение се иска от съда, след като се запознае с доказателствата, да постанови решение, с което да

отмени оспорения отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020г. по заявление рег.№ BG16RFOP002-2.073-5592.

В съдебно заседание , жалбоподателя чрез проц.представител поддържа жалбата си . Претендира разноски по делото ,за което е представил списък по чл.80 от ГПК .

Ответникът – Ръководителят на управляващия орган на ОПИК 2014-2020 г. и главен директор на Главна дирекция "Европейски фондове и конкурентоспособност" при Министерство на икономиката, чрез процесуалния си представител гл.експерт юрисконсулт С. ,моли да бъде отхвърлена жалбата като неоснователна и недоказана. Представени са писмени бележки и се претендират разноски.

Съдът, като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено от фактическа страна следното:

Административното производство е започнато с подаването от жалбоподателя на проектно предложение рег. №BG16RFOP002-2.073-5592, чрез попълване на формуляр за кандидатстване в интернет портала "Информационна система за управление и наблюдение на средствата от ЕС в България 2020" (ИСУН 2020)-стр.75 и сл. от делото ,по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2. 073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID 19", ведно с приложенията към него, включително и декларация за финансови данни – приложение №2.

Съгласно чл. 26, ал. 1, изречение първо от ЗУСЕСИФ ръководителят на управляващия орган на програмата, съответно на водещата програма, утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти, а според ал. б на сочената норма утвърдените условия за кандидатстване и условия за изпълнение се публикуват на интернет страницата на съответната програма и в ИСУН заедно с обявата за откриване на процедурата чрез подбор.

Процесните условия са одобрени като част от документацията за провеждане на процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 „ 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, със Заповед № РД-16-375/12.05.2020г. на Главен директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентоспособност“ и Ръководител на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020.

Със Заповед № Р-16-381/14.05.2020г- на Р. на ОПИК са утвърдени опростени процедурни правила за работа на оценителната комисия. Със Заповед № РД-16-380/14.05.2020г.на Р. на ОПИК е определен състава на оценителната комисия за извършване на комплексна оценка, включваща проверка за съответствие на проектните предложения с минималните изисквания, предвидени в условията за кандидатстване и документална проверка за това дали кандидатът отговаря на изискванията за бенефициент по процедурата на подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 „ 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,.

Във връзка с подаденото проектно предложение на жалбоподателя е извършена комплексна оценка от оценителя Г. К. ,който е изготвил оценителен лист /л.67-74/.

В комплексната оценка е посочено, че кандидатът е в затруднено положение към 31.12.2019г. Т.е. не е изпълнено изискването – да не е предприятие, което към

31.12.2019г. се намира в затруднено положение по смисъла на Общия регламент на групово освобождаване –чл.2т.18 от Регламент на ЕС № 651/2014г. и по отношение на него не следва да е изпълнено нито едно от изискванията, посочени в регламента. Кандидатът не отговаря на изискванията на критерии № 22 за оценка на административно съответствие и допустимост от Условието за кандидатстване по настоящата процедура. Дружеството се намира в затруднение към 31.12.2019г., предложен е отказ за финансиране.

С Решение от 21.07.2020г. на Р. на ОПИК, с което е одобрен списъкът на предложените за отхвърляне проектни предложения по шеста оценителна сесия, е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение BG16RFOP002-2.073-5592 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М. на ОПИК /стр.92 от делото / .

При така установената фактическа обстановка, съдът намира от правна страна следното:

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 на 22.07.2020г., жалбата е депозирана в преклузивния 14-дневен срок по чл.149 ал.1 от АПК на 30.07.2020г. ,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 21.07.2020г на Р. на ОПИК, с което е одобрен списъкът на предложените за отхвърляне проектни предложения по шеста оценителна сесия, в частта в която е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение BG16RFOP002-2.073-5592 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 „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 по първа оценителна сесия. 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 BG16RFOP002.2.073 „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. б, 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 от Критериите за допустимост на кандидатите по т.11.1 подт.б и критерии №22 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения /Приложение №4 от Условията за кандидатстване./ Р. е посочил, че съгласно данни от представената Декларация за финансови данни на жалбоподателя /приложение №2/ към проектното предложение, сумата на т.ІІІ „Резерв от последващи оценки“, т. ІV „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: - 139 хил. лв., която надвишава 50% от сумата на т. І „Записан капитал“ и т. ІІ „Премии от емисии“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс: 0 лв. Предвид установеното, към 31.12.2019г. предприятието –кандидат е в затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване – чл.2, т.18 от Регламент /ЕС/ № 651/2014г.на Комисията. Съгласно приложение 4 „Критерии и методология за оценка на проектните предложения“ от Условията за кандидатстване по процедурата, проектното предложение се отхвърля при несъответствие с изискванията по т.13-23 и т.27 . В конкретния случай според Р. на ОПИК, не е изпълнено изискването на т.22 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения , а именно - кандидатът не е предприятие в затруднено положение към 31.12.2019г.. по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията.

Съгласно чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията „предприятие в затруднено положение“ означава предприятие, по отношение на което е изпълнено поне едно от следните обстоятелства:

а/ в случай на дружество с ограничена отговорност (което не е М., което съществува по-малко от три години или, за целите на допустимостта за помощите за рисково финансиране, М., което е извършило своята първа търговска продажба преди най-много 7 години и което отговаря на условията за инвестиции за рисково финансиране въз основа на извършен от избрания финансов посредник финансов и правен анализ), когато неговият записан акционерен капитал е намалял с повече от

половината поради натрупани загуби. Такъв е случаят, когато приспадането на натрупаните загуби от резервите (и всички други елементи, които по принцип се считат за част от собствения капитал на дружеството) води до отрицателен кумулативен резултат, който надхвърля половината от записания акционерен капитал. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество с ограничена отговорност“ се разбира по-специално видовете дружества, посочени в приложение I към Директива 2013/34/ЕС (37), а понятието „акционерен капитал“ включва, когато е уместно, премии от акции

б/ в случай на дружество, при което поне някои съдружници носят неограничена отговорност за задълженията на дружеството (което не е М., което съществува по-малко от три години или, за целите на допустимостта за помощите за рисково финансиране, М., което е извършило своята първа търговска продажба преди най-много 7 години и което отговаря на условията за инвестиции за рисково финансиране въз основа на извършен от избрания финансов посредник финансов и правен анализ), когато капиталът, вписан в баланса на дружеството, е намалал с повече от половината поради натрупани загуби. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество, при което поне някои съдружници носят неограничена отговорност за задълженията на дружеството“, се разбира по-специално типовете дружества, посочени в приложение II към Директива 2013/34/ЕС

в/ когато предприятието е в процедура по колективна несъстоятелност или отговаря на критериите на своето вътрешно право, за да бъде обект на процедура по колективна несъстоятелност по искане на неговите кредитори;

г/когато предприятието е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията, или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране.

д/ когато предприятието не е М. и през последните две години

1. съотношението задължения/собствен капитал на предприятието е било по-голямо от 7,5 и

2. съотношението за лихвено покритие на предприятието, изчислено на основата на Е., е било под 1,0.

В т.11.1 буква б от Условията по процедурата ясно и точно е посочено изискването, на което следва да отговаря кандидата за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по процедурата, а именно към 31.12.2019г да не е в затруднено положение по смисъла на чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията. Към същата тази буква е посочено, че проверката на кандидатите ще се извършва в съответствие с определението за затруднено положение на цитираната европейска правна норма и въз основа на декларирани от кандидатите данни в декларацията за финансови данни /приложение 2/

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.Обстоятелството ,че посочената в декларацията „загуба“ е вследствие на големи инвестиции,необходими за оптимизиране на производствения процес не е подкрепено с доказателства ,а 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 .

По изложените съображения, Административен съд София - град, III-то отделение, 2ри състав, на основание чл. 172, ал. 2 АПК

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалбата на [фирма], с ЕИК 20353585 , със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя М. З. , срещу Решение от 21.07.2020г на Ръководителя на управляващия орган (Р.) на Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" (ОПИК) 2014-2020г., и Главен директор на ГД“Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката,обективизирано в одобрен Списък на предложените за отхвърляне проектни предложения по шеста оценителна сесия, в частта му, в която им е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по подадено проектно предложение № BG16RFOP002-2.073-5592 по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020

ОСЪЖДА [фирма], с ЕИК 20353585 , със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя М. З. 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: