

РЕШЕНИЕ

№ 209

гр. София, 11.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 66 състав,
в публично заседание на 11.10.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Елка Атанасова

при участието на секретаря Кристина Григорова, като разгледа дело номер **5165** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.226 от АПК във вр. с чл.73, ал.4 от Закона за управление на средствата от европейските фондове при споделено управление (ЗУСЕФСУ).

С Решение № 5044/27.05.2022г. постановено по адм.дело № 1370/2022г. по описа на ВАС – Седмо отделение, е отменено Решение № 6014/22.10.2021г. постановено по адм.дело № 2806/2021г. на Административен съд София – град (АССГ), образувано по жалба, подадена от "Фиш инвест" ООД срещу решение № РД 44/05.02.2021г., издадено от изпълнителния директор на Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури (ИАРА), с което е определена финансова корекция в размер на 3 на сто от размера на изплатената и сертифицирана безвъзмездна финансова помощ (БФП), равняващи се на 70 485,25лв., по сключен между страните договор за предоставяне на БФП № 146/21.12.2012г. за изпълнение на проект "Изграждане и оборудване на нов обект за аквакултури садкова инсталация за интензивно отглеждане на риба в язовир "О." и делото е върнато за ново разглеждане от друг състав на същия съд, при съобразяване със задължителните указания на касационната инстанция.

Жалбоподателят твърди, че решението за определяне на финансова корекция е незаконосъобразно, издадено при съществени нарушения на административнопроизводствените правила, в противоречие с материалноправните разпоредби и в несъответствие с целта на закона. Съобразно доводите в жалбата е преклудирана възможността за осъществяване на мониторинг по договора. Твърди се и необоснованост на решението, като се оспорват съображенията на

административния орган, с които календарната 2015 година е приета за първата производствена година за бенефициента, с позоваване на определението за първа производствена година в част Б от инвестиционното намерение, за изпълнение на задълженията по договора за предоставяне на БФП, в съответствие с Анекс № 3 към същия, с който анекс е променен срока за изпълнение на дейностите по проекта. Развити са и доводи, че в производствената програма са заложили прогнозни стойности, изпълнението на които е в зависимост от външни фактори, с които жалбоподателят следва да се съобрази, като незипълнението на прогнозни стойности не е сред основанията за определяне на финансова корекция. В заключение се поддържа и че корекцията е определена въз основа на Методика, която е приета през 2017г., като в актовете, действащи към момента на сключване на Договора за БФП, като основание за финансова корекция не е била предвидена санкция за неизпълнение на производствената програма.

В съдебно заседание при новото разглеждане на делото жалбоподателят се представлява от адвокат Г., която поддържа жалбата и моли за отмяна на оспорения административен акт, на основания, посочени в жалбата, както и по съображения, представени при предходното разглеждане на делото пред първата и касационната инстанция. Претендира разноски по представен списък в касационното производство. Ответникът – Изпълнителният директор на ИА “Рибарство и аквакултури“ не изпраща представител за участие в производството. При първото разглеждане на делото оспорва жалбата..

Административен съд София-град след като обсъди доводите на страните и прецени представените по делото доказателства, съобрази следното от фактическа страна:

На 18.09.2012 г. "Фиш инвест" ООД е подало заявление за кандидатстване по мярка 2.1 "Производствени инвестиции в аквакултурата" с проект ""Изграждане и оборудване на нов обект за аквакултури садкова инсталация за интензивно отглеждане на риба в язовир "О.". Неразделна част от Заявлението за кандидатстване е Таблица 4 „Инвестиционни намерения“ Част Б (л.221 от а.д. 2806/2021г.). В Таблица 4 „Инвестиционни намерения“ Част Б са заложили видовете риба и количествата, които ще бъдат реализирани за всяка производствена година. Така за 2013г., определена като I производствена година, в табличен вид са посочени - в колона 1 „№ по ред“, в колона 2 „вид на продукцията, услугите по години“, в колона 3 – „мярка“, в колона 4 – „количество“, в колона 4 – „единична цена“, в лева и в колона б – „стойност в лева“.

На поредица от редове от таблицата, за всяка производствена година, са посочени на ред 1 „шаран“, на ред 2 „шаран – зарибителен материал, на ред 3 „ сом“, на ред 4 „пъстърва“ и на ред 5 „ чига“ и срещу тях в колоните – мярка (в кг), количество, единична цена и стойност.

За 2013г., посочена като I производствена година, данните в таблицата са както следва:

„шаран“ - 516 816 кг.

„шаран – зарибителен материал – 36 120 кг.

„ сом“ – 49 123 кг.

„пъстърва“ - 48 944 кг.

„ чига“ – 23 097 кг.

За 2014г., посочена като II производствена година, тези данни по количества са заявени като:

„шаран“ – 574 240 кг.

„шаран – зарибителен материал – 36 120 кг.

„сом“ – 49 123 кг.

„пъстърва“ - 48 944 кг.

„чига“ – 26 375 кг.

За 2015г., посочена като III производствена година, в инвестиционното намерение, заявените количества са:

„шаран“ – 516 816 кг.

„шаран – зарибителен материал – 36 120 кг.

„сом“ – 49 123 кг.

„пъстърва“ - 48 944 кг.

„чига“ – 23 087 кг.

На 21.12.2012 г. между "Фиш инвест" ООД и Управляващия орган (УО) на Оперативна програма за развитие на сектор "Рибарство" 2007 - 2013 г. (ОПРСР) - изпълнителния директор на ИАРА, е сключен Договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (ДФФП) № 146 в размер на 2 441 786,37 лв. за проект "Изграждане и оборудване на нов обект за аквакултури садкова инсталация за интензивно отглеждане на риба в язовир "О.". Съгласно чл. 9 ал.3 от Договора за БФП, инвестицията, предмет на окончателното плащане по договора следва да се извърши в срок до 21.01.2014г. Съобразно чл.11 ал.1 от ДБФП Управляващия орган има право да упражнява постоянен контрол върху целевото използване на инвестицията в срок от 5 години, считано от датата на сключване на договора. Съгласно чл.14 ал.1 от ДБФП бенефициентът е длъжен да извърши изцяло одобрената инвестиция в срока по договора и в съответствие с предвиденото в Таблицата за одобрени инвестиционни разходи, Приложение 1 към ДБФП. Конкретните задължения на бенефициента по договора са детайлно посочени в чл.14 ал.4 т.1-11 от ДБФП. В чл. 34 от ДБФП е предвидено, че с подписването на договора бенефициентът декларира, че е запознат със съдържанието на договора и всички приложения, изразява съгласие с тях, и се задължава да изпълнява всички произтичащи от тях задължения. Според чл. 35 УО отпуска БФП при условията и сроковете, определени в договора и приложенията, неразделна част от него и действащите нормативни актове. В ДБФП № 146/2012г. са описани приложенията – Приложение 1 – Таблица за одобрените инвестиционни разходи, Приложение 2 – Декларация за запознатост с определенията за нередност и измама. Приложение 3 – Декларация за нефинансиране от други зиточници и Приложение 4 – Приложение 2 от Регламент /ЕО/ № 497/2008г. на ЕК .

С няколко Анекса към ДБФП - № 1, № 2, № 3 са извършени промени в ДБФП, като конкретно с Анекс 3/21.12.2013г. крайния срок за изпълнение на проекта, финансиран по договора, е променен на 21.07.2014г. (изменение на чл.2 от ДБФП). Със същия Анекс 3 е променен и чл.8 ал.1 т.1 от ДБФП като е прието, че инвестицията, предмет на окончателно плащане следва да се извърши до 21.07.2014г. С Анекс 4 от 29.04.2014г. са извършени промени в Приложение 1 „Таблица за одобрените инвестиционни разходи“.

Инвестицията, обект на ДБФП № 146/21.12.2012г., е завършена през 2014г. Заявката за окончателно плащане е с № [ЕГН]-3/22.05.2014г., като окончателното плащане е извършено на 29.07.2014 г.

Условията и реда за кандидатстване по процедурата са разписани в Наредба № 6 от 3

май 2012 г. за условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" по приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от оперативната програма за развитие на сектор "Рибарство" на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 - 2013 г. Съгласно чл.42 ал.1 от Наредба № 6/03.05.2012г. Бенефициентът е длъжен да предоставя всяка поискана информация, свързана с предмета на проекта (инвестицията) по тази наредба, на упълномощени представители на ИАРА, Министерството на земеделието и храните, ДФЗ, Министерството на финансите, Изпълнителна агенция "Одит на средствата от Европейския съюз", Сметната палата на Република България, Европейската комисия, Европейската сметна палата, Европейската служба за борба с измамите, както и на всеки упълномощен външен одитор, на когото е разрешено да упражнява своето право на контрол върху документите и договорните условия на всички бенефициенти и техните подизпълнители и доставчици, свързани с инвестиции. Този контрол, съобразно ал.2 на същата разпоредба се извършва в срока по чл. 40, ал. 1, а именно – за период от 5 години от датата на сключване на договора за БФП.

Във вр. с наблюдението и оценката на ОПРСР 2007-2013г. с писмо на ИАРА от 15.04.2016г. от бенефициента „Фиш инвест“ ООД е изискана информация за изпълнението на дейностите по проекта. Такава е предоставена с писмо с вх.№ 2600-5198/21.04.2016г. С ново писмо на ИАРА от 18.05.2016г. отново е изискана информация от бенефициента във вр. с наблюдението и оценката на ОПРСР 2007-2013г., като отговор от „Фиш инвест“ ООД е постъпил на 05.06.2016г. С писмо от 25.08.2016г. на ИАРА е изискана справка за изпълнението на производствената програма за 2015г. Допълнителна информация за изпълнението на производствената програма за 2015г. е изискана и с писмо от 12-09.2016г. В отговор, с електронно писмо от 12.09.2016г., „Фиш инвест“ ООД изпраща до ИАРА необходимото информация с приложения, както и нова информация с писмо от 15.09.2016г.

В резултат на проверката е констатирано несъответствие между количеството заявена за производство продукция в Таблица 4 и действително декларираното и произведеното от бенефициера количество продукция. Във вр. с тези констатации е подаден сигнал за нередност № Z-10204/19.07.2016г. В сигнала са описани несъответствията за 2015г., като произведената продукция е, както следва:

- шаран в количество 80 394 кг., при заявени в производствената програма (ПП) за 2015г. 516 816 кг,
- сом 8480 кг. при заявени в ПП 49 123 кг.,
- пъстърва 6440 кг. при заявени в ПП 48 944 кг.
- чига – 0 кг. при заявени в ПП 23 087 кг.

В резултат на тези констатации е прието неизпълнение на ДБФП. Като е отчетел, че окончателното плащане по проекта е извършено на 29.07.2014г., УО е приел за първа производствена година 2015г.

С писмо изх.№ 2600-10319/20.07.2016г. ИАРА е уведомила „Фиш инвест“ ООД за администриране на сигнал за нередност по проекта на жалбоподателя, за който е сключен ДБФП № 146/21.12.2012г.

Представените от бенефициера обяснения за причините, довели до неизпълнение на производствената програма (ПП), свързани с липса на зарибителен материал през 2014г. и др., доколкото не са били подкрепени с доказателства, не са приети за

основателни от административния орган.

Констатираното неизпълнение на ПП е прието за неизпълнение на одобрени индикатори, по смисъла на чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗУСЕФСУ (преди ЗУСЕСИФ), като част от изпълнение на целите и индикаторите за резултатност, заложи за постигане с ОПРСР. За дата на констатиране на нарушението е посочена 19.07.2016г., а като период на извършване на нарушението: 01.01.2015г. - 31.12.2015г.

Във вр. с подадения сигнал за нередност № Z-10204/19.07.2016г., изпълнителния директор на ИАРА е издал Решение № РД-285/19.06.2016г. , с което се регистрира нередност, изразяваща се в в неизползване на придобитите въз основа на одобрения проект активи по предназначение чрез неизпълнение на производствената програма, заложи в Таблица 4 от Инвестиционното намерение, част Б, неразделна част от Заявление за кандидатстване с вх. № ЕФР – 22 – 137 от 18.09.2012 г. Установеното неизпълнение на производствената програма, заложи в Таблица 4, спрямо произведеното количество продукция е определено на 47,30 %. Наложена финансова корекция е в размер на 70 4885,25 лв., като тази сума представлява размера на финансова корекция от 3% върху изплатената субсидия в размер на 2 349 508,25 лв. по договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ № 146 от 21.12.2012 г. Решение № РД-285/19.09.2016г. на Изпълнителния директор на ИАРА е оспорено пред Административен съд София – град от „Фиш инвест“ ООД. По жалбата е образцовано адм.д. № 12011/2016г., като с Решение № 2354/10.04.2018г., влязло в сила на 24.02.2016г.(л.54-61 от ад.2806/2021г.) съдът е отменил Решение № РД-285/19.09.2016г. на Изпълнителния директор на ИАРА и върнал преписката на административния оргжан за ново произнасяне, с указания по приложението на закона, а именно след издаване на решението - Решение № РД-285/19.09.2016г. на Изпълнителния директор на ИАРА да се спази процедурата по чл.73 ал.2 и ал.3 от ЗУСЕФСУ (преди ЗУСЕСИФ). В Решение № РД-285/19.09.2016г. на Изпълнителния директор на ИАРА неизпълнението на ПП е изчислено на 47,3 % , а установената нередност е с финансово изражение 70 485,25 лв., като сума представляваща стойността на ФК в размер 3 % върху изплатената безвъзмездна финансова помощ от 2 349 508,25 лв. по ДБФП № 146/21.12.2012г.

След влизане в сила на съдебното решение, с писмо изх.№ 26-00-1461/16.12.2020г. „Фиш инвест“ ООД е уведомен за констатираното нарушение, определения размер на финансовата корекция и основанията за налагането ѝ. Дадена му е възможност в 14-дневен срок да представи писмени възражения по основателността и размера на финансова корекция (ФК) и при необходимост да приложи писмени доказателства. Писмото е връчено на 21.12.2020г., постъпилото възражение на 04.01.2021г., не е прието за основателно.

Размерът на ФК е определен в съответствие с Методика за определяне на размера на финансови корекции по проекти, финансирани от Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“, съфинансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007-2013г. Методиката е обнародвана в ДВ бр.38/24.04.2020г. За установено неизпълнение на производствената програма в размер от 40,01 до 50 %, а именно 47,3 % е определена ФК от 3 % върху 2 349 508,25лв., или стойността на ФК е в размер на 70 485,25 лв. (Таблица 1 от Раздел II на Методиката, относима към контрола по изпълнение на заложените показатели в инвестиционното намерение, част Б от заявлението за кандидатстване по проекти по мярка 2.1 "Производствени инвестиции в аквакултурата").

В хода на съдебното производство при първото разглеждане на делото съдът е допуснал изслушването на съдебно – техническа експертиза, приета без оспорване от страните. Вещото лице доц. д-р А. Г. Ц. - експерт по рибарство и аквакултури, на поставени от жалбоподателя въпроси, е посочил, че съгласно Договора за финансова помощ №146/21.12.2012г, двугодишният период (срок) за завършване на садкова базата е 21.01.2014г. При въвеждане в експлоатация на производствената база до посочената дата, първата производствена година включва периода от зарибяването на садковата база /март - април/ до октомври 2014г.

С подписан Анекс №3, от 21.12.2013г., към основния договор обаче, крайният срок за изпълнение на проекта е продължен до 21.07.2014г. До подписването на посоченият анекс, половината от садковата база е вече завършена с възможност за производствено използване. Освен това, останалата част от садките са изградени и готови за експлоатация до м. май, т.е базата е завършена, считано от м.май 2014г. Въвеждането в експлоатация не е след 21.07.2014г., както е съгласно Анекса, а е налице приключване по-рано и садковата база е зарибена още през м. май 2014г. Счетоводните данни за 2014г. на „Ф. Инвест“ отчитат производствена дейност на зарибителен материал и риба за консумация. Въпреки, че производствената година е съкратена с почти 3 месеца (март- май), в садковата база е извършено производство (счетоводно заприходено) на зарибителен материал (45 512,00кг) и консумативна риба (274 073, 37 кг). О. обща продукция през по-краткия производствен период на 2014г. възлиза на 319 585,37кг. При тези констатации ВЛ дава отговор, че първата производствена година започва през м. май 2014г. и в зависимост от вида на рибата се определя продължителността и крайният момент на производствената година.

ВЛ е посочил какъв е зарибителният период за всеки от следните видове - шаран, есетра/чига, сом, пъстърва. Установява, че посочените видове, обект на производство от „Фиш Инвест“ ООД са от две различни по отношение на температурния показател на водите групи. Шаранът, есетровите видове и европейския сом са топлолюбиви (топловодни) видове. Пъстървата спада към групата на студенолюбивите (студеноводните) видове. Поради това, зарибяването и отглеждането до пазарна риба (производствената година), при тези две групи имат различни периоди от календарната година.

Активният период за нарастване на първата група включва месеците от календарната година с температури над 10 – 12 градуса. Това е периода от втората десетдневка на м. април до първата половина на м. октомври (производствен период). Оптималните температури за активни обменни процеси и нарастване на тези видове са над 18 – 20 градуса (пролетно - летните месеци). Поради това, зарибяването на производствените мощности за отглеждане на тези видове до пазарно тегло се извършва през март и началото на април.

За дъговата пъстърва, оптималните температури за активни обменни процеси- ефективно усвояване на фуража (храната) са 12 -18 градуса. Това са месеците на есенно - зимния период на годината. Зарибяването с този вид се извършва през месец октомври за производствени

мощности, водоснабдявани с води, на които температурата се определя от естествените климатични условия (басейнов тип и садкови установки в язовири). Отглеждането до пазарно тегло продължава до м. април. Производственият период (производствената година) на този вид включва месеци от 2 календарни години.

ВЛ сочи че отлагането с 6 месеца (съгласно анекс № 3) на изграждането на садковата база (изпълнението на договора), съкращава активният период за нарастване на топловодните видове (шаран, чига, европейски сом) с повече от три месеца, а това довежда до невъзможност за изпълнение на производствената програма за годината в планирания обем (макар и прогнозен). Относно студеноводният вид – пъстървата, отлагането не води до съкращаване на периода на отглеждане, тъй като зарибяването е през м. октомври, а отглеждането до пазарно тегло продължава до м. април следващата година (2015 г).

Съобразно заключението на експертизата, при завършване на садковата база през месец януари 2014г, първа производствена година за топловодните видове – шаран, чига, европейски сом, започва от м. март 2014г. със зарибяване на базата и продължава до м. октомври 2014г. При пъстървата, първата производствена година започва през октомври 2014г. със зарибяването на определените за тях садки в базата и продължава до м. април 2015г. Промяната в срока за реализация на обекта води до скъсяване на периода за реализация на първата производствена година.

Според ВЛ Зарибителният период при топловодните и студеноводните видове не съвпада с календарното начало (01 януари) на годината. При топловодните видове риби той е през месеците март-април и това е началото на производствената година. При пъстървата, зарибителният период е през месец октомври, а производствената година продължава до м. април на следващата година.

Съдът кредитира заключението като обосновано и пълно, неоспорено от страните.

При новото разглеждане на делото страните не ангажират доказателства.

С оглед изложеното съдът намира от правна страна следното:

Обжалваното решение е издадено от компетентен орган – ръководителят на управляващия орган, одобрил проекта, а именно Изпълнителният директор на ИА „Рибарство и аквакултури“, съгласно изискването на чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕСИФ. Решението е в писмена форма и съдържа достатъчно мотиви, които да позволят съдебен контрол за законосъобразността му.

Приложимата нормативна уредба от вътрешното законодателство е Закона за управление на средствата от Европейските структурни и

ивнестиционни фондове, като условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" на Приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от Оперативната програма за развитие на сектор "Рибарство" 2007 - 2013 г. (ОПРСР) на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство (ЕФР) на ЕС са определени в НАРЕДБА № 6 от 3.05.2012 г. за условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" по Приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от Оперативната програма за развитие на сектор "Рибарство" на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 - 2013 г. (изд. от министъра на земеделието и храните, обн., ДВ, бр. 35 от 8.05.2012 г.).

Съгласно чл.3 ал.1 от Наредба 6/2012г. безвъзмездната финансова помощ по тази наредба се предоставя при спазване изискванията на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета от 27 юли 2006 година за Европейския фонд за рибарство (ОВ L 223, 15.8.2006 г.) и на Регламент (ЕО) № 498/2007 на Комисията от 26 март 2007 година за определяне на подробни правила за прилагането на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета относно Европейския фонд за рибарство (ОВ L 120, 10.5.2007 г.), изменен с Регламент (ЕС) № 1249/2010 на Комисията от 22 декември 2010 година за изменение на Регламент (ЕО) № 498/2007 за определяне на подробни правила за прилагането на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета относно Европейския фонд за рибарство (ОВ L 341, 23.12.2010 г.). Съгласно чл.14 ал.1 от същата наредба кандидатите представят заявление за кандидатстване по образец с приложено инвестиционно намерение части А и Б (по образец) съгласно приложение № 1. В наредбата са определени условията за заплащане на БФПотговорностите на бенефициента по изпълнение на дейностите по проекта, като в чл.41 от Наредбата е предвидена възможността Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури да осъществява последващ контрол върху целевото използване на отпуснатата безвъзмездна финансова помощ за срока по чл. 40, ал. 1, който е 5 години от датата на сключване на договора на БФП. Наредба № 6/03.05.2012г. е акта, който определя правилата за мониторинг за изпълнение на проектите, финансирани по ОПРСР 2007-2013г.

С оспореното решение нарушението, представляващо неизпълнение на производствената програма (ПП) е квалифицирано като неизпълнение

на одобрени индикатори и представляващо нередност, по смисъла на чл.70 ал.1 т.7 от ЗУСЕСИФ (сега ЗУСЕФСУ). Съобразно подробните мотиви на стр.4 от решението, установеното несъответствие между производствената програма, неразделна част от заявлението за кандидатстване и информацията за количеството произведена риба, съобразно представените от жалбоподателя счетоводни документи, което е определено в размер от 43,7 % с финансово изражение в размер на 70 485,25 лв., представлява стойността на финансовата корекция от 3 % върху изплатената БФП по договора за БФП сума от 2 349 508,25 лв. Неизпълнението в размер на 47,3 5 от ПП е определено като нарушение по смисъла на чл.56 от Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета относно Европейския фонд за рибарство , по чл.70 ал.1 т.7 от ЗУСЕСИФ във вр. с чл.40 ал.1 т.1 и чл.40 от Наредба № 6/03.05.2012г., както и на чл.14 ал.4 т.1 4 чл.34 вр. с чл.11и чл.35 от ДБФП. Конкретният размер на ФК е определен на основание Методика за определяне на размера на финансови корекции по проекти, финансирани от оперативна програма за развитие на сектор "рибарство", съфинансирана от европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 - 2013 г. (ОПРСР), обн. в ДВ бр.38/2020г., по пропорционален метод, съгласно Таблица 1 от Раздел II на Методиката, относима към контрола по изпълнение на заложените показатели в инвестиционно намерение, част Б от заявлението за кандидатстване по проекти по мярка 2.1 "Производствени инвестиции в аквакултурата", в която при несъответствие между производствената програма, заложена в таблица 4 от Инвестиционното намерение, част Б, неразделна част от Заявлението за кандидатстване, и действителното количество произведена/преработена продукция от 40,01 до 50 % процентния показател на финансовата корекция е 3 %.

Законът за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове, в сила от 26.12.2015 г., регламентира процедурите, при спазването на които ръководителят на управляващия орган на оперативните програми, съфинансирани от европейските фондове, в т.ч. и Европейският фонд за рибарство и морско дело, който е продължение и развитие на Европейския фонд за рибарство (виж член 129, параграф 2 от Регламент (ЕС) №508/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 15 май 2014 г. за Европейския фонд за морско дело и рибарство и за отмяната на регламенти (ЕО) №2328/2003, (ЕО) №861/2006, (ЕО) №1198/2006 и (ЕО) №791/2007 на Съвета и Регламент (ЕС) №1255/2011 на Европейския парламент и на Съвета (Регламент №508/2014), упражнява правомощията на управляващ орган. С този закон се въвежда единна процедура за определяне на финансови корекции на

всички бенефициери (по смисъла на член 3, буква л) от Регламент №1198/2006), в т.ч. и на бенефициерите по Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ 2007 – 2013 г. ЗУСЕСИФ не е времево ограничен до програмния период 2014 – 2020 г., а установява общи правила за поведение. ЗУСЕСИФ е приложим по отношение на всички заварени правоотношения с предмет предоставяне на безвъзмездна финансова помощ от Европейските структурни и инвестиционни фондове, като съгласно §8, ал. 2 ЗУСЕСИФ приетите от Министерския съвет нормативни актове, които уреждат обществени отношения, предмет на този закон, както и изрично посочените актове на министъра на финансите, запазват своето действие по отношение на програмния период 2007 – 2013 г. С оглед изложеното, считано от 26.12.2015 г., когато влиза в сила ЗУСЕСИФ, процедурите за регулиране на обществените отношения във връзка с предоставяната от Европейските структурни и инвестиционни фондове безвъзмездна финансова помощ се осъществяват с оглед на установените процедурни правила от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове и непротиворечащите му нормативни актове на Министерския съвет и за програмния период 2007 – 2013 г.

Съгласно чл. 73, ал. 1 ЗУСЕСИФ финансовата корекция се определя по основание и по размер с мотивирано решение на ръководителя на управляващия орган като преди това, с оглед на разпоредбата на алинея 2, на бенефициера се предоставя възможност да представи писмени възражения в срок, не по-кратък от две седмици, която норма е спазена от товетника в производството, като не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила и на жалбоподателя е предоставена възможност да защити правата си.

Противно на доводите в жалбата, съдът приема и че давностният срок относно извършването на проверка и определянето на финансова корекция за установени нередности по проекта, не е изтекъл. Действията по проверка са започнали на 15.04.2016г., след което непрекъснато са предприемани действия по установяване на нарушението, както и свързани с определяне на финансовата корекция.

Решение № РД-44/05.02.2021г. е издадено и в съответствие с материалния закон.

Между страните в действителност липсва спор по основните факти, свързани с предприетите действия по изпълнение на задълженията на жалбоподателя във вр. с изпълнението на ДБФП, вкл. и по отношение на

обстоятелството, че той не е достигнал количествата по видове риба, посочени в ПП за отделните години, вкл. и за 2015г.

Съобразно обстоятелствената част на административния акт финансовата корекция е определена за едно нарушение, което според съда ответника правилно е определил, че представлява нередност по чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗУСЕСИФ, като съдът приема наличието съответствие между фактическото основание, посочено от административния орган, и хипотезата на посочената разпоредба. Съгласно чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕСИФ – финансовата подкрепа със средства от ЕСИФ може да бъде отменена изцяло или частично чрез извършване на финансова корекция при неизпълнение на одобрени индикатори.

В съответствие с правилото на чл. 14, ал. 1, вр. Приложение № 1 от Наредба № 6/2012 г. одобряването на проекта за финансиране е предхождано от подаването на заявление от бенефициера, с приложено инвестиционно намерение, което се изготвя по образец и съдържа точно определени параметри, част от които структура, стойност, източници на финансиране, място на извършване на инвестицията, както и анализ на приходите и разходите след реализацията на инвестиционния проект. В т. 3. 1. Приложение № 1 към Наредба № 6/2012 (Таблица 4) е установено съдържанието на планираната производствена програма след реализацията на проекта, като е видно, че стойностните показатели, подлежащи на попълване в отделните графи, касаят обстоятелства като „вид на продукцията/услугите по години“, „мярка“, „количество“, „единична цена (в лева)“ и „стойност (в лева)“. Следователно именно тези показатели представляват „одобрените индикатори“ по смисъла на чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕФСУ.

Съдът приема, че производствената програма представлява неразделна част от инвестиционното намерение и е одобрен индикатор, който подлежи на проверка от Управляващия орган по програмата и може да обоснове от фактическа страна нередност, за която да бъде определена финансова корекция. Неизпълнението на производствената програма за посочените в решението периоди е безспорно установено, като същото по същество, доколкото информацията за количествата произведена риба за 2015г. е представена от жалбоподателя с писмо с вх.№ 2600-5198/21.04.2016г. и с последваща кореспонденция, описана подробно на стр.2 от Решение № РД-44/05.02.2021г., не се оспорва от жалбоподателя.

Предвид изложеното и доколкото посоченото в Решение №

РД-44/05.02.2021г., правно основание по чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕСИФ кореспондира на фактическото основание за определяне на финансова корекция съдът намира че оспорения акт е постановен в съответствие с материалния закон. Както вече бе посочено по-горе законосъобразно е определен и размера на финансовата корекция, в съответствие с Методиката за определяне на размера на финансови корекции по проекти, финансирани от оперативна програма за развитие на сектор "рибарство", съфинансирана от европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 - 2013 г. (ОПРСР), обн. в ДВ бр.38/2020г. (Таблица 1 от Раздел II на Методиката, относима към контрола по изпълнение на заложените показатели в инвестиционното намерение, част Б от заявлението за кандидатстване по проекти по мярка 2.1 "Производствени инвестиции в аквакултурата").

По изложените съображения съдът намира обжалваното решение за законосъобразно, поради което жалбата срещу него следва да бъде отхвърлена.

Водим от горното, съдът

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на "Фиш инвест" ООД срещу решение № РД 44/05.02.2021г., издадено от изпълнителния директор на Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури, с което е определена финансова корекция в размер на 3 на сто от размера на изплатената и сертифицирана безвъзмездна финансова помощ, равняващи се на 70 485,25лв., по сключен между страните договор за предоставяне на БФП № 146/21.12.2012г. за изпълнение на проект "Изграждане и оборудване на нов обект за аквакултури садкова инсталация за интензивно отглеждане на риба в язовир "О.".

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

СЪДИЯ: