

# РЕШЕНИЕ

№ 1711

гр. София, 15.03.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 13 състав,**  
в публично заседание на 15.02.2022 г. в следния състав:

**СЪДИЯ: Николай Ангелов**

при участието на секретаря Паола Георгиева, като разгледа дело номер **384** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27, ал. 1 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове /ЗУСЕСИФ/, във връзка с чл. 145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.

Образувано е по жалба на Ес Е. Ди Т. Е., [ЕИК], с адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя Д. Б. К., депозирана чрез адв. В. К. С. срещу Заповед No Т-РД-27-87/22.12.2020 г. на заместник министър-председател по Икономическата и демографската политика и министър на туризма и ръководител на УО на ОПИК, с която е постановен отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ес Е. Ди Т. Е. по процедура В.-2.092-0680 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

В жалбата се излагат доводи за незаконосъобразност на оспорения акт поради съществени процесуални нарушения на административнопроизводствените правила, противоречие с материалния закон и несъответствие с целта на закона. По тези съображения моли съда да отмени оспорваното решение, като преписката бъде върната на административния орган за ново произнасяне по подаденото проектно предложение. Претендира разноски по делото.

В съдебно заседание жалбоподателят, редовно призован, се представлява от адв.Д..

Ответникът –министър на туризма, в съдебно заседание не се представлява.

Софийска градска прокуратура, редовно призована, не изпраща представител и не изразява становище.

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 страна:

На основание чл. 45, ал. 2 от ЗУСЕСИФ между Министерство на икономиката, в чиято структура е ГД "Европейски фондове за конкурентоспособност", определена за УО на ОП "Иновации и конкурентоспособност" 2014 – 2020, и Министерство на туризма, представлявано от Министъра на туризма, е сключен административен договор за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОП "Иновации и конкурентоспособност" 2014 – 2020 по процедура чрез директно предоставяне BG16 RFOP002 – 2.080 "Подкрепа за М. от туристическия сектор за преодоляване на икономическите последици от COVID 19 чрез прилагане на схема за подпомагане от Министерството на туризма /МТ/"

Със Заповед No Т-РД-16-330/ 09.10.2020 г. на Министъра на туризма е утвърден пакета от документи за кандидатстване за подкрепа на туроператорите и/или туристическите агенти, съдържащ Условия за кандидатстване и изпълнение, и приложения към тях в рамките на Проект No В.-2. 092 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19".

Съгласно утвърдените Условия за кандидатстване и изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020, Процедура на подбор на проекти В.-2. 092 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19", допустими за участие са само кандидати, отговарящи на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия. Съгласно условията за кандидатстване кандидатите следва да развиват своята основна икономическа дейност съгласно данни за 2019г в един от следните сектори съгл.К. 2008- 79.11-туристическа агентска дейност и 79.12- туроператорска дейност.

Посочено е, че оценката на проектните предложения по процедурата ще се осъществява от комисия, определена с акт на Министъра на туризма /т. 21 от условията/, и ще се извършва съгласно Критериите и методологията за оценка на проектните предложения, посочени в Приложение No 5 към Условията за кандидатстване и изпълнение.

Министърът на туризма издал заповед No РД-16-336/28.10.2020 г., с която на основание на основание чл. 25, ал. 4 от Закона за администрацията /ЗА/ във вр. с чл. 29, ал. 2 от ЗУСЕСИФ е определил състав и начин на работа на оценителна комисия за разглеждане на подадените проектни предложения по процедура за подбор на проекти В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19“, Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“, Инвестиционен приоритет 2.2.“Капацитет за растеж на М.“ на ОПИК. В т. V от заповедта е разписана Процедура на подбор на проекти, като в т. 1 е описан начинът на оценка на административното съответствие и допустимостта на проектните

предложения, в т. 2 е регламентирано, че председателят, секретарите и членовете на оценителната комисия с право на глас, на които е възложена оценката за административно съответствие и допустимостта съставят Протокол No 1, а в т. 2. 3 е указано, че след приключване на оценката за административното съответствие и допустимостта, оценителната комисия изготвя отделен списък на проектните предложения, които не се допускат до пропорционално разпределение на финансовия ресурс, с посочени основания за това.

Жалбоподателят е кандидатствал за безвъзмездна финансова помощ по програма „Иновации и конкурентоспособност 2014-2020 по процедура за подбор на проекти В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19“ с проектно предложение No В.-2.092-0680. По делото е представен формуляр за кандидатстване на кандидата Ес Е. Ди Т. Е., с представляващ дружеството Д. К., като към формуляра е декларирано, че са представени декларация за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 от ЗМСП, декларация за финансовите данни, декларация, че кандидатът е запознат с условията за кандидатстване и условия за изпълнение, декларация за минимални помощи, административен договор за предоставяне на безвъзмездна помощ, заявление за профил за достъп, декларация за съгласие данните на кандидата да бъдат предоставени от НАП по служебен път; декларация за нередности; пълномощно за подаване на проектно предложение и за подписване на административен договор. Формуляра е подаден чрез ИСУН 2020 и същия е подписан с КЕП.

Оценителният лист на проектното предложение на кандидата е оценяван от Т. М. Н./ стр.165-179/, в който същата е посочила, че кандидатът не отговаря на критериите за допустимост по процедурата, тъй като съгласно условията за кандидатстване кандидатите следва да развиват своята основна икономическа дейност съгласно данни за 2019г в един от следните сектори съгл.К. 2008-79.11-туристическа агентска дейност и 79.12- туроператорска дейност, а от служебна справка в НСИ се установило, че кандидатът развива своята икономическа дейност в сектор 79.90- други дейности, свързани с пътувания и резервации.

Със заповед No Т-РД-16-361 от 07.12.2020 г. са определени лица които да извършат проверка за основателността на получените предложения по изготвения от оценителната комисия, списък на проектните предложения, които не се допускат до пропорционално разпределение на финансовия ресурс и мотивите към него.

След извършване на оценка на административното съответствие и допустимостта на подадените проектни предложения, оценителната комисия е приела, че проектното предложение на Ес Е. Ди Т. Е. следва да бъде отхвърлено като недопустимо по процедурата и същото е включено в списък на проектните предложения, които не са допуснати до финансиране по процедура В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19“ под No 31.

Със заповед No Т-РД-27-81/22.12.2020 г. на заместник министър-председател по Икономическата и демографската политика и министър на туризма е постановен отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ес Е. Ди Т. Е. по процедура В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици

от COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. Като мотиви за издаване на заповедта е посочено, че кандидатът не отговаря на изискванията на т. 11 .1 подт.3 и т.11.2 подт. 2 от Условието за кандидатстване по процедурата. Посочено е, че съгласно условията за кандидатстване кандидатите следва да развиват своята основна икономическа дейност съгласно данни за 2019г в един от следните сектори съгл.К. 2008- 79.11-туристическа агентска дейност и 79.12- туроператорска дейност,а от служебна справка в НСИ се установило,че кандидатът развива своята икономическа дейност в сектор 79.90- други дейности,свързани с пътувания и резервации.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи: Жалбата е подадена в преклузивния 14-дневен срок по чл. 149 от АПК, във връзка с чл. 27, ал. 1 от ЗУСЕСИФ, от лице, имащо правен интерес от оспорване и срещу подлежащ на съдебен контрол акт, поради което е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Оспореният 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.

Оспореният акт отговаря на изискванията на чл. 59, ал. 2 от АПК, съдържа всички задължителни реквизити, включително фактическите и правните основания, послужили за издаването му. В него 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. Съобразно нормативно регламентирани изисквания за провеждане на процедури от вида на процесната /глава трета, раздел втори ЗУСЕСИФ и ПМС № 162 от 05.07.2016 г./ произнасянето на решаващия орган по чл. 38 от ЗУСЕСИФ се извършва след получаване на становище на помощни административни органи – оценителна комисия за разглеждани на подадените проектни предложения и комисия за разглеждане на постъпилите възражения по недопуснатите проектни предложения. Същата както се установи по делото подробно е изложила мотиви защо дружеството жалбоподател е кандидат вписан в списъка на недопустимите такива, и в тази връзка съобразно тълкувателно решение № 16/31.03.1975 г на ОСГК съдът намира, че мотивите се съдържат в отделен документ/и/, предхождащ постановяването на акта и когато този документ е съставен с оглед предстоящото издаване на акта.

С оглед на гореизложеното съдът приема, че е спазено изискването на чл. 59, ал. 2, т. 4 за мотивиране от фактическа и от правна страна на обжалвания акт.

Производството по предоставяне на безвъзмездна финансова помощ чрез подбор по процедура В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. 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 13.03.2020 г. и за преодоляване на последиците, 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 Ръководителя на УО 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.

По делото не се спори, че Условията за кандидатстване, утвърдени като част от документите по чл. 26, ал. 1 ЗУСЕСИФ, са влезли в сила и са задължителни както за кандидатите, така и за органа, който ръководи административното производство. Относно съдържащите се в тях критерии за предоставяне на помощта и реда за доказване на съответствие с тях дружеството-жалбоподател е било предварително и надлежно запознато, като това се удостоверява с подписването на съответната декларация, задължително изискуема като приложение към проектното предложение.

В рамките на съдебното производство бяха допуснати две съдебно икономически експертизи.

От заключението на вещото лице Е. Т.,прието в с.з. на 06.07.2021г се установява,че след като прегледа и анализира първичните счетоводни документи и счетоводните записи, свързани с осчетоводяване на прихода експертизата констатира, че стопанските дейности, от които произтичат нетните приходи от продажби са свързани с предоставяне на хотелско настаняване, организиран транспорт, самолетни билети, както и съпътстващите им доставки, организиране на семинари и конференции със и без хотелско настаняване, кетъринг.

Експертизата дава общ отговор на трите въпроса, тъй като те са взаимно свързани и нетните приходи от продажба са осчетоводени по една синтетична сметка – 703 Приходи от продажба на услуги.

След като разгледа, изследва, анализира и извърши съответните изчисления, експертизата установи следното:

Дружеството жалбоподател е осчетоводило нетни приходи от продажба в размер на 278 380,39лв, осчетоводени по кредита на синтетична сметка 703 Приходи от продажба на услуги, посочени на ред 15100 „нетни приходи от продажби“, в раздел

А, т. I Приходи от оперативната дейност от ОПР и в данъчната декларация по чл. 92 от ЗКПО в част V, шифър 0110 „нетни приходи от продажби“:

- от продажба на самолетни билети с протокол в размер на 10 909лв. – Таблица № 3, ред 14, колона 4;

- продажба на обща пакетна туристическа услуга с осчетоводен марж като приход в размер на 39 881,55лв., Таблица № 2, ред 23, колона 3;

- продажба на услуги, фактурите по които не са участвали в образуването на марж за осчетоводяване на приход. Характерно за тези фактури е, че са с предмет на доставка организирани на конференции, семинари, част от тях с транспорт, с нощувки. При извършен сравнителен анализ между номера и дати на разглежданите фактури и фактурите в колона № 5 от Таблица № 2, които участват при формиране на маржа за приход, експертната констатира, че фактурите, описани в Таблица № 5 не участват при формиране на марж и не са включени в Протоколите за ОТУ. Поради обстоятелството, че относно характера на тези фактури, осчетоводени директно на приход от дружеството – жалбоподател не се получи друга информация/документи, които да се разгледат и анализират, експертната установява, че техният предмет е свързан с дейност, извън туристическата, а именно организирани на семинари и конференции. Осчетоводени са фактури като приход в размер на 196 589,52лв., Таблица № 5, ред 32, колона 4.

Относно процентното отношение на приходите от всяка една стопанска дейност спрямо общия размер на нетните приходи от продажби, експертната изготви нарочна справка под формата на Таблица № 7:

№ по ред	приходи от продажба на ОТУ - марж/сума /%	приходи от продажба на самолетни билети като агент/сума/%	приходи от продажба на други услуги/суми /%	общо нетни приходи/суми /%
1	2	3	4	5
2	39881,55	10909,82	196589,52	247380,89
3				
4	16,12	4,41	79,47	100

Процентът на дейностите, които са свързани с туроператорска дейност е 16,12% от общия размер на нетните приходи, а на турагентската дейност –

4,41%. – Таблица № 7. Процентът от продажба на други услуги е 79,47%  
Съгласно Методологията за определяне на код на основна икономическа дейност по К.-2008г., за целите на НСИ се използва показателя „нетни приходи от продажби“, който показател се съдържа в Отчета за приходите и разходите като част от Годишния отчет за дейността. Основната икономическа дейност се определя само веднъж годишно. В Справка за предприятието, която е част от ГОД, раздел „Икономическа дейност“ дружествата посочват относителния дял на нетните приходи от продажби от осъществяваните от него икономически дейности.

Дружество [фирма] осъществява дейност съгласно К. – 2008 както следва:

Код N „Административни и спомагателни дейности“,

код 79 „Туристическа агентска и операторска дейност; други дейности, свързани с пътувания и резервации“, код по К. – 2008 79.12 „Туроператорска дейност“ с относителен дял на нетните приходи от продажби 16,12% от общите нетни приходи;

Код 79 „Туристическа агентска и операторска дейност; други дейности, свързани с пътувания и резервации“, код по К. – 2008 79.11 „Туристическа агентска дейност“, с относителен дял на нетните приходи от продажба 4,41% от общите приходи;

Код 82 „Административни офис дейности и друго спомагателно обслужване на стопанската дейност“, код по К.-2008 82.30 „Организиране на конгреси и търговски изложения“ – 79,47%. В указанията, публикувани на страницата на НСИ е записано, че по код 82.30 се включват „дейности по организиране, промоция и/или управление на събития като търговски изложения, салони и панаири, конгреси, конференции и делови срещи...“. В същите указания относно приложение на К. – 2008 79.90 „Други дейности, свързани с пътувания и резервации“ е указано, че не се включват „...организиране на прояви като делови срещи, конгреси, конференции – отнасят се към код 82.30“.

Съдът кредитира заключението на вещото лице като обективно и логично, съответстващо на останалите писмени доказателства.

От повторното заключението по ССЕ на вещото лице П. К., прието в с.з. на 15.02.2022г се установява, че основната дейност на дружеството е организирането на конференции и семинари в България и чужбина. Пътуванията, които са осъществени са бизнес пътувания, но включват самолетни билети и настаняване. Конферентната дейност в България също е свързана с настаняване и изхранване в хотели, което по закона за туризма е туристическа дейност.

При създаването на фирмата на жалбоподателя Кода на Икономическа Дейност е бил определен от броя и длъжностите на назначените лица. Дружеството има лиценз за туроператорска дейност и застраховка "Задължителна Отговорност на Туроператора", които са приложени по делото на 290 страница от делото, предоставена с молба от жалбоподателя.

Удостоверението за регистрация на жалбоподателя е за извършване на ТУРОПЕРАТОРСКА ДЕЙНОСТ е с номер РК-01-7948 от дата на издаване 18,12,2018г.

Приходите от клиенти се осчетоводяват в сметка Приходи за бъдещи периоди, където са създадени сметки на първо аналитично ниво -

Туроператорска дейност, Т. дейност и Други. На второ аналитично ниво в кода Туроператорска дейност са създадени нива за пътуванията по отделните дестинации. Когато се осъществи туристическата услуга се съставят протоколи за разликата в маржа между приходите и разходите. Горното се проследява от представена счетоводна справка „Оборотна ведомост на Ес Ен Ди Т. Е. за периода 01,01,2019г. до 31,12,2019г. на счетоводна сметка 752”Финансови приходи за бъдещи периоди”

Редно е да се проследи посоченото в Заповед Т-РД-27-81/22.12.2020 г.(приложена на л.25 от том 1 на делото), издадена от г-жа М. Н., Заместник министър-председател по Икономическата и демографската политика и министър на туризма, с която се отказва предоставянето на безвъзмездна финансова помощ за проектно предложение В.-2.092-0680 по процедура за подбор на проекти В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID – 19. Констатацията за вида упражнявана дейност от органа се намира на л.26 от том 1 на делото и там е посочено, че ответникът сочи, че съгласно условията на кандидатстване кандидатите трябва да упражняват дейност в следните сектори, съгл. Класификация на икономическите дейности/К. – 2008 – Приложение 6 към условията/:

79.11 „Туристическа агентска дейност”

79.12 „Туроператорска дейност”

Пак там ответникът е установил след служебна проверка в Националния статистически институт, че жалбоподателят е упражнявал дейност в следните сектори, съгл. Класификация на икономическите дейности/К. – 2008/ :

79.90”Други дейности, свързани с пътувания и резервации”

Жалбоподателят е декларирал следните кодове на извършваната от него икономическа дейност :

79.12	Туроператорска дейност
82.30	Организиране на конгреси и търговски изложения

Като относителния дял на нетните приходи от продажби през 2019г. в % е предеклариран от жалбоподателя през 2020г. и след предекларирането изглежда по следния начин :

За код 79.12 Туроператорска дейност = 97,8%

И за код 82.30 Организиране на конгреси и търговски изложения = 2,2%

Разликата между установеното от органа и декларираното от жалбоподателя се дължи на предекларирането от страна на жалбоподателя през 2020г.

Видно от проверените документи от експертизата се установява, че за периода 2019г. няма данни за извършвана турагентска дейност от страна на жалбоподателя.

Следователно процентното съотношение между общия размер на нетните приходи на Дружеството и нетните приходи, произтичащи от турагентска дейност през 2019 г. е 100% размер на нетните приходи от



продажби за сметка на 0% приходи от турагентска дейност.

Видно от констатациите на настоящата експертиза по т.2 от поставените задачи( описани подробно на стр.4 от настоящото заключение) следва, че може да се направи извод, че основната дейност на дружеството е осъществявана под код 79.12 Туроператорска дейност и представлява 97,8% от общия реализиран размер на приходите на дружеството жалбоподател за 2019г.

Съгласно приложимото българско законодателство, съществуват два режима на облагане на туристическите услуги по ЗДДС:

А) Единият е маржовата схема, при която на облагане подлежи маржа или положителната разлика между сумата, която туроператорът или туристическият агент е получил от клиента и тази, която е платил за доставката на стоки и услуги, от които туристът се е възползвал пряко, тоест това е така наречения „специален ред на облагане на туристическите услуги“ и

Б) Другият е този, при който туроператорите и туристическите агенти се облагат по общия ред;

Изборът на режим за облагане с ДДС не променя размера на оборотите на дружеството за периода.

Видно от методологическите бележки по – горе и от всичко анализирано в настоящото заключение като специфично законодателство по повод осчетоводяването на туристическите услуги, може да се направи извод, че не е възможно дейност, която не е осчетоводена по реда на гл. 16, чл. 136 ЗДДС като обща туристическа услуга, да бъде предоставена извън пакетните услуги. Следователно извършената от всяко данъчно задължено лице туристическа услуга, за която лицето закупува от други данъчно задължени лица стоки и/или услуги, които предоставя от свое име в непроменен вид следва да се третира като доставка на обща туристическа услуга и да се облага по реда на Глава шестнадесета на ЗДДС.

Нетните приходи на дружеството за 2019 г. по видовете дейности, които е извършило възлиза на 433 247,65лв.

По видове приходите са

- за общи туристически услуги = 423 725,29лв.
- за продажба на самолетни билети = 8 430,60лв.
- за продажба на застраховки = 1 091,76лв.

И техният процент спрямо общия приход на дружеството е изчислен, както следва:

- за общи туристически услуги = 97,80%
- за продажба на самолетни билети = 1,95%
- за продажба на застраховки = 0,25%

Съдът кредитира заключението на вещото лице като обективно и

логично,съответстващо на останалите писмени доказателства.

Няма спор,че още при кандидатстването си с проектното предложение в ИСУН кандидатът Е. Ес Е. Ди Т. е попълнил и подписал декларация,че е запознат с Указанията за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по схемата за лица ,извършващи туроператорска дейност и е съгласен със задълженията,които произтичат от участието му по процедурата за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.Условията за кандидатстване предвиждат,че проектите предложения подлежат на финансиране само ако отговарят на изискванията на т.11 т.1 и 2 като допустими за подпомагане кандидати са тези,вписани в НСИ с код на икономическа дейност 79.12 и 79.11 по К. 2008 за 2019г.

От приетите като част от преписката доказателства се установява,че удостоверението за регистрация на жалбоподателя е за извършване на ТУРОПЕРАТОРСКА ДЕЙНОСТ е с номер РК-01-7948 от дата на издаване 18,12,2018г и същото е издадено от МТ.От заключението на повторната ССЕ по безспорен начин се установи,че нетните приходи на дружеството за 2019 г. по видовете дейности, които е извършило възлиза на 433 247,65лв.

По видове приходите са

- за общи туристически услуги = 423 725,29лв.
- за продажба на самолетни билети = 8 430,60лв.
- за продажба на застраховки = 1 091,76лв.

И техния процент спрямо общия приход на дружеството е изчислен, както следва:

- за общи туристически услуги = 97,80%
- за продажба на самолетни билети = 1,95%
- за продажба на застраховки = 0,25%

Като относителния дял на нетните приходи от продажби през 2019г. в % е предеклариран от жалбоподателя през 2020г. и след предекларирането изглежда по следния начин :

За код 79.12 Туроператорска дейност = 97,8%

И за код 82.30 Организиране на конгреси и търговски изложения = 2,2%

Разликата между установеното от органа и декларираното от жалбоподателя се дължи на предекларирането от страна на жалбоподателя през 2020г.

Видно от проверените документи от експертизата се установява, че за периода 2019г. няма данни за извършвана турагентска дейност от страна на жалбоподателя.

Следователно процентното съотношение между общия размер на нетните приходи на Дружеството и нетните приходи, произтичащи от турагентска дейност през 2019 г. е 100% размер на нетните приходи от продажби за сметка на 0% приходи от турагентска дейност.

Видно от констатациите на повторната експертиза следва, че може да се направи извод, че основната дейност на дружеството е осъществявана под код 79.12 Туроператорска дейност и представлява 97,8% от общия реализиран размер на приходите на дружеството жалбоподател за 2019г.

Повторната експертиза не е оспорена по същество от административния орган, а и от съпоставката между нея и приложените писмени доказателства ясно се вижда, че декларирания код по К. 2008 е 79.12 за 2019г, което показва, че е налице действително технически пропуск при обработването на информацията от НСИ, а не умишлено поведение на участника. За периода от 28.10.2020г до датата на одобряване на оценителния доклад- 07.12.2020г 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 отстраняване на констатираното несъответствие в проектното предложение. Тези обстоятелства съотнесени към характера на процедурата по схемата и като се съобрази добросъвестното поведение на кандидата и обстановката, в която е подадена както първоначалната информация към НСИ и поправката на същата по законоустановения ред по време, когато в страната за първи път от действието на Конституцията от 1991 г да бе въведено извънредно положение, и едва след решението на изпълнителната власт от май 2020г за извършването на конкретни мерки и действия за подкрепа на предприятията за преодоляване на икономическите последици от пандемията Ковид-19, и като се съобрази, че житейската и правна логика не допускат във времена на пандемия особено по отношение на малки и микро предприятия да възникне обстановка на възход в икономически план, то и опростените правила за оценяване по тази процедура са налагали несъответствието между декларирано от кандидата код по К. 79.12 и установен при проверката код по К. 89.12, то и 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- 28.10.2020г, бенефициерът още на 30.09.2020г е подал коригираща информация за К. за 2019г в НСИ, каквото право законът му предоставя и е коригирал техническия си пропуск в първоначално подадената информация, като след 07.12.2020г 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 К. за 2019г. От условията за кандидатстване не

следва, че след тази дата не могат да бъдат извършвани корекции в кода по К. , 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) изисква използването на бюджетните кредити на Съюза да бъде ориентирано към резултатите за изпълнение, при това ефективно и ефикасно, което значи, 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 декларация. 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), която задължава органа да гарантира, че операциите допринасят за постигането на специфичните цели и резултати по съответните приоритети, което в хипотеза на последваща подадена коригираща декларация до датата на оценката с данни, доказващи несъответствие с изискванията не би било осъществено. 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 оспорения административен акт Заповед No Т-РД-27-87/22.12.2020 г. на заместник министър-председател по Икономическата и демографската политика и министър на туризма, с която е постановен отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ес Е. Ди Т. Е. по процедура В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последствия от COVID-19“ по Оперативна програма

„Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г 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 осн. Чл.173 ал.2 от АПК ще следва преписката да се върне на органа за издаване на нов акт в съответствие с тълкуването на закона,дадено в настоящето производство.

При този изход на спора разноски се дължат на жалбоподателя съобразно представения списък по чл.80 от ГПК , в размер на 2065 лв..

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, III отделение, 13 състав

**РЕШИ:**

**ОТМЕНЯ** по жалбата на Ес Е. Ди Т. Е.,[ЕИК], с адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя Д. Б. К., депозирана чрез адв. В. К. С. срещу Заповед No Т-РД-27-87/22.12.2020 г. на заместник министър-председател по Икономическата и демографската политика и министър на туризма, с която е постановен отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ес Е. Ди Т. Е. по процедура В.-2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последствия от COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

ВРЪЩА преписката на ръководителя на Министъра на туризма за ново произнасяне по заявление вх.№ В.-2.092-0680 на Ес Е. Ди Т. Е. съгласно тълкуването на закона,дадени в настоящето решение.

**ОСЪЖДА** Министерство на туризма да заплати на Ес Е. Ди Т. Е.,[ЕИК], с адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя Д. Б. К., депозирана чрез адв. В. К. С. сумата от 2065 лева, представляваща разноски в производството.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

**СЪДИЯ:**