

РЕШЕНИЕ

№ 4656

гр. София, 11.07.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 70 състав,
в публично заседание на 11.04.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Радина Карамфилова

при участието на секретаря Илияна Тодорова, като разгледа дело номер **6803** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 166, ал. 2 и следващите от Данъчно - осигурителния процесуален кодекс (ДОПК) във връзка с чл. 145 и сл. Административнопроцесуалния кодекс (АПК), във връзка с чл. 266, ал. 5 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г. за преодоляване на последиците (ЗМДВИП).

Образувано е по жалба на „Роял Нейчър“ ЕООД,[ЕИК] със съдебен адрес: [населено място], [улица], офис 1, чрез адв. Д. Т. против Акт за установяване на публично държавно вземане (АУПДВ) № BG16RFOP002-2.095-0612 от 11. 04. 2022 г. издаден от началник сектор „Проверки“ в ТД на НАП С. потвърден с Решение № АУПДВ - 17 / 05. 05. 2022 г. на директора на ТД на НАП С..

В жалбата се поддържа, че оспорения АУПДВ, потвърден от директора на директора на ТД на НАП С. е незаконосъобразен, тъй като е издаден при съществено нарушение на административно производствените правила и в противоречие с материалноправни разпоредби. Подробни доводи в тази насока са развити в жалбата и в депозираните по делото писмени бележки. Иска се от съда да отмени обжалвания административен акт.

В съдебно заседание жалбоподателят, редовно призован се представлява от адв. Т., която поддържа жалбата на основания, изложени в нея и иска от съда да отмени обжалвания АУПДВ в неговата цялост. Претендира разноски за което представя списък по реда на чл. 80 от ГПК.

Ответникът - началник сектор "Проверки" при ТД на НАП С., редовно призван се представлява от юрк. В. Й., която оспорва жалбата като неоснователна и моли съда да я остави без уважение, а обжалвания акт като правилен и законосъобразен да се потвърди. Подробни доводи за неоснователност на жалбата са развити в депозираните по делото писмени бележки. Претендира се юрисконсултско възнаграждение, а на основание чл. 78, ал. 5 от ГПК се прави възражение за прекомерност на претендираното от страна на жалбоподателя възнаграждение за един адвокат. Представя писмени бележки.

Софийска градска прокуратура – редовно призвана, не взема становище по жалбата. Административен съд София- град, III отделение, 70 състав, след като обсъди доводите на страните и събраните по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

„Роял Нейчър“ ЕООД е кандидатствало за отпускане на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ (ОПИК), приоритетни оси "Предприемачество и капацитет за растеж на малки и средни предприятия", по процедура "Подкрепа чрез оборотен капитал за малки и средни предприятия, засегнати от временните противоепидемични мерки", с код на процедурата BG16RFOP002-2.095, като целта на проектното предложение е осигуряване на оборотен капитал за регистрирани в Република България микро, малки и средни предприятия, засегнати от временните противоепидемични мерки, за преодоляване на икономическите последици.

С оглед на това е подало заявление за кандидатстване, проектно предложение за първа фаза по процедура BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“ регистрирано под номер BG16RFOP002-2.095-0612 от 22.12.2020 г. и проектно предложение за втора фаза, което съдържа допълнителна информация във връзка с продължаване на подпомагането по процедура BG16RFOP002-2.095 регистрирано под номер BG16RFOP002-2.097-1028 от 05.03.2021 г.

Със заповед № 3-ЦУ-109 от 22.01.2021 г. на изпълнителния директор на НАП, на лицето е било предоставено подпомагане за обект - ресторант, [населено място], [улица], КИД 56.29 „Други дейности по приготвяне и доставяне на храна“ в размер на 29 027,06 лв. по проектно предложение за първа фаза по процедура BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“ регистрирано под номер BG16RFOP002-2.095-0612 от 22.12.2020 г.

Със заповед № 3-ЦУ-741/30.03.2021 г. на изпълнителния директор на НАП, на лицето е предоставено подпомагане за обект - ресторант, [населено място], [улица], КИД 56.29 „Други дейности по приготвяне и доставяне на храна“ в размер на 6 307,88 лв. по подадено проектно предложение за втора фаза по процедура BG16RFOP002-2.097 „Предоставяне на допълнителна информация във връзка с продължаване на подпомагането по процедура BG16RFOP002-2.095“ регистрирано под номер BG16RFOP002-2.097-1028 от 05.03.2021 г.

Във връзка с изпълнението на условията по схема за подкрепа BG16RFOP002- 2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“ (Условията), утвърдени със заповед № 3-ЦУ-372/02.03.2021 г. на изпълнителния директор на НАП, била извършена проверка. При съща било установено, че на база на предоставената от кандидата, както и наличната в

НАП информация, не може да се направи категоричен извод относно коректно формиран оборот за посочения референтен период и допустимост на разходите по разходооправдателните документи, отразени в отчета за краен ползвател на помощта. В тази връзка на 01.02.2022 г. чрез системата ИСУН 2020 е изпратено уведомление по АПК №BG16RFOP002-2.095-0612-R005 до кандидата за предоставяне на допълнителна информация, относно формирания оборот за посочения референтен период и допустимостта на разходите.

Жалбоподателят е уведомен, че съгласно чл. 26б, ал. 1 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците, за да бъде допустимо подпомагане е необходимо, в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка, дейността му или част от нея да е била преустановена след 1 ноември 2020 г.

Изискано е от него да предостави информация за обектите, в които е преустановена дейността и периода на преустановяване като представи и справка подписана с електронен подпис от представляващ дружеството или собственоръчно подписан и сканиран документ от представляващ дружеството, за референтните периоди от 28.11.2019 г. до 31.01.2020 г. и от 01.02.2020 г. до 29.02.2020 г. съдържащи:

- детайлна информация за реализираните обороти - нетни приходи от продажби от дейността на обекта изчислен на база съответен референтен период, като същата следва да съдържа информация за реализираните обороти по ФУ.
- детайлна информация включващи обобщени данни от съответните документи, формиращи оборота извън ФУ(при наличие на такъв) включен за база за определяне на подпомагането в заявлението с описание на предмета на доставките, дата и начин на плащане.
- справката за референтния период следва да съдържа информация за кои обекти е доставяна храна и какви мероприятия, като се приложат и съответния договор или заявка

Жалбоподателят е информиран, че оборотът на осъществената дейност, която не е преустановявана в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка, не е база за определяне на подпомагането.

Изискани са още и аналитични и хронологични разпечатки на счетоводни сметки, касаещи счетоводни записвания на разходите, оборотни ведомости, справка за всички получени средства за подпомагане на дейността /друго публично финансиране по други проекти, програми или каквато и да е друга финансова схема от националния бюджет, бюджета на Общността или друга донорска програма за периода 2020-2021 г., договори за наем, писмени обяснения относно бизнес-модела на извършваната от дружеството дейност, информация относно сключени договори с посредници за намиране на клиенти като платформи за поръчка чрез интернет. Предвид, че в подадената от лицето декларацията за липса на друго публично финансиране /Приложение 8/, дружеството декларира, че не е получавало финансиране за персонал, а в хода на проверката се установи, че има получавани суми, от „Роял Нейчър“ ЕООД е изискано да се представи коректно попълнена Декларация за липса на друго публично финансиране.

С оглед така изисканите от страна на административния орган документи, жалбоподателят до изтичане на крайния срок за отговор - 08.02.2022 г. е представил същите.

След извършен анализ на предоставената документация на 02.03.2022 г. чрез системата ИСУН 2020 е изпратено Искане по АПК № BG16RFOP002-2.095-0612-R006, с което са изискани от лицето заверено копие на Удостоверение за категоризация на подпомагания обект/обекти - ЗОХ /заведения за обществено хранене/, което е било валидно към съответните референтни периоди и валидно към настоящия момент. Изискано е представянето на генериран от фискалното устройство съкратен периодичен отчет на фискалната памет за отчетените продажби за референтния период 28.11.2019 г. до 31.01.2020 г. и от 01.02.2020 г. до 28.02.2020 г., детайлна информация включващи обобщени данни от съответните документи, формиращи оборота извън ФУ, включен за база за определяне на подпомагането в заявлението - издадени фактури и плащания по тях.

Във връзка с декларираното от лицето /в комуникация от 08.02.2022 г./, че дружеството е организирано на място в посочения по-горе обект различни мероприятия като семинари, детски рождени дни, на които се е приготвяло на място храна под формата на кетъринг, консумирана в помещението на предприятието, от лицето са изискани всички оферти, заявки, договори и др. сключени с клиентите, във връзка с организираните мероприятия, обвързани със съответната фактура или друг издаден данъчен документ, като е изискано прилагането на съответния платежен документ, за направеното плащане

При извършена проверка в информационния масив на НАП било установено, че съгласно подадени данни с уведомление по чл. 62 от КТ за периода от 28.11.2019 г. до 31.01.2020 г. и от 01.02.2020 г. до 29.02.2020 г. в дружеството имало назначени лица по трудови правоотношения, на следните длъжности: мениджър, мениджър логистика, главен готвач, помощник готвачи, шофьори лек автомобил — 2 лица. В тази връзка, от „Роял Нейчър“ ЕООД били изискани също писмени обяснения и документи относно лицата, които са обслужвали клиентите в обекта, за който се кандидатства /като сервитьор и барман/ през референтния период 28.11.2019 г. до 31.01.2020 г. и от 01.02.2020 г. до 29.02.2020 г.

При проверка и анализ на представените документи, е установено, че по част от фактурите формиращи оборота на лицето през референтите периоди за първа и втора фаза по процедура BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“, нямало приложени оферти или други документи, удостоверяващи организирано мероприятие, семинар или друго събитие от „РОЯЛ НЕЙЧЪР“ ЕООД, като за част от фактурите на са били представени платежни документи удостоверяващи разплащане по тях. По отношение на част от фактурите е установен предмет на доставка, който не кореспондира с твърдяната от дружеството икономическа дейност.

От страна на административния орган са изисквани и други документи, необходими за преценка дали правомерно са получени средства по предоставената безвъзмездна финансова помощ по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2095 и № BG16RFOP002-2.097 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

С оглед на всички събрани доказателства било установено, че видно от данните, посочени в т. 1 „Данни на кандидата“ от формуляра за кандидатстване на „Роял Нейчър“ ЕООД, кодът на основната дейност на дружеството, съгласно КИД-2008, е 56.29 „Други дейности по приготвяне и доставяне на храна“ и

жалбоподателят е кандидатствал за помощ в размер на 20 % от оборота без ДДС за обект с преустановена дейност на адрес: ресторант, [населено място], [улица] Г, КИД 56.29 „Дейности на ресторант и кетъринг“.

Относно изпълнението на условията по схема за подкрепа BG16RFOP002- 2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки“ и с оглед изискването в т. 11.1 "Критерии за допустимост на кандидатите", подточка 4 от Условията за кандидатстване, където е предвидено, че кандидатите трябва да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди с № № РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01-655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-20/15.01.2021 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. на министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа, и да развиват основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019 г.) в един от следните кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности (КИД - 2008 - Приложение 3 към настоящите Условия), един от които - 56 „Ресторантьорство“, от страна на органите по приходите било прието, че не са преустановени, включително частично, по смисъла на и за целите на условията за кандидатстване дейности, за упражняването на които са въведени със заповедите на министъра на здравеопазването някои утежнения (ограничения), например: определяне на максимален брой присъстващи, или ограничаване на присъствието чрез посочване на относителен спрямо общия капацитет, например 30 % или друг дял, упражняване на дейността само в части от търговския обект, разположени на открито, определяне на по-големи от обичайните за търговията отстояния и пр. Обстоятелството, че дружеството не е преустановило декларираната дейност се потвърждавало, освен от неговите собствени писмени обяснения, и от наличната информация в регистрите на НАП, от която е било видно, че дружеството продължавало да приготвя и доставя храна на трети страни, и съответно отчита получените плащания за извършената дейност. С оглед на това е прието, че дружеството жалбоподател не отговаря на условията, посочени в 1.4 на раздел 11.1 от Условията за кандидатстване, съответно за него не били изпълнени изискванията на чл. 26б ЗМДВИПП, и отпуснатата му помощ се явявала неправомерно получена.

С оглед на гореизложените факти и в резултат на проведеното административно производство, на основание чл. 166 от ДОПК във връзка с чл. 26б от ЗМДВИП, е издаден обжалвания АУПДВ № BG16RFOP002-2.095-0612 от 11. 04. 2022 г. издаден от началник сектор „Проверки“ в ТД на НАП С., с който са установени размер на неправомерно получените, средства - 35 334,94 лв., размер на дължимата законна лихва от 28.01.2021 г. до 11.04.2022 г. - 3539,97 лв. и от 01.04.2021 г. до 11.04.2022 г. в размер на 658,88 лв.

С жалба вх. № 53-06- 3502/21.04.2022 г. по регистъра на ТД на НАП С. издадения АУПДВ, е бил оспорен, като с решение № АУПДВ - 17 / 05. 05. 2022 г. на директора на ТД на НАП С., оспореният акт е бил потвърден, а жалбата на „Роял Нейчър“ ЕООД била отхвърлената като неоснователна.

При така изложената фактическа обстановка, съдът приема от правна следното:

Нормата на чл. 160, ал. 2 от ДОПК определя, че съдът преценява законосъобразността и обосноваването на ревизионния акт, като преценява дали е издаден от компетентен орган и в съответната форма, спазени ли са процесуалните и материалноправните разпоредби по издаването му. Следователно, съдът не се ограничава само с обсъждане

на основанията, посочени от оспорващия, а е длъжен въз основа на представените от страните доказателства да провери законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания за оспорване

Не се спори между страните, че обжалваният АУПДВ е издаден от компетентен орган. Съгласно разпоредбата на чл. 162, ал. 2, т. 8 от ДОПК, публични са вземанията за недължимо платени и надплатени суми, както и за неправомерно получени или неправомерно усвоени средства по проекти, финансирани от средства на Европейския съюз, включително свързаното с тях национално съфинансиране, които възникват въз основа на административен акт, включително финансови корекции, надплатен аванс, надхвърлени процентни ограничения, превишени позиции по бюджета на проекта, кръстосано финансиране, както и глобите и другите парични санкции, предвидени в националното законодателство и в правото на Европейския съюз. Изрично в чл. 26б, ал. 5, изречение първо и второ от ЗМДВИП е посочено, че Неправомерно получени средства, недължимо платени и надплатени суми се възстановяват ведно с лихвите по Закона за лихвите върху данъци, такси и други подобни държавни вземания от датата на получаване на средствата до датата на възстановяването им. Вземанията за възстановяване са публични държавни вземания.

Според чл. 16б, ал. 1 от ДОПК е предвидено, че установяването на публичните вземания се извършва по реда и от органа, определен в съответния закон. Съответният закон в случая е ЗМДВИП, в който в чл. 26б, ал. 5, изречение второ е предвидено, че актовете по чл. 16б от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс се издават от органи по приходите, оправомощени от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите.

Със Заповед № 3-ЦУ-3473/01.12.2021 г. на изпълнителния директор на НАП правомощията по за издаване на АУПДВ по чл. 26б, ал. 5 от ЗМДВИП са възложени на органите по приходите, посочени в Приложение 1 към заповедта. В случая процесния АУПДВ № BG16RFOP002-2.095-3285/24.03.2022 г. е издаден от Н. И. Н. на длъжност Началник сектор „Проверки“ като съгласно цитираната заповед тя е надлежно оправомощена да издаде обжалвания АУПДВ. Следователно обжалваният акт е издаден от материално компетентен орган.

Обжалваният АУПДВ е постановен в предвидената от закона писмена форма по смисъла на чл. 59, ал. 2 от АПК, като съдържа необходимите реквизити. Посочени са, както правните основания за издаването му, така и фактически основания. В обстоятелствена част подробно, точно и ясно са описани фактическите данни въз основа на които е установен размера на публичното вземане, представляващо неправомерно получени суми по две схеми за подпомагане. Административният орган е изложил мотиви за всяка една от сумите, подлежащи на възстановяване, с посочване на конкретни и подробни съображения защо същите следва да бъдат възстановени и в какъв размер. Актът съдържа ясни и разбираеми мотиви и съответен на тях диспозитив. Доколко те са правилни е въпрос, който трябва да се изследва във връзка със законосъобразността на акта.

Не се установяват и допуснати в хода на административното производство нарушения на процесуалните правила от категорията на съществените. Дружеството е уведомено за образуването административно производство по реда на чл. 26 от АПК ; органът е изяснил фактическата обстановка по смисъла на чл. 35 от АПК и е събрал необходимите доказателства в изпълнение на задължението си по чл. 36 от АПК. Издадения АУПДВ е надлежно връчен на дружеството, предоставена му е възможност за обжалване по административен ред, като решаващият орган се е произнесъл в срок.

Оспорения АУПДВ е материално незаконосъобразен.

Съгласно чл. 26б, ал. 2, изречение първо от ЗМДВИП, средствата по чл. 26б, ал. 1 се предоставят на микро, малки и средни предприятия, отговарящи на критерии и по ред, определени от Министерския съвет по предложение на министъра на икономиката, като, ал. 3 предвижда, че тези средства се превеждат по платежна сметка на съответното предприятие от НАП.

С Решение № 947/18.12.2020 г. Министерският съвет е дал съгласие Министерството на икономиката да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент - НАП, със средства по ОПИК, в размер 156 милиона лева. В т. 4 от това решение е предвидено, че администратор на помощта по посочената мярка е НАП. Целта на процедурата на директно предоставяне е да се осигурят средства за обезпечаване на плащанията към крайните ползватели по мярка "Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки", обявена и администрирана от НАП. В Приложение към т. 3 от цитираното решение подробно са описани одобрени критерии и ред, по които НАП предоставя на микро, малки и средните предприятия помощта. Според така одобрените критерии, като допустими са определени кандидатите, които са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно Закона за юридическите лица с нестопанска цел, не по-късно от 01.10.2020 г., отговарящи на изискванията за микро-, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия и Препоръка на Комисията от 6 май 2003 г. относно определението за микро, малки и средни предприятия (ОВ L 124, 20.5.2003 г., стр. 36) и които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди № РД-01-655/13.11.2020 г. и № РД-01-677/25.11.2020 г. на министъра на здравеопазването. Предвидено е подборът на предприятията да се основава на принципа на финансиране, основано на нуждите - съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като за финансиране ще бъдат предложени заявленията, които съответстват на критериите, по реда на тяхното постъпване, до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. Посочено е, че подробни критерии и ред, по които се предоставят средствата ще бъдат заложи в схема за набиране на заявления за подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки. Изпълнението на решението е възложено на Министъра на икономиката и на Изпълнителния директор на НАП.

В съответствие с чл. 26б, ал. 4 от ЗМДВИП, Националната агенция за приходите кандидатства въз основа на решение на управителния съвет за дейности по извършване на плащания към микро, малки и средни предприятия по, ал. 1 - 3 с европейски средства въз основа на сключен договор с управляващ орган на оперативна програма съгласно условията на съответния договор.

Съгласно чл. 26б, ал. 1 от ЗМДВИП, На микро, малки и средни предприятия, които в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка са преустановили дейността си след 1 ноември 2020 г., се предоставят безвъзмездни средства в размер на процент от оборота им без ДДС за същия календарен период в рамките на периода от 1 март 2019 г. до 29 февруари 2020 г. включително, за срок до отпадането на съответното основание за преустановяване на дейността. За предприятия, които след 1 януари 2020 г. са започнали/възобновили дейност, която е преустановена в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването, безвъзмездните средства са в размер на процент от оборота им без ДДС за предходния месец на месеца, през който е преустановена дейността. Средствата по предходното изречение се предоставят за всеки от месеците до отпадане на съответното основание за преустановяване на дейността,

като за непълен месец безвъзмездните средства се предоставят пропорционално на дните от месеца.

В разпоредбата на чл. 26б, ал. 2, изречение второ от ЗМДВИП е предвидено, че процедура чрез подбор на проектни предложения може да участват и безвъзмездна финансова помощ може да бъде предоставена на лица, които нямат публични задължения по чл. 162, ал. 2, т. 1 и 7 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс преди 1 януари 2020 г., установени с влязъл в сила акт на компетентен орган, или задълженията им са отсрочени, разсрочени или обезпечени, включително на лица, за които са налице основанията по чл. 54, ал. 1, т. 6 от Закона за обществените поръчки. Изпълнителният директор на НАП е одобрил Условия за кандидатстване и условия за изпълнение (Условията) за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020, Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16 RFOP002-2. 095 "Подкрепа чрез оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки", публично достъпни на адрес: https://nra.bg/wps/portal/nra/za-nap/P.-chrez-oboroten-kapital/dokumenti_podkrepa_oborote_n.kapital/4a65e04c-a0b9-41d9-891d-a122e08faf53, при срок за подаване на проектите - 20.01.2021 г., 16.30 часа. Целта на процедурата е осигуряване на оборотен капитал за МСП, засегнати от временните противоепидемични мерки, за преодоляване на икономическите последици.

В т. 11.1 "Критерии за допустимост на кандидатите", подточка 4 от Условията за кандидатстване, е предвидено, че Кандидатите трябва да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди с № № РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01-655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-20/15.01.2021 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. на министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа, и да развият основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019 г.) в един от посочените кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности (КИД - 2008 - Приложение 3 към настоящите Условия), един от които е 56.29 „Други дейности по приготвяне и предоставяне на храна“. Следователно, за да получат подпомагане, кандидатите следва да отговорят на предварително зададените материалноправни предпоставки, в това число и на критериите за допустимост по посочената т. 11.1.4 от Условията - да са преустановили или ограничили дейността си, както и да развият основна или допълнителна икономическа дейност (по данни за 2019 година) по някой от изрично описаните кодове.

Константна е съдебната практика, че Условията, утвърдени като част от документите по чл. 26, ал. 1 ЗУСЕСИФ (сега ЗУСЕФСУ), които са влезли в сила, са задължителни както за кандидатите, така и за органа, който ръководи административното производство. решения по адм. д. № 10164/2021 г.; по адм. д. № 10880/2021 г., по адм. д. № 9513/2021 г. (всички на състави от VII отд.); по адм. д. № 11249/2022 г. (състав на I отд.). В посочените съдебни решения предмет на проверка за законосъобразност е бил отказът за предоставяне на помощта, а не самите условия за кандидатстване, поради което е недопустим провеждането от съда на косвен съдебен контрол за законосъобразност на Условията. Дали конкретно условие е ограничително би подлежало на проверка, ако самите условия са обжалвани. Относно съдържащите се в тях критерии за предоставяне на помощта и реда за доказване на съответствие с тях кандидатът е бил предварително и надлежно запознат, като това се удостоверява с подписването на съответната декларация, задължително изискуема като приложение към проектното предложение.

В настоящото производство не се спори между страните относно вида и характера на

дейността на дружеството, както и че същото отговаря на изискванията да бъде прието като микро, малко и средно предприятие. Безспорен е факта, че обектът – ресторант, находящ се в [населено място], [улица].

Спори се между страните доколко правилно е тълкуването, дадено от административния орган във връзка с термините преустановяване и ограничаване на дейността, съдържащи се в приложимите към казуса материалноправни норми. Спори се също дали при определяне на безвъзмездната помощ следва да се вземат предвид и периодите през които дейността на жалбоподателя е била само ограничена.

Безспорно е, че жалбоподателят през относимия период е извършвал дейност с код 56.29 „Други дейности по приготвяне и предоставяне на храна“, която е в обхвата на КИД, посочени в Условиата, и съответно развиваната от дружеството дейност е допустима за финансиране. Конкретно дейността, за която е било заявено подпомагане е осъществявана. По искане на органа, извършващ проверката, дружеството чрез своя управител е представил пояснения, от които се установява, че през референтните периоди „Роял Нейчър“ ЕООД е осъществявало дейност единствено от продажба на здравословна храна на място в ресторанта в С., [улица], както и, че е осъществявало дейност единствено от продажби на здравословна храна чрез доставки по домовете и офисите на своите клиенти.

Според приетото в оспорения АУПДВ, задължението за възстановяване на вече предоставена безвъзмездна финансова помощ е по причина, че за периода след 21.12.2020 г., дейността в обекта, не е била преустановена, предвид на обстоятелството, че този обект имал право да работят, съгласно заповедите на министъра на здравеопазването и са реализирали обороти.

Действително в чл. 26б, ал. 1 ЗМДВИППП, на който се позовава административният орган, е предвидено, че безвъзмездна финансова помощ се предоставя на предприятия, които в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка са преустановили дейността си след 1 ноември 2020 г., за срок до отпадането на съответното основание за преустановяване на дейността.

Но както беше посочено по-горе, въведените с т. 11. 1, подточка 4 от влезлите в сила и задължителни за кандидатите и органа Условия, критерии за допустимост, изискват кандидатите да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповедите на министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа.

След като в Условиата не е дадено разяснение какво органът има предвид под "ограничаване на дейността", смисълът на посочения израз следва да се търси чрез общоупотребимия български език. Съгласно Тълковния речник на българския език, думата "ограничавам" означава намалявам количеството на нещо което имам, вземам, с което разполагам до определен размер, обикновено по някаква необходимост или за някаква цел; намалявам размерите, обхвата или времетраенето на някаква дейност, проява; стеснявам.

Административният орган е констатирал единствено липса на преустановяване на дейността на дружеството за конкретен период от време. За този период действително не е налице преустановяване на дейността, а ограничаването ѝ, в резултат на посочените в т. 11. 1, подточка 4 от Условиата заповеди. В конкретния случай дружеството не твърди преустановяване на дейността, а ограничаването ѝ, в каквато насока административният орган не е изложил мотиви в обжалвания административен акт.

С вече посочените заповеди на министъра на здравеопазването несъмнено е дадена възможност на търговски обекти от вида на процесните - ресторанти, да работят.

Няма съмнение, че тяхната дейност е била засегната от въведените противоепидемични мерки, тъй като е била ограничена по отношение на възможния за използване капацитет на заведението, кръга на потенциални клиенти и работното време. Съдът счита, че засягане е налице във всички случаи, в които има неблагоприятно въздействие върху правната сфера на адресатите от въведените противоепидемични мерки.

Наред с това видно от доказателствата по делото се установява, жалбоподателят през двата референтни периода е регистрирал спад на оборота със 70%, което е ограничило дейността на дружеството. С оглед на това принудително ограничаване на дейността на дружеството като резултат от наложените мерки, основателно е било отпуснато на жалбоподателя подпомагане. Следователно, в случая дружеството е отговаряло на всички нормативно предвидени условия и е получило безвъзмездната финансова помощ, поради което липсват предпоставките по чл. 26б, ал. 5 от ЗМДВИП за връщането ѝ.

Като е достигнал до противоположния извод при издаване на оспорения АУПДВ, административният орган незаконосъобразно е приел, че изплатената за двата референтни периода финансова помощ по двете фази на проекта, е недължимо получена.

По изложените съображения оспореният АУПДВ незаконосъобразен, като издаден при неправилно тълкуване и прилагане на материалния закон, поради което следва да бъде отменен.

По разноските по делото:

При този изход на спора и на основание чл. 143, ал. 1 АПК в полза на жалбоподателя следва да се присъдят разноски в общ размер на 2090 лв., от които 50 лв. платена държавна такса и 2040 лв. – платено адвокатско възнаграждение, съгласно представена фактура и платежно нареждане. Неоснователно е направено възражение за прекомерност на претендирания адвокатски хонорар, тъй като същия е определен в размер дори и под минимума посочен в чл. 7, ал. 2, т. 4 във вр. с чл. 8, ал.1 от Наредбата за минималните адвокатски възнаграждения.

Воден от горното, Административен съд София- град, Трето отделение, 70-ти състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалбата на „Роял Нейчър“ ЕООД,[ЕИК] със съдебен адрес: [населено място], [улица], офис 1, чрез адв. Д. Т., Акт за установяване на публично държавно вземане (АУПДВ) № BG16RFOP002-2.095-0612 от 11. 04. 2022 г. издаден от началник сектор „Проверки“ в ТД на НАП С., потвърден с Решение № АУПДВ - 17 / 05. 05. 2022 г. на директора на ТД на НАП С..

ОСЪЖДА Национална агенция за приходите да заплати на „Роял Нейчър“ ЕООД,[ЕИК], сума в размер на 2090 /две хиляди и деветдесет/ лева, представляваща разноски по делото.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: