

РЕШЕНИЕ

№ 4014

гр. София, 20.07.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 55 състав,
в публично заседание на 07.07.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Диана Стамболова

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **11703** по описа за **2019** 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. 27 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове /ЗУСЕСИФ/, във връзка с чл. 166, ал. 3 от Данъчно – осигурителен процесуален кодекс /ДОПК/.

Образувано е по жалба от [фирма]-гр.С., представлявано от управителя Д. Г. З. срещу Акт за установяване на публично държавно вземане № 01-2600/2930 от 13.08.2019г. на изпълнителен директор на ДФ „Земеделие“. В жалбата се навеждат доводи за незаконосъобразност на оспорения акт за установяване на публично държавно вземане, като издаден при неспазване на установената форма, при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, в противоречие с материалния закон. Моли се да бъде отменен като незаконосъобразен. В съдебно заседание за жалбоподателят чрез процесуалния си представител поддържа жалбата и моли съда да я уважи като основателна и отмени издадения административен акт. Представя писмени бележки. Претендира присъждане на сторените по делото съдебни разноски.

Ответникът - изпълнителен директор на ДФ „Земеделие“, редовно призован, не се представлява, с писмено становище оспорва подадената жалба, като счита същата за недоказана, неоснователна. Претендира направените по делото разноски.

Административен съд София - град, като прецени събраните по делото доказателства в тяхната съвкупност и обсъди доводите на страните, приема за установено следното от фактическа страна:

На 23.10.2017г. е сключен Договор № 201764 за предоставяне на финансова помощ по мярка „Преструктуриране и конверсия на лозя“, дейност „Засаждане с разрешение за засаждения, с които се преобразуват права за засаждане от националния резерв“ с краен срок на изпълнение до 10.07.2018г., между ДФЗ и [фирма]-гр.С.. Първоначално одобрената безвъзмездна помощ, изчислена въз основа на Приложение №1 е общ размер на 1 419 552.76 лева. Съгласно т.4.3 от Договор № 201764/23.10.2017г. Фондът има правата по т.4.2. в сроковете, разписани в Наредба№2 от 04.04.2014год. за условията и реда за предоставяне на финансова помощ по Национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014 – 2018 г. Според т.4.5 от Договора Фондът има право да намали размера на помощта по настоящия договор и/или да поиска вече изплатената финансова помощ в случаите и при условията на раздел VIII от настоящия договор, както и да прекрати договора съгласно раздел VII от настоящия договор. Раздел VIII от Договор № 201764/23.10.2017г. е озаглавен „Отговорност“. Съгласно т.8.5 от Договор № 201764/23.10.2017г., при неизпълнение на задълженията по настоящия договор, както и при неизпълнение на задължения, произтичащи от разпоредбите на българското законодателство и правото на ЕС от страна на Ползвателя или представяне на документи с невярно съдържание или подправени такива, вземането на Фонда става изискуемо и Ползвателят възстановява на Фонда реално получените средства по този договор, ведно с дължимата лихва съобразно приложимото законодателство.

Подадено е на 23.07.2018г. пред ДФЗ заявление за окончателно плащане по Договор № 201764/ 23.10.2017г. от Агро 2013“ Е. ведно с необходимите документи, в това число допълнени с изисканите от Фонда. Видно от Контролен лист КЛ 06- ревизия 4 от 03.10.2018г. и докладна записка от 04.10.2018г. на Зам. ИД на ДФЗ- РА /листи 339-340 от том I от делото/ кандидатът е предоставил всички общи и специфични документи и е извършено изчисление на финансовата помощ за изплащане по договора, което възлиза на 1 400 076.41лв. Със заповед № 03-РД/5052/05.10.2018г. на ИД на ДФЗ- РА /листи 341-342 от том I от делото/ е одобрено изплащане на финансова помощ на Агро 2013“ Е. по заявление за окончателно плащане по Договор № 201764/ 23.10.2017г. в размер на 1 400 076.41лв. и е отказано изплащане на сума в размер на 19 476.35лв. Изплащането на сумата от 1 400 076.41лв. е извършено с оторизирано писмо от 09.10.2018г.

С писмо изх. № 01-2600/2930 от 21.05.2019г. /листи 357-358 от том I от делото/ ДФЗ е открил производство по издаване на Акт за установяване на публично държавно вземане във връзка с получен доклад от ИА „Сертификационен одит на средствата от Европейските земеделски фондове“ на проекти по Национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014-2018г. по мярка „Преструктуриране и конверсия на лозя“.

На 25.06.2019г. в ДФЗ е постъпило възражение от страна на жалбоподателя, в което се описват фактите: Между дружество [фирма], в качеството му на възложител и [фирма], в качеството му на Изпълнител, е сключен Договор от 05.03.2018 г. за изграждане на воден резервоар, предназначен за капково напояване на лозов масив, находящ се в землището на [населено място], [община] и е представен е пред ДФЗ. По време на експлоатацията е забелязано значително намаляване на нивото с вода в резервоара и на 22.10.2018 г. е извършен оглед и проверка на място от страна на [фирма] и [фирма]. Констатирано е, че изграденият воден резервоар с обем 1000 м3, изолиран и покрит с мембрана с дебелина 1.5 мм е дефектирал по част от заварките на

снадките. За извършване на ремонтни дейности по мембраната са предприети действия по източване на водата в резервоара. След огледа е подписан Констативен протокол от 22.10.2018 г., като в т.2 е постигнато споразумение старата мембрана да бъде подменена с нова такава със срок до началото на напоителния сезон - 01.05.2019 г. Констативен протокол от 22.10.2018 г. е приложен към възражението на [фирма]-гр.С. от 25.06.2019г.

С обжалвания Акт за установяване на публично държавно вземане № 01-2600/2930 от 13.08.2019г. на изпълнителен директор на ДФ „Земеделие“, на основание чл.20а, ал.2, във вр. с чл.27, ал.3, ал.5 и ал.7 от Закона за подпомагане на земеделските производители /ЗПЗП/, чл.162, ал.2, т.8 и т.9, чл.155 и чл. 166 от ДОПК, чл.59, ал.1 и ал.2 от АПК и т.4.5., предл. II във вр. с т.8.5 от Договор № 201764/23.10.2017г., на [фирма]-гр.С., представлявано от управителя Д. Г. З., е определено парично задължение, представляващо публично държавно вземане в размер на 37 500 лева. Актът е мотивиран със следното: При извършената проверка на 16.01.2019г. на място от страна на ИА „Сертификационен одит на средствата от Европейските земеделски фондове“ е констатирано, че строително-монтажните работи за изграждане на воден резервоар не са приключили и продължават да се извършват изкопни работи. ИАСОСЕЗФ прави извод, че дейностите по изграждане на водния резервоар не са изпълнени изцяло в договорения срок и е допуснато нарушение на т.8.5 от Договор № 201764/ 23.10.2017г. В подаденото на 23.07.2018г. пред ДФЗ заявление за окончателно плащане по Договор № 201764/ 23.10.2017г., Агро 2013“ Е. е представил Приемо – предавателен протокол от 14.06.2018 г. с изпълнителя „Агро - Строй - К. - 2002” за изграждане на воден резервоар на стойност 37 500 лева, без забележки. Сумата е оторизирана от ДФЗ с окончателното плащане по подаденото заявление на 09.10.2018г.

По делото е назначена и изслушана съдебно-техническа експертиза, заключението на която е прието от съда като обективно и компетентно дадено. Вещото лице констатира, че Договорът от 05.03.2018 г. между възложителя [фирма] и изпълнителя [фирма] за изграждане на воден резервоар, предназначен за капково напояване на лозов масив, находящ се в землището на [населено място], [община] е с „III. Период на действие“ – не по-късно от 09.07.2018г. Подписан е Протокол за проведени 72 часови проби в периода – 9.00 часа на 09.06 – 9.00 часа на 12.06.2018 г. за напоителната система за капково напояване. И. с вода за провеждането на 72 часови проби на системата за напояване на 413 дка е изградения водоем – резервоар с обем 1000 м3, който е въведен с Приемно-предавателен протокол от 14.06.2018 г. В Изготвеният проект за напояване на 413 дка е предвиден резервоар – вкопан с обем 1000 м3, който ще се пълни от съществуващ довеждащ напоителен канал. Сключен е Договор за доставка на вода за напояване № 01-07-4/25.05.2017г. с [фирма], клон М..

Доставената вода в резервоара се утаява и затопля в нея и чрез изпомпване, филтриране и смесване с торове се доставя на насажденията по изградена поливна система за капково напояване и е неделима част от системата. Според вещото лице водният резервоар е бил изграден към 26.09.2018г., а по-точно е приет от [фирма] и е въведен с Приемно-предавателен протокол от 14.06.2018 г.

По делото в качеството на свидетел е разпитан Н. В. Д., тракторист при жалбоподателя, който потвърждава изцяло изложената фактическа обстановка за установения на 22.10.2018г. дефект на водния резервоар.

При така установената фактическа обстановка съдът намира от правна страна

следното: жалбата е допустима, като подадена в срок, срещу подлежащ на обжалване административен акт по смисъла на [чл. 21, ал.1 от АПК](#) и от участник в административното производство, чиито права се засягат от процесния акт.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Обжалваният акт е издаден от компетентен орган: изпълнителен директор на Държавен фонд "Земеделие" в съответствие с [чл. 20а от ЗПЗП](#), съгласно който изпълнителният директор на фонда е изпълнителен директор и на Разплащателната агенция и организира и ръководи дейността ѝ. Държавен фонд "Земеделие" е акредитиран за единствена разплащателна агенция на Република България за прилагане на Общата селскостопанска политика на ЕС ([чл. 11а от ЗПЗП](#)), като съгласно [§.1, т.13 от ДР на ЗПЗП](#) Разплащателната агенция е специализирана акредитирана структура за приемане на заявления, проверка на условията и извършване на плащания от Европейските земеделски фондове и за прилагане на пазарни мерки, включително интервенция на пазарите на земеделски продукти, по правилата на законодателството на Европейския съюз.

Оспореният акт е в писмена форма, съгласно изискването на чл. 59, ал. 2 от АПК и съдържа фактическите и правни основания за неговото издаване.

Настоящият състав обаче счита, че в производството по издаването на процесния АУПДВ са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила. Съгласно разпоредбата на чл. 166, ал. 1 от ДОПК, установяването на публичното държавно вземане се извършва по реда и от органа, определен в съответния закон, а ако такъв ред не е предвиден в съответния закон, вземането се установява по основание и размер с АУПДВ. Следователно това производство е приложимо единствено по отношение на случаите, в които специален закон не установява други правила за установяване на публичните /в случая държавни/ вземания. Няма спор, че до приемането на ЗУСЕСИФ в националното законодателство не е съществувал друг процесуален ред, по който да се установяват евентуално извършени недължими плащания при подпомагане от европейските фондове, вкл. от Европейския земеделски фонд за развитие на селските райони, какъвто е разглеждания случай /т. нар. "нередности" при изплащането на тези средства/. Ето защо в случаи като процесния, ДФЗ като разплащателна агенция, е установявал вземането по основание и по размер при издаването на самия АУПДВ. С приемането на ЗУСЕСИФ /обн. ДВ бр. 101 от 22.12.2015 г., в сила от 25.12.2015г./, обаче е въведен специален ред за установяване на неправилно изплатени средства по проектите и за извършване на финансови корекции /чл. 69 и сл. от закона/. Още в първоначалната редакция на закона, в чл. 1, ал. 1, т. 4 от ЗУСЕСИФ, е предвидено че този закон определя правилата за извършване на финансови корекции.

Условията и реда за предоставяне на финансова помощ по мярка „Преструктуриране и конверсия на лозя“ по национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014-2018год. са подробно разписани в раздел VI от Наредба№2 от 04.04.2014год. за условията и реда за предоставяне на финансова помощ по Национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014 – 2018 г. където в чл.17 от наредбата е предвидено, че до 10 работни дни от изтичане на крайния срок за изпълнение на дейностите от договора, сключен по реда на чл.14 ал.2, но не по-късно от 31 юли на съответната финансова година ползвателят на финансова помощ подава в ЦУ на ДФЗ заявление за окончателно плащане по образец ведно с прил. към заявлението подробно упоменати в ал.3 документи. Съобразно

разпоредбата на чл.18 от Наредба№2, след подаване на заявлението за окончателно плащане в ЦУ на ДФЗ се извършва проверка за наличието и съответствието на документите по чл.17 ал.3 и при установяване на нередовност и /или непълнота на документите фондът писмено уведомява кандидата, който в срок от 10 работни дни трябва да отстрани нередовностите и да представи изисканите документи и или писмени обяснения. Освен гореупоменатата административна проверка по документи, съобразно разпоредбата на ал.3 на чл.18 от наредбата ДФЗ извършва проверка на място за установяване на изпълнението на дейностите по договора, сключен по реда на чл.14 ал.2, след получаване на резултатите от която изпълнителният директор на ДФЗ одобрява или мотивирано отказва със заповед изплащането на част или на цялата финансова помощ и писмено уведомява ползвателя /вж.чл.18 ал.4/. В настоящия случай окончателното плащане по Договор № 201764/ 23.10.2017г., е извършено на 09.10.2018г., след като са преминали горепосочените проверки по заявление от 23.07.2018г. Агро 2013“ Е..

Последващият контрол върху предоставената финансова помощ по мярка „Преструктуриране и конверсия на лозя“ по национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014-2018год. е регламентиран в раздел VIII от Наредба№2 от 04.04.2014год. за условията и реда за предоставяне на финансова помощ по Национална програма за подпомагане на лозаро-винарския сектор за периода 2014 – 2018 г., озаглавен „Мониторинг и кръстосано съответствие“.

Ето защо, съдът счита, че установяването на публично държавно вземане на ДФЗ в процесния случай, е следвало да бъде извършено по реда на ЗУСЕСИФ и Наредба№2 от 04.04.2014год. Следвало е да бъде издадено мотивирано решение за финансова корекция по чл. 73 от ЗУСЕСИФ от ръководителя на управляващия орган, одобрил проекта и с него да се установи по основание и размер финансовата корекция. Такова разпореждане не може да бъде извършено с АУПДВ. Крайният извод е, че претендираните неправилно изплатени средства с окончателното плащане на финансова помощ по процесния договор не са установени по предвидения в ЗУСЕСИФ ред и с предвидения в него акт.

Налице е основанието по чл. 146, т. 3 от АПК, за отмяна на обжалвания Акт за установяване на публично държавно вземане Акт за установяване на публично държавно вземане № 01-2600/2930 от 13.08.2019г. на изпълнителен директор на ДФЗ „Земеделие“. След отмяната на акта, делото следва да се изпрати като преписка на изпълнителен директор на ДФЗ „Земеделие“ за ново произнасяне, съобразено с изискванията на приложимия ЗУСЕСИФ.

Предвид изхода на делото, претенцията на оспорващата страна за присъждане на сторени в производството разноски, като своевременно направена е основателна и доказано до размер от 2405 лева., от които 375 лв. държавна такса; 300 лева възнаграждение на вещо лице и 1730 лева възнаграждение за един адвокат изплатено в брой, съгласно договор за правна помощ .

Мотивиран така и на основание чл. 172, ал. 2, от АПК, Съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Акт за установяване на публично държавно вземане № 01-2600/2930 от 13.08.2019г. на изпълнителен директор на ДФЗ „Земеделие“, с който на [фирма]-гр.С., представлявано от управителя Д. Г. З., е определено парично задължение,

представляващо публично държавно вземане в размер на 37 500 лева.

ВРЪЩА делото като преписка на изпълнителен директор на ДФ „Земеделие“ за ново произнасяне при съобразяване указанията в мотивите на настоящото решение.

ОСЪЖДА Държавен фонд "Земеделие" – Разплащателна агенция – [населено място] да заплати на [фирма]-гр.С., ЕИК[ЕИК], представлявано от управителя Д. Г. З. сумата от 2405 /две хиляди четиристотин и пет/ лева разноси по делото.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба пред ВАС в срок от 14 дни от съобщаването му на страните.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: