

# РЕШЕНИЕ

№ 139

гр. София, 10.01.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 16 състав,**  
в публично заседание на 08.12.2021 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Ралица Романова**

при участието на секретаря Гергана Мартинова , като разгледа дело номер **9808** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145-178 АПК във вр. чл.27 ал.1 вр. чл.38 т.3 от ЗУСЕСИФ.

Образувано е по жалба на Х. К. БГ Е., ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес [населено място], [улица], ап.2, представлявано от управителя Д. К., срещу заповед № Т-РД-27-170 от 23.09.2021 г. на министъра на туризма за отхвърляне на заявление вх.№ ВГ-176789478-2021-03-0026 и е отказано на Х. К. БГ Е. предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема ВГ-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021 г. на основание чл.26 а ал.3 и 4 от ЗМДВИП.

В жалбата са развити аргументи, че издадения административен акт е незаконосъобразен и неправилен, поради допуснати противоречия с материалния закон и съществени нарушения на административно производствените правила. Изразява искане за отмяна на оспорения административния акт и претендира разноски.

Ответникът – министър на туризма, чрез процесуалния си представител юрк.П., оспорва жалбата.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-ГРАД след като обсъди доводите на страните, прецени представените по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност и извърши проверка на оспорения акт в съответствие с разпоредбата на чл. 168 АПК, за да се произнесе съобрази следното от фактическа и правна страна:

С жалбата се оспорва заповед № Т-РД-27-170 от 23.09.2021г на министъра на

туризма, с която е отхвърлено заявление вх.№ BG-176789478-2021-03-0026 и е отказано на Х. К. БГ Е. предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема BG-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021 г. на основание чл.26 а ал.3 и 4 от ЗМДВИП. Безвъзмездната финансова помощ, която се предоставя от Европейския съюз и от националния бюджет на бенефициери - частни или публични правни субекти, е инструмент за осъществяване на политиката на Европейския съюз за хармонично развитие чрез икономическо, социално и териториално сближаване - чл. 174, § 1 от Договора за функциониране на Европейския съюз (ДФЕС). Органи на Европейския съюз и органи на държавите членки са оправомощени от вторичното право на Европейския съюз и вътрешното законодателство да изпълняват функции по програмиране, изпълнение и контрол на процеса на предоставяне на безвъзмездната финансова помощ. Правният субект, който държавата определя за управляващ орган, в изпълнение на правомощията си по чл. 60 от Регламент (ЕО) № 1083/2006 на Съвета от 11.07.2006 г. за определяне на общи разпоредби за Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд и Кохезионния фонд и за отмяна на Регламент (ЕО) № 1260/1999 (Регламент (ЕО) № 1083/2006) провежда всички необходими действия и процедури по определяне на бенефициера на финансовата помощ. С оглед ръководните и контролиращи функции, които този орган има по отношение на наблюдаваните от него проекти, следва да се приеме, че отношенията му с бенефициента, който изпълнява дадения проект и получава публичната помощ, не са равнопоставени. Жалбата е подадена от надлежна страна, за която е налице пряк и непосредствен интерес от обжалването. От доказателствата по делото се установява, че оспорваната заповед не е съобщена на Е. Х. К. БГ. Предвид това съдът приема, че жалбата, подадена на 01.10.2021г. - стр.б, е процесуално допустима.

Разгледана по същество тя е ОСНОВАТЕЛНА по следните съображения:

От представените по делото доказателства се установява следното от фактическа страна:

Жалбоподателят е кандидатствал за безвъзмездна финансова помощ по реда на чл.26а ал.3 от ЗМДВИП, като е подал проектно предложение на 13.07.2021г. Министърът на туризма издал заповед № Т-РД-16-198/15.07.2021 г за определяне състав и начин на работа на оценителна комисия/ стр.39-45/, като в същата предвидил, в т.1.4, че когато при извършване на проверката се установи липса на документи или друга нередовност, комисията изпраща на кандидата уведомление и определя 10 дневен срок за тяхното отстраняване. В процедурата оценителите и бенефициентите следвало да спазват правилата на Указанията за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схема BG-176789478-2021-03 за лица ,извършващи туроператорска дейност. Проектното предложение на Х. К. БГ Е. е било оценявано от оценител Р. И. П., включен като редовен член с право на глас в комисията. В оценителния лист/ стр. 72-92/ от дата 03.09.2021г. същият е посочил, че кандидатът не отговаря на изискването от Указанията за кандидатстване и правилата за предоставяне на безвъзмездни средства по глава VI, т. VI .1, подт.2- Критерий за допустимост № 2, кандидатът да е с код на основна икономическа дейност 79.12, съгласно Класификатора на икономическите дейности в България- К. 2008 за 2019г. Посочено е, че при служебна справка в НСИ е установено, че кандидатът развива

своята основна икономическа дейност за 2019г. в сектор 79.11- Туристическа агентска дейност, поради което и попада сред недопустимите кандидати за финансиране. С протокол № 2/03.09.2021г. оценителната комисия е изготвила списък на допуснатите кандидати по схемата и списък на кандидатите, за които се предлага отказ от предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схемата, измежду които е бил и жалбоподателя. При така описаната фактическа обстановка, от министъра на туризма е издадена заповед № Т-РД-27-170/23.09.2021г. , с която е отхвърлено заявление вх.№ ВГ-176789478-2021-03-0026 и е отказано на Х. К. БГ Е. предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема ВГ-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021г., на основание чл.26 а ал.3 и 4 от ЗМДВИП.

В рамките на съдебното производство от страна на жалбоподателя са представени копие на удостоверение за регистрация № РК-01-6651/12.11.2010г. от Министерството на туризма за туристическа дейност туроператор и туристически агент, както и копие на подадена коригираща данъчна декларация №224352100388105/14.07.2021г. по чл.92 от ЗКПО за 2019г., видно от която Х. К. БГ Е. е декларирало код по К. 2008 79.12- стр.11.

Съгласно чл.26а ал.3 от ЗМИДВИП Държавата предоставя на лица, извършващи туроператорска дейност, безвъзмездни средства в размер до 15 на сто от оборота им без ДДС през 2019 г., но не повече от дължимата сума по туристическите пакети за неосъществени пътувания, които се използват единствено за възстановяване на дължимите суми на клиенти за неосъществени пътувания в периода от 1 март 2020 г. до 31 декември 2020 г. поради възникналата епидемия от COVID-19.

Съгласно ПМС№ 197/2021г. – чл.6 ал.1 т.1 Допустими кандидати по мярката са предприятия, които към датата на заявяване на помощта са:

1. туроператори, които са регистрирани съгласно [раздел I, глава седма от Закона за туризма](#), вписани са в [Националния туристически регистър](#) и имат код на основна икономическа дейност 79.12 съгласно [Класификатора на икономическите дейности в Република България - К.-2008](#), вписан в Годишния финансов отчет за 2019 г.;

Съгласно чл.9 ал.2 от ПМС 197/21 В случай на нередовност и/или непълнота на представените документи кандидатът се уведомява чрез [С.](#) В уведомлението се дава срок 10 дни за отстраняване на нередовностите и/или за предоставяне на допълнителна информация към подадения формуляр за кандидатстване. Административният орган може да изисква само веднъж отстраняване на нередовности и/или предоставяне на допълнителна информация по подаденото проектно предложение.

Видно от §1 т.1 и 2 от ДР на МПС 197/2021г 1. „Туроператор“ е търговец, който комбинира и продава или предлага за продажба туристически пакети, било то пряко, било то чрез друг търговец или заедно с друг търговец, и е регистриран за упражняване на дейност съгласно [раздел I, глава седма от Закона за туризма](#), и е вписан в [Националния туристически регистър](#).

2. „Туристически агент“ е лице, регистрирано по реда на [Закона за туризма](#) и вписано в [Националния туристически регистър](#) за осъществяване на туристическа агентска дейност, различно от туроператор, което продава или предлага за продажба туристически пакети, изготвени от туроператор.

Предвид установеното от фактическа страна съдът намира следното от правна страна. Оспореният акт е издаден от компетентен орган, в съответствие с

разпоредбите на чл. 25, ал. 4 и чл. 40, ал. 6 от Закона за администрацията, и ПМС № 197/2021г.

Решението е издадено в предвидената от закона (чл. 59, ал. 2 АПК) писмена форма. Съдържа фактическите и правни основания за издаването му/чл.59 ал.2 т.4 от АПК/. Спазена е процедурата по чл.36-38 от ЗУСЕСИФ.

Съгласно чл.35, т.3 от ЗУСЕСИФ техническата и финансовата оценка се извършва по критерии и методика, определени в документите по чл. 26, ал. 1. Въз основа на резултатите комисията по чл. 33 изготвя оценителен доклад, който включва: списък на предложените за отхвърляне проектни предложения и основанията за отхвърлянето им.

Няма спор, че още при кандидатстването си с проектното предложение в ИСУН кандидатът Е. Х. К. БГ е попълнил и подписал декларация, че е запознат с Указанията за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схема BG-176789478-2021-03 за лица, извършващи туроператорска дейност и е съгласен със задълженията, които произтичат от участието му по процедурата за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ. Условието за кандидатстване предвижда, че проектните предложения подлежат на финансиране само ако отговарят на изискванията на т.VI т.2 като допустими за подпомагане кандидати са тези, вписани в НСИ с код на икономическа дейност 79.12 по К. 2008 за 2019г. От министъра на туризма е издадена заповед № Т-РД-16-198/15.07.2021г. за определяне състав и начин на работа на оценителна комисия/ стр.39-45/, като в същата е предвидено, в т.1.4, че когато при извършване на проверката се установи липса на документи или друга нередовност, комисията изпраща на кандидата уведомление и определя 10 дневен срок за тяхното отстраняване. Същото процесуално изискване е посочено и в разпоредбата на чл.9 ал.2 от ПМС № 197/2021г. В процедурата оценителите и бенефициентите следвало да спазват правилата на Указанията за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схема BG-176789478-2021-03 за лица, извършващи туроператорска дейност. Проектното предложение на Х. К. БГ Е. е било оценявано от оценител Р. И. П., включен като редовен член с право на глас в комисията. В оценителния лист/ стр. 72-92/ от дата 03.09.2021г. същият е посочил, че кандидатът не отговаря на изискването от Указанията за кандидатстване и правилата за предоставяне на безвъзмездни средства по глава VI, т. VI .1, подт.2- Критерий за допустимост № 2, кандидатът да е с код на основна икономическа дейност 79.12, съгласно Класификатора на икономическите дейности в България- К. 2008 за 2019г. Посочено е, че при служебна справка в НСИ е установено, че кандидатът развива своята основна икономическа дейност за 2019г. в сектор 79.11- Туристическа агентска дейност, поради което и попада сред недопустимите кандидати за финансиране. Справката в НСИ е извършена на 26.07.2021г., като същевременно във формуляра за подаване на проектно предложение жалбоподателят е вписал, че е с код на икономическа дейност 79.12, който отговаря на издадения му от същото Министерство на туризма удостоверение за регистрация за туристическа дейност туроператор и туристически агент РК -01-6651/12.11.2010г., а също така и на подадената коригираща декларация по чл.92 от ЗКПО в ТД на НАП за 2019г., на дата 14.07.2019 г. Впоследствие информацията от НАП към НСИ е преминала със закъснение. Оценката е извършена в дълъг период от време- от 26.07.2021 г. до 03.09.2021 г., в нарушение на чл.9 ал.1 от ПМС № 197/2021 г., който е определил 20 дневен период за разглеждане на заявленията. Въпреки констатираното

несъответствие между проектното предложение и извършената служебна проверка оценителят не е предприел изискуемите се процесуални действия по чл.9, ал.2 от ПМС № 197/2021г. и еквивалентното съдържание в т.1.4 от заповед № Т-РД-16-198/15.07.2021 г. за определяне състав и начин на работа на оценителна комисия/ стр.39-45/, че когато при извършване на проверката се установи липса на документи или друга нередовност,комисията изпраща на кандидата уведомление и определя 10 дневен срок за тяхното отстраняване. Преди отхвърлянето на проектното му предложение жалбоподателят е депозирал в НАП коригираща ГДДД по чл.92 от ЗКПО за данъчната 2019 г. с № 224352100388105/14.07.2021г., която декларация се отличава от предходно подадената от него на 24.02.2020 г единствено по попълването на графа 1 в част III от ГДД, в която е посочен код на основната дейност 79.12. Тази коригираща декларация е била приета и обработена от НАП/ стр. 8-18/, като в рамките на производството това действие на жалбоподателя не е оспорено.

Същата не е оспорена по същество от административния орган, а и от съпоставката между тях ясно се вижда, че декларирания код по К. 2008 е 79.12, което показва, че е налице действително технически пропуск при попълването на ГДД, а не умишлено поведение на участника. За периода от 26.07.2021г. до датата на одобряване на оценителния доклад- 14.04.2021г. при спазване на принципите на АПК-съразмерност и служебно начало чл.6 ал.1 и чл.9 и с оглед задължението,което е въведено в чл.9 ал.2 от ПМС № 197/2021 и т.1.4 от Заповедта за утвърждаване процедурни правила за работа на оценителната комисия по тази процедура, органът не се възползвал от възможността да даде десетдневен срок за остраняване на констатираното несъответствие в проектното предложение. Тези обстоятелства съотнесени към характера на процедурата по схема BG-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021 г. на основание чл.26 а ал.3 и 4 от ЗМДВИП, и като се съобрази добросъвестното поведение на кандидата, също и обстановката, в която е подадена както първоначалната ГДД/ на 24.02.2020 г.- по време, когато в страната за първи път от действието на Конституцията от 1991 г. бе въведено извънредно положение. Опростените правила за оценяване по тази процедура са налагали несъответствието между декларирано от кандидата код по К. 79.12 и установен при проверката близо 40 дни по рано в НСИ код по К. 79.11, поради което оценителят е бил длъжен съгласно чл.9 ал.2 от ПМС № 157/2021 и т.1 .4 от заповедта на министъра на туризма, посочена по горе, да даде възможност на кандидата да отстрани несъответствието. Преди да е постановена заповедта на министъра на туризма и преди да е определен състава на оценителната комисия- 15.07.2021г., бенефициерът още на 14.07.2021г. е подал коригираща данъчна декларация по чл.92 от ЗКПО, каквото право законът му предоставя и е коригирал техническия си пропуск в първоначално подадената ГДД, като след 26.07.2021 г. оценителят не е поискал жалбоподателят даде обяснение за това свое действие съгласно изискванията на чл.34 и 35 от АПК. Като не е сторил това административния орган е допуснал нарушение на утвърдените от него опростени правила за работа на оценителската комисия и е постановил решение в нарушение на чл.6 ал.1 и чл.9 от АПК. Действително, както сочи административният орган, по настоящата процедура не е предвидено извършването на техническа и

финансова оценка. Процедурата се провежда по опростени правила и водещо значение има принципът на бързина.

С оглед на така установеното, предвидената в т. 1.4 от Заповедта за назначаване на оценителска комисия и чл.9 ал.2 от ПМС № 197/2021, възможност на органа да изисква разяснения и документи, се е превърнала в негово задължение, тъй като съществува разминаване между декларираното от кандидата в проектното предложение, вписаните данни в НСИ и коригиращата декларация по ЗКПО за 2019г. От условията за кандидатстване не следва, че след тази дата не могат да бъдат извършвани корекции по чл. 92 ЗКПО, стига посочените корекции да са извършени в срока за подаване на проектните предложения, преди датата на оценката и да не водят промяна в кода по К. 2008, посочена в проектното предложение, какъвто е настоящият случай. То противоречи и на принципа на добро финансово управление, регламентиран изрично в чл. 2, ал. 1 ЗУСЕСИФ, чието съдържание в съответствие с член 33, параграф 2 във вр. с параграф 1, т. буква б) и в) от Регламент (ЕС, Е.) 2018/1046 на Европейския парламент и на Съвета от 18 юли 2018 година за финансовите правила, приложими за общия бюджет на Съюза, за изменение на регламенти (ЕС) №1296/2013, (ЕС) №1301/2013, (ЕС) №1303/2013, (ЕС) №1304/2013, (ЕС) №1309/2013, (ЕС) №1316/2013, (ЕС) №223/2014 и (ЕС) №283/2014 и на Решение №541/2014/ЕС и за отмяна на Регламент (ЕС, Е.) №966/2012 (Регламент 2018/1046), който изисква използването на бюджетните кредити на Съюза да бъде ориентирано към резултатите за изпълнение, при това ефективно и ефикасно, което означава, че не е необходимо органът да одобри и предостави безвъзмездна помощ и едва при последваща проверка да установи липса на основания за предоставяне на помощта с оглед на подадена до датата на оценката коригираща ГДД. Това следва и от задължението на управляващия орган, регламентирано в член 125, параграф 3, буква б), подт. I) от Регламент (ЕС) №1303/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 17 декември 2013 г. за определяне на общоприложими разпоредби на Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд, Кохезионния фонд, Европейския земеделски фонд за развитие на селските райони и Европейския фонд за морско дело и рибарство и за определяне на общи разпоредби за Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд, Кохезионния фонд и Европейския фонд за морско дело и рибарство, и за отмяна на Регламент (ЕО) №1083/2006 на Съвета (Регламент №1303/2013), да гарантира, че операциите допринасят за постигането на специфичните цели и резултати по съответните приоритети. Следва също така да се отбележи, че разпоредбата на чл.41 от Хартата за основните права в ЕС, съотнесена със задължението на административния орган да прилага пряко регламентите на ЕС, касаещи предоставянето на безвъзмездна финансова помощ налага извършването на действия по изпълнение на т. 9 от Условията за кандидатстване./ в този смисъл и решение № 7602/23.06.2021г по адм. Дело № 4554/2021г на ВАС VII отд./

Ето защо и съгласно чл.38 т.1 от ЗУСЕСИФ оспореният административен акт - заповед № Т-РД-27-170 от 23.09.2021г. на министъра на туризма, с която е отхвърляно заявление вх.№ ВГ-176789478-2021-03-0026 и е отказано на Х.

К. БГ Е. предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема BG-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021г. на основание чл.26 а, ал.3 и 4 от ЗМДВИП е постановена в противоречие със закона и процесуалните правила, като е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ на кандидата.

С оглед на всичко изложено съдът намира, че оспореният административен акт е издаден в нарушение с приложимия материален закон и следва да се отмени, като с оглед спецификата на спора и на основание чл.173 ал.2 от АПК следва преписката да се върне на органа за издаване на нов акт в съответствие с указанията относно тълкуването и прилагането на закона, дадени в настоящето решение.

С оглед изхода на спора, на жалбоподателя следва да се присъдят направените във връзка с производството разноски за държавна такса в размер на 1700 лв.

Така мотивиран, Административен съд С. - град, III-ро отделение – 16-ти състав, на основание чл. 172, ал. 2 АПК:

## РЕШИ:

**ОТМЕНЯ** по жалбата на Х. К. БГ Е., ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес [населено място], [улица], ап.2, представлявано от управителя Д. К. заповед № Т-РД-27-170 от 23.09.2021г на министъра на туризма, с която е отхвърлено заявление вх.№ BG-176789478-2021-03-0026 и е отказано на Х. К. БГ Е. предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема BG-176789478-2021-03, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.62887/2021/N/ от 25.05.2021г. на основание чл.26 а ал.3 и 4 от ЗМДВИП.

**ВРЪЩА** преписката на министъра на туризма за ново произнасяне по заявление вх.№ BG-176789478-2021-03-0026 на Х. К. БГ Е. в съответствие с указанията относно тълкуването и прилагането на закона, дадени в настоящето решение.

**ОСЪЖДА** Министерството на туризма да заплати на Х. К. БГ Е., ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес [населено място], [улица], ап.2, представлявано от управителя Д. К. сумата от 1700/хиляда и седемстотин/ лева.

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

**Съдия:**

