

РЕШЕНИЕ

№ 2150

гр. София, 01.04.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 78 състав,
в публично заседание на 25.01.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Пенка Велинова

при участието на секретаря Александра Вълкова, като разгледа дело номер **1801** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 73 от ЗУСЕФСУ.

Образувано е по жалба от КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ срещу Решение № РД-02-16-47/07.02.2023г., издадено от Ръководител на Управляващия орган (УО) на „Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“, с което :

1 Определя финансова корекция по договор за безвъзмездна финансова помощ BG16RFOP002-2.009-0017-C01 с бенефициент Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“ в размер на 6 232 лв. (шест хиляди, двеста тридесет и два лева), представляващи 100 на сто от предоставената финансова подкрепа от Европейските структурни и инвестиционни фондове за услугата по изработване на интернет страница на клъстера (бюджетен ред 10.2. от бюджета на проекта) и за услугата по изготвяне на информационни бази-данни за дейността на клъстера бюджетен ред 10.3. от бюджета на проекта), пропорционално на периода на установеното нарушение на чл. 71, параграф 1, б. „в“, хипотеза втора и трета от Регламент (ЕС) Хе» 1303/2013.;

2. Разпорежда, в съответствие с реда и начина на възстановяване на дължими средства, посочени в чл. 43 от Наредба № Н-3 от 22.05.2018 г. (изм. и доп., ДВ бр. 83

от 22.10.2019 г.), за определяне на правилата за плащания, за верификация и сертификация на разходите, за възстановяване и отписване на неправомерни разходи и за осчетоводяване, както и сроковете и правилата за приключване на счетоводната година по оперативните програми и програмите за европейско териториално сътрудничество, в срок от 14 календарни дни, считано от датата на която дружеството е информирано за решението чрез ИСУН 2020, бенефициентът Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“ да възстанови неправомерно платените разходи в размер на 6232 лв. (шест хиляди, двеста Тридесет и два лева) по банкова сметка.

Оспорват се основанията за налагане на финансова корекция. Твърди се, че от създаване на сайта “ict-cluster.eu” до 15.09.2021г. е бил активен в Интернет пространството. Поради липса на средства в дружеството, вследствие отказано финансиране услугите, свързани с поддържане на сайта били финансирани от частно лице до 15.08.2021г., когато били преустановени. Иска се отмяна на решението, поради неговата незаконосъобразност.

В последното съдебно заседание представител на дружеството не се явява.

Ответникът - Ръководител на Управляващия орган (УО) на „Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“, оспорва жалбата, като издадено от компетентен орган, при спазване на процесуалните изисквания и в съответствие с материалния закон. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

СГП не изпращат представител.

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

Управляващият орган (УО) на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност 2020 г. (ОПИК) е разпоредил извършване на проверка по сигнал за нередност, регистриран по Договор BG16KEOP002-2.009-0017-C01 с бенефициент Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ – Б., с № 91-Е-423/10.11.2022 г., заведен в регистъра на сигналите за нередности на УО и В ИСУН под № 770. Установени са основания за налагане на финансова корекция по договора за нарушение на чл. 71, параграф 1, б. В, хипотеза 2 и 3 от Регламент (ЕС)1301/2013г. Преди постановяване на решението до дружеството е изпратено писмо 26-Б-3/06.01.2023г., в което подробно са описани констатациите на проверката и правните основания за налагане на финансова корекция, както и начина на изчисляване и размера ѝ. На дружеството е даден двуседмичен срок за представяне възражения и доказателства. На12.01.2023г. е подадено възражения, с което са представени доказателства за заплащане на хостинг услуга и екранни снимки, доказващи според жалбоподателя, че интернет сайта, създаден с БФП попроекта, работи.

Възражението не е уважено и е издадено обжалваното решение, с което е наложена финансова корекция, при следната фактическа обстановка, описана в обжалваното

решение и идентична с посочената в писмо 26-Б-3/06.01.2023г:

При проверка на място в [населено място] било установено, че интернет страницата на адрес "ict-cluster.eu", която следвало да се създаде с БФП, ползвана по Договор BG16KEOP002-2.009-0017-C01 на проекта не е активна и няма достъп до информационната база данни. Бенефициентът поел ангажимент да информира УО при активирането ѝ. На 5.10.2022г. бенефициентът уведоми УО, че е успял да възстанови домейн името и хостинга на услугата. При справка в интернет се установило, че интернет адресът "ict-cluster.eu" показва отброяване на дните до активиране на сайта и отново не е активен.

По регистрирания сигнал се извършила проверка по реда и в сроковете, регламентирани с Наредбата за администриране на нередности по Европейските структурни и инвестиционни фондове (НАНЕСИФ, приета с ПМС № 173/13.07.2016 г., обн., ДВ, бр. 57 от 2016 г., посл. изм. и доп., ДВ, бр. 102 от 2022 г.), в хода на която се предприело и установило следното:

Договор BG16KEOP002-2.009-0017-C01 е сключен с бенефициента Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“ на 6.11.2017 г. за изпълнение на проект „Подкрепа за организационноадминистративното развитие на Клъстер „Информационни и комуникационни технологии -Б.“. Срокът за изпълнение на одобрения проект е бил 18 месеца, т. е. до 6.05.2019г.

Съгласно информацията в т. 1 „Основни данни“ от Приложение 1 към договора, основната цел на проектното предложение била „да подкрепи кооперирането на взаимосвързани предприятия от сферата на ИКТ, промишленото производство и търговията, на научни институции, местна власт и Н., които работят съвместно на основата на публично-частно партньорство за постигане на общи цели, като насърчи изграждането и организационно-административното укрепване на Клъстер „Информационни и комуникационни технологии - Б.“ в подкрепа на увеличаване на конкурентоспособността, бизнес развитието и научноизследователския потенциал на членовете на обединението и на обединението като цяло“. Предвиждало се също основната цел на проекта да бъде постигната, чрез изпълнение на следните подцели:

1. Създаване и ресурсно обезпечаване на административното тяло на клъстера с цел постигане на по-висока ефективност в координацията на клъстерните дейности, чрез осигуряване на експертен персонал, административен офис компютърно оборудване;
2. Повишаване капацитета на административното тяло на клъстера, чрез подкрепа на участия на експерти от административното тяло на клъстера в специализирани семинари, обучения и конференции за обмяна на добри практики.
3. Популяризиране, разширяване и интернационализация на клъстера чрез подкрепа за представяне на неговите услуги, привличане на нови членове и клиенти от страната и за насърчаване на клъстерния маркетинг;
4. Създаване на предпоставки за повишаване обема на износ на стоки и услуги, реализиран от М. - членове на клъстера, чрез максимално използване на техния

капацитет за разработка на конкурентни бизнес продукти и услуги

5. Създаване на възможност за прилагане на нови производствени решения и развитие на нови услуги в контекста на дигитализацията и "Индустрия 4.0", благодарение на тясното коопериране между наука, бизнес и местна власт.

6. Създаване на предпоставки за увеличаване на производителността на членовете на клъстера и нарастване на произведената от тях добавена стойност

Общата стойност на договора при подписването му била в размер на 448 781 лв., от които 359 024.80лв. БФП и 89 756.20 лв. - собствено финансиране

В т. 6 „Бюджет“ от Формуляра за кандидатстване били предвидени следните разходи по договора:

I. РАЗХОДИ ЗА ПЕРСОНАЛ в общ размер 224 390.50 лв., от които 179 512.40лв. - БФП разпределени, както следва:

1.1. Разходи за възнаграждения на Административен управител на клъстера, 18 месеца – дейност 1-8 раб.часа/ден - общо 46 800.00 лв., от които 37 440.00 лв. БФП;

1.2. Разходи за възнаграждения на Експерт „Информация и комуникации“ на клъстера, 12 месеца , дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 800 лв., от които 20 640 лв. БФП;

1.3. Разходи за възнаграждения на Експерт „Квалификация“ на Клъстера 12 месеца, дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 200 лв., от които 20 160 лв. БФП;

1.4. Разходи за възнаграждения на Експерт „Сътрудничество и иновации“ на Клъстера, 12 месеца, дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 200 лв., от които 20 160 лв. БФП;

1.5. Разходи за възнаграждения на Експерт „Телематика и киберсигурност“ на Клъстера, 12 месеца, дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 680 лв., от които 20 544 лв. БФП;

1.6. Разходи за възнаграждения на Експерт „Маркетинг и РК“ на Клъстера, 12 месеца, дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 200 лв., от които 20 160 лв. БФП;

1.7. Разходи за възнаграждения на Експерт „Международна дейност“ на Клъстера 12 Месеца - дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 680 лв., от които 20 544 лв. БФП;

18. Разходи за възнаграждения на Административен секретар на клъстера“, 12 месеца, дейност 1 - 8 раб.часа/ден - общо 25 310 лв., от които 20 248 лв. БФП.

II. РАЗХОДИ ЗА ПРОВЕЖДАНЕ И УЧАСТИЕ В МЕРОПРИЯТИЯ в общ размер 104600, 50 лв., от които 83680.40 БФП, разпределени, както следва:

3.1. Разходи за участие на 4 бр. семинари, 4 експерта, 2дни, 1 нощувка - такса участие,

дейност 2 - общо 4 000 лв., от които 3 200 лв. БФП;

3.2. Разходи за участие на 4 бр. семинари, 4 експерта, 2 дни, 1 нощувка – командировъчни, дейност -2 - общо 3 200 лв., от които 2 560 лв. БФП;

3.3 Разходи за участие на 2 бр. обучения, 2 експерта, 5 дни, нощувки, такса участие, дейност 2, общо 1 600 лв., от които 1 280 лв. БФП;

3.4. Разходи за участие на 2 бр. обучения, 2 експерта, 3 дни, нощувки – командировъчни, дейност 2 - общо 2 320 лв., от които 1 856 лв. БФП;

3.5. Разходи за участие на 6 бр., конференции, 4 експерта, 2 дни, 1 нощувка, командировъчни, дейност 2 - общо 4 800 лв., от които 3 840 лв. БФП;

4.1. Разходи за организиране и участие в 2 събития в България - 8 участника, нощувка, наем зали и оборудване, дейност 3 - общо 1 200 лв., от които 960 лв. БФП.

4.2. Разходи за организиране и участие в 2 събития в България – 8 участника, 2 нощувки, командировъчни, дейност 3 - общо 3 840 лв., от които 3072.00 лв. БФП;

5.1. Разходи за участие в специализирано обучение в чужбина за 12 участника, 4 дни, 3 нощувки, такса участие, дейност 3 - общо 6 000 лв., от които 4800.00 лв. БФП;

5.2. Разходи за участие в специализирано обучение в чужбина за 12 участника, 4 дни, 3 нощувки – командировъчни, дейност 3 - общо 18 285, 60 лв., от които 14 628, 48 лв. БФП;

6.1. Разходи за установяване и насърчаване на сътрудничеството с други кълстери и изграждане на кълстерни връзки - 15 бр. срещи, 6 експерта, 2 дни, нощувка, командировки в страната, Дейност 4, общо 19 800 лв., от които 15840 лв. БФП;

7.1. Разходи за участие в 2 национални изложения/панаири/ на 8 участника, 5 дни, 4 нощувки, такса участие, дейност 4 - общо 3200 лв., от които 2 560 лв. БФП;

7.2. Разходи за участие в 2 национални изложения/панаири/ на 8 участника, 5 дни, 4 нощувки, наем площи - дейност 4 - общо 4 000 лв., от които 3 200 лв. БФП;

7.3. Разходи за участие в 2 национални изложения/панаири/ на 8 участника, 5 дни, 4 нощувки, транспортиране на експонати, дейност 4 - общо 2 000 лв., от които 1 600 лв. БФП;

7.4. Разходи за участие в 2 национални изложения/панаири на 8 участника, 5 дни, 4 нощувки, командировъчни, дейност 4 - общо 9 280 лв., от които 7 424 лв. БФП;

7.5. Разходи за участие в 3 международни изложения на 2 участника, 7 дни, 6 нощувки, такса участие, дейност 4, общо 1 800 лв., от които 1 440 лв. БФП;

7.6. Разходи за участие в 3 международни изложения на 2 участника, 7 дни, 6

нощувки, наем площи, дейност 4 - общо 3 000 лв., от които 2 400 лв. БФП;

7.7. Разходи за участие в 3 международни изложения на 2 участника, 7 дни, 6 нощувки, транспортиране на експонати, дейност 4 - общо 2 000 лв., от които 1 600 лв. БФП;

7.8. Разходи за участие в 3 международни изложения на 2 участника, 7 дни, 6 нощувки – командировъчни дейност 4, общо 14 274 лв., от които 11 419, 92 лв. БФП.

III. РАЗХОДИ ЗА УСЛУГИ в общ размер 29 890 лв., от които 23 912 БФП разпределени, както следва:

8.1. Разходи за разработване на стратегия за интернационализация на клъстера – общо 19 900 лв., от които 15 920 лв. БФП;

10.1. Разходи за популяризиране на името (марката) на клъстера и на неговите услуги, посредством изготвяне и отпечатване на брошури и информационни материали - общо 2 000 лв., от които 1 600 лв. БФП;

10.2. Разходи за популяризиране на името (марката) на клъстера и на неговите услуги посредством изработване на интернет страница на клъстера - общо 4 900 лв., от които 3 920 лв. БФП;

10.3. Разходни за популяризиране на името (марката) на клъстера и на неговите услуги посредством изготвяне на информационни бази-данни за дейността на клъстера - общо 3 000 лв., от които 2 400 лв. БФП;

12.1. Разходи за публичност и визуализация на проекта плакат – 1бр. - общо 10 лв., от които 2 лв. БФП;

12.2. Разходи за публичност и визуализация на проекта стикери – 16 бр. - общо 80 лв., от които 64 лв. БФП;

IV. РАЗХОДИ ЗА МАТЕРИАЛНИ АКТИВИ в общ размер 57 600 лв., от които 46080 разпределени, както следва:

14.1. Разходи за закупуване на настолни компютри - 8 бр., Дейност 1 - общо 35200 лв., от които 28160 лв. БФП;

14.2. Разходи за закупуване на сървър - 1 бр., Дейност 1 - общо 6000 лв., от които 4800 лв. БФП;

14.3. Разходи за закупуване на лаптоп - 2 бр., Дейност 1 - общо 11 000 лв., от които 8 800 БФП;

14.4. Разходи за закупуване на лазерен принтер - 2 бр., Дейност 1 - общо 1 800 лв., от които 1440 лв. БФП;

14.5. Разходи за закупуване на цветно лазерно мултифункционално устройство - 2 бр.,

Дейност 1, общо 3 600 лв., от които 2 880 лв. БФП.

VI. НЕПРЕКИ РАЗХОДИ в общ размер 32300 лв., от които 25840 БФП, заложи по един бюджетен ред:

17.1. разходи за наем, режийни разходи и разходи за офис консумативи - 17 месеца - дейност 1, общо 32 300 лв., от които 25 840 лв. БФП.

По договора било извършено едно единствено плащане на 13.01.2020 г. в размер на 47 328,02 лв.

Във връзка със заведения сигнал, веднага след регистрирането му на 10.11.2022г. започнала проверката. Направен бил опит за достъп до интернет адреса "ict-cluster.eu", на който следвало да е достъпна страницата, изградена с пари по проекта(б.р. 10.2.). На екрана се появило съобщение - „страницата не е намерена“ и „няма връзка със сървъра на "ict-cluster.eu"“, с което се потвърдили описаните в сигнала факти. Направено е заключение, че предвид липсата на достъп до сайта, няма как да бъдат достъпвани и информационните бази-данни предвидени за събиране по проекта. Двата разхода, описани в т. 10.2. (Разходи за популяризиране на името (марката) на клъстера и на неговите услуги посредством изработване на интернет страница на клъстера - общо 4 900 лв., от които 3 920 лв. БФП) и 10.3. (Разходни за популяризиране на името (марката) на клъстера и на неговите услуги посредством изготвяне на информационни бази-данни за дейността на клъстера - общо 3 000 лв., от които 2 400 лв. БФП) се явявали взаимно-обвързани в релация на последователност, което означавало че, за да се ползват базите данни от настоящите и бъдещи членове на клъстера, същите можели да направят това посредством интернет сайта, който обаче не е бил активен.

На база тези констатации от проверката в решението са направени следните изводи: На осн. чл. 143 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 17 декември 2013 година „Държавите-членки на първо място носят отговорност за разследването на нередност, и за извършването на необходимите финансови корекции и възстановяването на дължимите суми“.

Съгласно чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕФСУ (в редакцията му към ДВ бр. 39 от 2022 г., загл. изм. ДВ, бр. 51 от 2022 г., в сила от 01.07.2022 г.), Управляващите органи отговаряли за цялостно, програмиране, управление и изпълнение на програмата, както и за предотвратяване, откриването и коригирането на нередности, включително за извършването на финансови корекции. Управляващият орган носил отговорност за посочените в чл. 125 на регламент (ЕС), 1303/2013 функции, като отговарял в т.ч. за управлението на оперативната програма в съответствие с принципа за доброто финансово управление.

Съгласно § 1, т. 2 от Допълнителните разпоредби на НАНЕСИФ, „нередност“ според определението, дадено в чл. 1, параграф 2 от Регламент на Съвета (ЕО, Евратом) № 2988/95 от 18 декември 1995 г. за закрилата на финансовите интереси на Европейските общности, означавало всяко нарушение на разпоредба на правото на Общността в резултат на действие или бездействие

от икономически оператор, което е имало или би имало за резултат нарушаването на общия бюджет на общностите или на бюджетите, управлявани от тях, или посредством намаляването или загубата на приходи, произтичащи от собствени ресурси, които се събирали направо от името на общностите или посредством извършването на неоправдан разход. Специфичните определения за нередност и системна нередност относно програмите по ЕСИФ били посочени в Регламент 1303/2013. В този смисъл било и определението за нередност за програмите, финансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове, дадено в чл. 2, параграф 36 от Регламент 1303/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 1 декември 2013 година

Съгласно дефиницията, „нередност“ означавало всяко нарушение на правото на Съюза или на националното право, свързано с прилагането на тази разпоредба, произтичащо от действие или бездействие на икономически оператор, участващ в прилагането на европейските структурни и инвестиционни фондове, което има или би имало за последица нанасянето на вреда на бюджета на Съюза, чрез начисляване на неправилен разход в бюджета на Съюза.

Съгласно чл. 71, параграф 1 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г.: „Операциите, включващи инвестиции в инфраструктура или производствени инвестиции, възстановяват приноса от европейските структурни инвестиционни фондове, ако в срок от пет години от крайното плащане към бенефициера или в рамките на периода от време, определен в правилата за държавна помощ, когато е приложимо, подлежат на едно от следните:

А) прекратяване или преместване на производствена дейност извън програмния район;

Б) промяна на собствеността на дадена позиция от инфраструктурата, която дава на търговско дружество или публичноправна организация неправилен приоритет;

В) значителна промяна, която засяга естеството, целите или условията за изпълнение и която би довела до подкопаване на нейните първоначални цели.

Неправилен платените суми във връзка с операцията се възстановявали от държавата пропорционално, спрямо периода за който изискванията не са били изпълнени. Държавите-членки можели да съкратят сроковете, посочени в първа алинея, на три години на поддържане на инвестиции или работни места, създадени от М.“.

Към датата на сключване на договора бенефициентът „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ -Б.“ бил микропредприятие и изискването за дълготрайност на финансираната операция било три години, считано от датата на окончателното плащане по договора (в случая плащането е било извършено на 13.01.2020 г.). Прието е,

че до 13.01.2023 г. сдружението е имало императивното задължение да поддържа инвестицията предмет на административния договор (респективно дейността и закупените активи, както и резултатите от вършените услуги с финансовата подкрепа по ОПИК, без да я прекратява, премества или изменя значително, така че да засяга условията за изпълнение.

От информацията събрана по време на проверката - извършената мониторингова проверка на място на 1.11.2019 г. и извършената проверка на място на 18.07.2022 г. от мониторинговите експерти на УО, разпечатките от работните екрани приложени към сигнала; разясненията от бенефициента, проверката на интернет адреса и направените разпечатки от работния екран при проверката по сигнала, се установило, че действително не е налице връзка със сървъра и с интернет страницата, предмет на административния договор, с което бенефициентът нарушил условията за изпълнение - правонарушение по чл. 71, § 1, б. В, хипотеза 2 и 3 от Регламент ЕС 1303/2013г.

В решението е даден отговор на възраженията на жалбоподателя. За неоснователно е определено възражението, че към момента на проверката не са успели да възстановят напълно базата, обслужваща сайта, чието изграждане е започнало отначало, с което е обяснено обстоятелството, че към момента е неактивен. Оценено е като неоснователно и противоречиво.

Изложено са мотиви в следния смисъл: Изтичането на тригодишния период по договора съвпадал с производството по определяне на финансова корекция. Била извършена нова проверка в рамките на настоящото производството по сигнала и установено, че сайтът отново не функционира, респ. базите данни не са достъпни. При проверката на място, след подадения финален отчет на 12.11.2021г., мониторинговите експерти на УО констатирани във Формуляра за посещение, че не е ясно, коя част от интернет страница трябва да се приеме за информационна база данни. На бенефициента било изпратено искане за пояснения и допълнителни документи/ИПДД/, в отговор на което било предоставено само ръководство за работа със софтуера послужило за разработване на сайта и програмен код, който не доказвал активни домейн и хостинг услуга.

За периода от окончателното плащане по договора до края на устойчивостта нямало данни за реалното функциониране на сайта, активни потребителски сесии. Още към момента на проверката, на място по финалния отчет подаден в края на 2019 г. Управляващият орган на ОПИК не бил формирал увереност, че базите данни изобщо съществуват и след поискване на допълнителна информация бенефициентът не я е предоставил, а изпратил на УО ръководство за работа, а не доказателства за наличие на масив от публично-достъпни бази данни. Сходно било положението при проверката в края на 2022 г., след като на място мониторинговите експерти установили, че интернет страницата не е активна. На 5.10.2022 г. бенефициентът уведомил УО писмено, че е успял да възстанови домейн името и хостинга на услугата.

При проверка в интернет обаче отново се установило, че интернет адреса показва отброяване на дните до активиране на сайта. Към момента на проверката по налагане финансовата корекция ситуацията била аналогична.

Във връзка с възраженията, че отчетът на проекта вече е верифициран и одобрен от УО се сочи, че това не води до отпадане на отговорността на сдружението, съгласно чл. 5.3 от сключения административен договор, според който Бенефициентът е отговорен за верифициране на разходите по проекта при спазване на условията на действащите нормативни актове към момента на изпълнение на АДФП. Независимо на кой етап е открито нарушението, очевидно съществувало още при извършване на окончателното плащане по договора и Управляващият орган не губил правото си да търси и реализира отговорността на бенефициента за нарушение на правото на ЕС, в случая - за нарушение на чл. 71, параграф 1, б. в), хипотеза втора и трета от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г. с начален момент - извършеното окончателно заплащане по договора за безвъзмездна финансова помощ.

За неоснователно е определено възражението на бенефициента, че първоначално интернет страницата е съществувала, поради непредставяне на нито едно годно доказателствено средство в подкрепа на това твърдение. Приложените разпечатки от компютърни работни екрани, без идентифициран получател, с неясно и недостатъчно съдържание, при това на английски език, не доказвали по никакъв начин наличието на потребителски сесии и използване на интернет сайта и базите данни, както по принцип, а и по предназначение.

Сочи се също, че без значение за производството по определяне на финансова корекция е обстоятелството, че случаят е предаден в Европейската прокуратура. Доказването на административното нарушение на чл. 71, параграф 1, б. в), хипотеза втора и Трета от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г. не било задължително обвързано с изхода на наказателното производство, но от друга страна, при развитие на наказателния процес в посока на извършено престъпление, същото би било достатъчно основание за обосноваване на нередност.

За неотнормимо е прието възражението, че УО следва да възстанови на дружеството средствата, отказани да бъдат платени с Решение № РД-16-1292/22.07.2019 г. и Решение № РД16-26/10.01.2019 г. Предмет на доказване в същото било единствено извършена нередност, водеща до обратна изискуемост на средствата, използвани в нарушение на материалното право на ЕС, а не недопустимост или допустимост на верифицирани средства. Цитираните решения подлежали на обжалване, което било изрично посочено в съдържанието им.

С тези мотиви всички аргументи на жалбоподателя са отхвърлени. Прието е извършено нарушение от бенефициента по договора на чл. 71, параграф 1, б. в), хипотеза втора и трета от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г., което

представлява нередност по смисъла на § 1, т. 2 от Допълнителните разпоредби на НАНЕСИФ и чл. 2, параграф 36 от Регламент № 1303/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 17 декември 2013 година и е квалифицирано като нередност по чл. 70, ал. 1, т. 4 от ЗУСЕФСУ. Нарушението било извършено чрез бездействие – в дейността на дружеството не е положена необходимата грижа, като не е разработена и реално поддържана интернет страницата и информационните бази данни в три годишния период на устойчивост, чрез което е нанесена вреда на бюджета на ЕС в размер на предоставената за тези разходи безвъзмездна финансова помощ.

Между извършеното нарушение и нанесената финансова вреда съществувала причинна връзка, тъй като бенефициентът предявил за възстановяване тези разходи пред Управляващия орган и ги е усвоил, но не е изпълнил нормативноустановеното си задължение да популяризира името и марката на клъстера три години считано от датата на окончателното плащане по договора. По този начин от бюджета на ЕС били изразходвани средства за активи/услуги, които не били използвани по предназначение в изискуемия период от време, което от своя страна нарушило целите на проектното предложение по договора и по процедурата BG16RFOP002-2.009 „Развитие на клъстери в България“.

Съгласно § 70 и § 71, ал. 2 от Закона за изменение и допълнение на Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове, до приключването на програмите за програмен период 2014 - 2020 г., финасирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЕСИФ), разпоредбите а ЗУСЕСИФ за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове, отменени или изменени с този закон, запазвало своето действие по отношение на управлението на средства от ЕСИФ, както и по отношение на изпълнението и контрола на тези програми, а приетите от Министерския съвет и министъра на финансите нормативни актове до влизането в сила на този закон запазвали своето действие по отношение на програмния период 2014 -2020г.

Съгласно чл. 2, ал. 3 от Наредбата за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции, и процентните показатели за определяне размера на финансовите корекции по реда на Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (приета с ПМС № 57 от 28.03.2017 г., обн. ДВ, бр. 27 от 2017 г., посл. доп. ДВ, бр. 102 от 2022 г.), Приложение № 2, т. 3, за нарушение на чл. 70, ал. 1, т. 4 от ЗУСЕФСУ - „Нарушаване на изискването за дълготрайност на операциите в случаите и в сроковете по чл. 71 от Регламент (ЕС) № 1303/2013“, размерът на финансовата корекция бил 100 на 100, пропорционално на периода, за който е налице нарушение на чл. 71 от Регламент (ЕС) № 1303/2013, считано от датата на окончателното плащане.

По данни от системата ИСУН 2020 окончателното плащане по договора било

извършено на 13.01.2020 г. Доколкото дружеството било микропредприятие по смисъла на чл. 3 и 4 от Закона за малки и средните предприятия, периодът за дълготрайност на операцията, който бенефициентът следвало да спази бил 3 г. или до 13.01.2023 г. Нарушението било извършено от дата на окончателното плащане по договора на 13.01.2020 г. до края на периода на устойчивостта - 13.01.2023 г.

Финансовата корекция е определена на осн. чл. 5, ал. 1 и ал. 3 от Наредбата за финансовите корекции, по пропорционалния метод. Това е обяснено с естеството на нарушението, заради което е невъзможно да се даде реално количествено изражение на финансовите последици. В този случай, изчисляването на финансовата корекция се извършва, като процентният показател, посочен в приложения №1 и 2, се отнесял към сумата на допустимите, засегнати от нарушението разходи, поискани от бенефициента за възстановяване, като се приложи формулата $K = P_k \times C_p$, където: K е стойността на финансовата корекция; P_k - процентният показател на финансовата корекция съгласно съответното приложение, а C_p - сумата на допустимите, поискани от бенефициента, разходи, за които е констатирано нарушението.

В решението се сочи, че в конкретния случай, в горепосочената формула сумата на допустимите поискани от бенефициента разходи, за които е констатирано нарушението е стойността на помощта, предоставена по договора за популяризиране дейността на клъстъра, чрез изработване на интернет страница (т. 10.2.) и чрез изготвяне на информационни бази-данни за дейността му (т. 10.3.). За същите от ОПИК били изплатени средства в размер на 6 232 лв. (шест хиляди, двеста тридесет и два лева).

С гореописаните мотиви и на основание чл. 73, ал. 1 и ал. 3 от ЗУСЕФСУ, с решението е наложена финансова корекция на дружеството, в размер на 6 232 лв.

Решението е постановено на 06.02.2023г., връчено чрез системата ИСУН и обжалвано в законния срок.

Описаните доказателства се установяват по безспорен начин от писмените доказателства по делото, които са част от административната преписка.

При така установените факти, съдът намира от правна страна следното:

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, за който изрично е предвидено в чл.73, ал.4 от ЗУСЕФСУ, че подлежи на обжалване пред съд. Административният акт е издаден на 06.02.2023г. и изпратен чрез ИСУН, а жалбата е депозирана в преклузивния 14-дневен срок по чл.149 ал.1 от АПК и е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

В Държавен вестник, бр. 51 от 01.07.2022 г. е обнародван ЗУСЕФСУ (ЗИД на ЗУСЕСИФ). С §1 на закона наименованието на му се изменя на Закон за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление (ЗУСЕФСУ). Съгласно § 70 от ЗИД на ЗУСЕСИФ, до приключването на програмите за програмен период 2014 – 2020 г., съфинансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЕСИФ), разпоредбите на Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове, отменени или изменени с този закон, запазват своето действие по отношение на управлението на средствата от ЕСИФ, както и по отношение на изпълнението и контрола на тези програми. Приетите от Министерски съвет и министъра на финансите нормативни актове до влизането в сила на този закон запазват своето действие по отношение на програмния период 2014 – 2020 г., съгласно § 71, ал. 2 от ЗИД на ЗУСЕСИФ.

Съгласно чл. 142, ал. 1 от АПК съответствието на административния акт с материалния закон се преценява към момента на издаването му. С оглед горното, приложима към разглеждането на настоящия спор е редакцията на закона към ДВ бр. 51 от 01.07.2022 г.

По силата на чл. 73, ал. 4 ЗУСЕФСУ, решението, с което се определят финансови корекции, може да се оспорва пред съд по реда на Административнопроцесуалния кодекс.

Оспореното решение издадено на основание чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕФСУ е постановено от компетентен орган.

Съгласно чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕФСУ финансовата корекция се определя по основание и размер с мотивирано решение на ръководителя на управляващия орган, одобрил проекта. В чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕФСУ е предвидено, че ръководител на управляващия орган е ръководителят на администрацията или организацията, в чиято структура се намира управляващият орган, или оправомощено от него лице. Следователно, на основание чл. 9, ал. 5 ЗУСЕФСУ и чл.27, ал.1, т.2 от Устройствения правилник на Министерството на иновациите и растежа „Главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“ изпълнява функциите на управляващ орган на ОПИК 2014- 2020 г. Видно от представената заповед – Заповед № РД-16-209/14.10.2022г. на Министъра на иновациите и растежа, главният директор на ГД „Европейски фондове за конкурентоспособност“ е определена за лице, което да изпълнява функциите на Ръководител на УО на ОПИК. Ето защо съдът приема, че актът е издаден от компетентен орган.

Съгласно разпоредбата на чл. 73, ал. 1 ЗУСЕФСУ, финансовата корекция се определя по основание и размер с мотивирано решение. Съдът намира, че са спазени изискванията за форма на акта, същият съдържа реквизитите, посочени в чл.59, ал.2 от АПК във връзка с чл.73, ал.1 от ЗУСЕФСУ. От формална страна, актът съдържа фактически и правни основания, с оглед

изискванията на чл.59, ал.2, т.4 от АПК. В акта е посочено установено нарушение по т.3 от Приложение 2 към чл.2, ал.3 от Наредбата за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции и процентните показатели за определяне размера на финансовите корекции по реда на ЗУСЕФСУ/Наредба за посочване на нередности/ като е прието, че същото съставлява нередност по смисъла на чл.70, ал.1, т.4 от ЗУСЕФСУ.

Оспореният акт е издаден на основание чл.73 във връзка с чл.70, ал.1, т.4 от ЗУСЕФСУ.

Законодателят в чл. 73, ал. 2 и ал. 3 ЗУСЕФСУ е уредил процедура по определяне на финансовата корекция по основание и размер. Преди издаването на решението по ал. 1 управляващият орган трябва да осигури възможност бенефициентът да представи в разумен срок, който не може да бъде по-кратък от две седмици, своите писмени възражения по основателността и размера на финансовата корекция и при необходимост да приложи доказателства. Решението по ал. 1 се издава в едномесечен срок от представянето на възраженията по ал. 2, като в неговите мотиви се обсъждат представените от бенефициента доказателства и направените от него възражения. Правилата са спазени, като както вече бе посочено до дружеството е изпратено писмо, с което на жалбоподателя е дадена възможност в срок от 2 седмици да представи писмени възражения по основателността и размера на финансовата корекция и при необходимост да приложи доказателства. Такива възражения са депозиранни, които са обсъдени в оспорения акт и са приети от административния орган за неоснователни.

Оспореното Решение е издадено в едномесечния срок от представяне на възраженията, така както е предвидено в нормата на чл.73, ал.3 от ЗУСЕФСУ. Предвид гореизложеното, съдът приема, че в хода на процедурата по установяване и налагане на финансовата корекция не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила.

Съдът намира, че оспореното решение е издадено в съответствие с материалноправните разпоредби.

За да е налице основание за определяне на финансова корекция е необходимо бенефициентът да е осъществил нередност по смисъла на член 2, точка 36 от Регламент № 1303/2013, съгласно който елементите на фактическия състав на нередността са: а) действие или бездействие на икономически оператор, участващ в прилагането на европейските структурни и инвестиционни фондове; б) което води до нарушение на правото на Европейския съюз или на националното право, свързано с неговото прилагането, и в) има или би имало като последица нанасянето на вреда на общия бюджет на Съюза, като се отчете неоправдан разход в общия бюджет.

Дружеството-жалбоподател участва като бенефициент в изпълнението на

помощта от Европейските структурни и инвестиционни фондове и се явява икономически оператор, който може да бъде субект на извършена нередност по смисъла на чл.2, т.36 от Регламент 1303/2013г.

Съгласно чл.70, ал.1, т.4 от ЗУСЕФСУ финансова подкрепа със средства от ЕСИФ може да бъде отменена изцяло или частично чрез извършване на финансова корекция на следните основания – "за нарушаване на изискването за дълготрайност на операциите в случаите и в сроковете по чл. 71 от Регламент (ЕС) № 1303/2013".

В чл. 71, § 1 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 са предвидени следните случаи и срокове за дълготрайност на операциите, включващи инвестиции в инфраструктура или производствени инвестиции: Операциите, включващи инвестиции в инфраструктура или производствени инвестиции, възстановяват приноса от европейските структурни и инвестиционни фондове, ако в срок от пет години от крайното плащане към бенефициера или в рамките на периода от време, определен в правилата за държавна помощ - когато е приложимо - подлежат на едно от следните:

а) прекратяване или преместване на производствена дейност извън програмния район;

б) промяна на собствеността на дадена позиция от инфраструктурата, която дава на дадено търговско дружество или публичноправна организация неправомерно преимущество;

в) значителна промяна, която засяга естеството, целите или условията за изпълнение и която би довела до подкопаване на нейните първоначални цели.

Законосъобразни и правилни са изводите на ръководителя на УО, че е допуснато нарушение на чл. 71, § 1, б. "в", пр. 2 и 3 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г. – значителна промяна, която засяга целите и условията за изпълнение и която би довела до подкопаване на нейните първоначални цели. Действително, в периода след финалното плащане по проекта, жалбоподателят е допуснал създадената интернет страница с пари от проекта да не е активна и информационните бази с данни – да не са достъпни, с което е нарушил условията за изпълнение на административния договор и е подкопал целите на проектното предложение – да се популяризира марката на клъстера чрез създаване на интернет страница и посредством изготвяне на информационни бази-данни. По делото с налице писмени доказателства, че при извършените проверки е установено, че интернет страницата не е активна и информацията от базите данни не е достъпна, т.е. потвърждават се фактическите констатации на които се базира финансовата корекция. Жалбоподателят не е ангажирал доказателства, които да обортят констатациите на проверките.

Правилно е определен периода на нарушението – от окончателното плащане по договора на 13.01.2020 г до 13.01.2023г. Дружеството е микропредприятие

по смисъла на чл. 3 и 4 от Закона за малки и средните предприятия, следователно периодът за дълготрайност на операцията, който бенефициентът е следвало да запази действието на инвестицията е 3 г. Нарушението е било извършено от дата на окончателното плащане по договора на 13.01.2020 г. до края на периода на устойчивостта - 13.01.2023 г.

В оспореният акт Ръководителят на УО на ОПИК е посочил и по какъв начин деянието е засегнало естеството, целите или условията за изпълнение на проекта, като съдът приема изцяло изложените мотиви.

Налице е нарушение на правото на Европейския съюз и свързаното с него национално право - нарушаване на изискването за дълготрайност на операциите в случаите и в сроковете по чл. 71, §1, б. В от Регламент (ЕС) № 1303/2013.

Елемент на фактическия състав на нередността е нанасянето или възможността от нанасяне на вреда на общия бюджет на Съюза, като се отчете неоправдан разход в общия бюджет. Допуснатото от бенефициента нарушение в случая е от такова естество, че сочи на извод за пълно неизпълнение на заложените цели/резултати. Следва да се отбележи, че целта на проекта е не просто създаване на продукт, в случая – интернет страница, а популяризиране на дейността на клъстъра, което е можело да се осъществи единствено при осигурена активна интернет страница и възможност за достъпване на базата с данни. Липсата на тези предпоставки води до пълно неизпълнение на целите на тази част на проекта. Деянието представлява нарушение на чл. 70, ал. 1, т. 4 ЗУСЕФСУ.

Ръководителят на УО на ОПИК правилно е квалифицирал това нарушение като нередност по т.3 от Приложение № 2 към чл.2, ал.3 от Наредбата за посочване на нередности. Съгласно така определената квалификация на нарушението правилно е определена и финансовата корекция.

Оспореният административен акт е издаден в съответствие с целите на ЗУСЕФСУ.

Неоснователни са възраженията на жалбоподателя. Сочи се, че при извършените проверки се е установило, че сайта е недостъпен. Следва да се има предвид, че за извършване на тези проверки и достигане на тези констатации не са необходими специални знания, доколкото се касае за достъп до интернет страница, която е публична- създадена с цел популяризиране на проекта. Всеки потребител с достъп до Интернет може да се убеди сам в това достъпна ли е страницата и има ли достъп до информацията в базите данни.

Жалбоподателят не е оборил констатациите на проверката. Това, че е представил данни за заплащане хостинг услуга за част от периода не означава, че сайтът е бил достъпен и е имало връзка с базата данни, доколкото за това е необходимо освен наличие на заплатена хостинг услуга и

надлежна поддръжка на сайта, на базата с данни и на връзката между тях, така че съдържанието да се достъпва правилно при зареждане на страницата.

На второ място – не се установяват твърденията на жалбоподателя, че в периода 18.12.2020г.-31.12.2020г. сайтът е бил активен, което е било видно от това че е бил обходен от Wayback Mashine 7 пъти, а в периода 27.10.2020г.-18.01.2021г. – 3 пъти. Съдът е допуснал исканата от жалбоподателя експертиза, която да установи фактите на които се позовава, но предвид невнасянето на определения депозит от жалбоподателя, съдът е отменил определението за допускане на експертиза. Не се доказаха и твърденията на жалбоподателя, че в периода 13.04.2019г.-14.09.2021г. сайтът е бил активен. В негова тежест е да докаже положителния факт, че сайтът е работил през целия период 13.01.2020г.-13.01.2023г., което в случая не е сторил. От съдържанието на жалбата се установява, липсата на спор за това, че след 15.09.2021г., поради финансови затруднения и неплащане на хостинг услугата, тя е била преустановена, а сайтът и базата с данни – заличени от сървърите.

Съдът намира, че доказателствата по делото потвърждават заключенията на Ръководителя на УО, че сайтът не е бил активен в целия период - от 13.01.2020г.-13.01.2023г., в който не е имало и достъп до базата с данни.

С оглед гореизложеното съдът намира, че обжалваният индивидуален административен акт е законосъобразен, като издаден от компетентен орган, в отсъствие на допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, в съответствие с материалноправните разпоредби, на които се основава и при съответствие с целта на закона (ЗУСЕФСУ) и жалбата следва да бъде отхвърлена като неоснователна.

С оглед изхода на спора разноски се дължат на ответника, които са своевременно заявени.

На основание чл.143 и чл.144 от АПК във връзка с чл.78, ал.8 от ГПК във връзка с чл.37 от Закона за правната помощ и чл.25, ал.1 от Наредбата за заплащане на правната помощ, на ответника следва да бъдат присъдени разноски в размер на 100 лева за юрисконсултско възнаграждение.

Така мотивиран, Административен съд София - град, III-то отделение, 78-ми състав,

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на "КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.", ЕИК[ЕИК], срещу Решение № РД-02-16-47/07.02.2023г., издадено от Ръководител на Управляващия орган (УО) на „Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“, с което :

1. Определя финансова корекция по договор за безвъзмездна финансова помощ BG16RFOP002-2.009-0017-C01 с бенефициент Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“ в размер на 6 232 лв. (шест хиляди, двеста тридесет и два лева), представляващи 100 на сто от предоставената финансова подкрепа от Европейските структурни и инвестиционни фондове за услугата по изработване на интернет страница на клъстера (бюджетен ред 10.2. от бюджета на проекта) и за услугата по изготвяне на информационни бази-данни за дейността на клъстера бюджетен ред 10.3. от бюджета на проекта), пропорционално на периода на установеното нарушение на чл. 71, параграф 1, б. „в“, хипотеза втора и трета от Регламент (ЕС) № 1303/2013.;

2. Разпорежда, в съответствие с реда и начина на възстановяване на дължими средства, посочени в чл. 43 от Наредба № Н-3 от 22.05.2018 г. (изм. и доп., ДВ бр. 83 от 22.10.2019 г.), за определяне на правилата за плащания, за верификация и сертификация на разходите, за възстановяване и отписване на неправомерни разходи и за осчетоводяване, както и сроковете и правилата за приключване на счетоводната година по оперативните програми и програмите за европейско териториално сътрудничество, в срок от 14 календарни дни, считано от датата на която дружеството е информирано за решението чрез ИСУН 2020, бенефициентът Сдружение „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“ да възстанови неправомерно платените разходи в размер на 6232 лв. (шест хиляди, двеста тридесет и два лева) по банкова сметка.

ОСЪЖДА „КЛЪСТЕР ИНФОРМАЦИОННИ И КОМУНИКАЦИОННИ ТЕХНОЛОГИИ - Б.“, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица], ап. 7, да заплати на Министерство на иновациите и растежа сумата от 100 /сто/ лева за разноски по делото.

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

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: