

РЕШЕНИЕ

№ 681

гр. София, 08.02.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 16 състав,
в публично заседание на 10.11.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Ралица Романова

при участието на секретаря Гергана Мартинова , като разгледа дело номер **5970** 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) вр. с чл. 145 – 178 от Административно процесуалния кодекс (АПК).
Образувано е по жалба вх. № 21432/18.06.2021 г., по описа на Административен съд София град, подадена от ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място]-1421, [улица], представлявано от управителите З. Н. Ф.-И. и Ю. Л. П., срещу решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на главния директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентоспособност“ и ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност 2014 - 2020“, с което е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по проектно предложение с референтен номер BG16RFOP002-2.077-1468 по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа на средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

В жалбата на първо място се излагат аргументи за ненадлежно уведомяване за постановления отказ, чрез системата ИСУН 2020. На следващо място се твърди, погрешен подход при оценка на кандидата, тъй като комисията неправилно е приела, че е налице група от предприятия по смисъла на приложение 10 от Условията за кандидатстване. Конкретно се сочат мотиви, че участието на всеки от съдружниците с равни права във всяко от трите дружества Р., ЧНДГ У. И ЧСУ У. само по себе си не

създава „група от предприятия“, което да налага тяхната оценка по т. 18 от Регламент 651/2014 г. Освен това не е налице и предприятие майка, тъй като двамата съдружници и управители имат равни права във всяко едно от дружествата и не могат поради това да упражняват контрол и като група физически лица. Позовава се на § 1, т. 1 от ДР от ЗМСП, според която, за да се счита едно физическо лице за предприятие е необходимо то да извършва по занятие стопанска дейност, като изключение е налице в чл. 4, ал. 4, т. 3., ал. 8 на чл. 4, който говори за свързаност чрез физически лица, но когато те извършват една и съща дейност на един и същи пазар или на вертикално свързани пазари, но по своята същност действат като предприятия. Основава твърденията си и на § 1 от ДР на Закона за публичното предлагане на ценни книжа, към който препращат други закони регулиращи финансиране на дейности с публични средства и по-конкретно на т. 11, съгласно която „свързани лица“ са: а) лицата, едното от които контролира другото лице или негово дъщерно дружество; б) лицата, чиято дейност се контролира от трето лице; в) лицата, които съвместно контролират трето лице; г) съпрузите, роднините по права линия без ограничения, роднините по сребрена линия до четвърта степен включително и роднините по сватовство до четвърта степен включително. Сочи от своя страна и т. 14, която пояснява, че „контрол“ е налице, когато едно лице: а) притежава, включително чрез дъщерно дружество или по силата на споразумение с друго лице, над 50 на сто от броя на гласовете в общото събрание на едно дружество или друго юридическо лице; или б) може да определя пряко или непряко повече от половината от членовете на управителния или контролния орган на едно юридическо лице; или в) може по друг начин да упражнява решаващо влияние върху вземането на решения във връзка с дейността на юридическо лице. Във връзка с това прави заключение, че не е следвало УО да включва останалите дружества в разчетите относно показателя „затруднено финансово състояние към 2019 г.“, което прави решението неправилно. Иска се отмяна на решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на главния директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентоспособност“ и ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност 2014 - 2020“, тъй като е налице незаконосъобразност на процедурата относно преценката на условията за допустимост на класирания за финансова помощ кандидат ЧСУ У. О. в процедурата по отпускане на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 за подбор на проекти, реф. № BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“.

В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв. Г., който изразява становище за допустимост на жалбата и прави искане същата да бъде уважена по изложените в нея съображения Претендира разности, в това число държавна такса и адвокатско възнаграждение, изплатено при подаване на жалбата и явяване в заседание.

Ответникът – Главен директор на ГД „Европейски фондове за конкурентоспособност“ и ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 се представлява от юрк. Г., който счита жалбата за просрочена. По същество прави искане същата да бъде отхвърлена като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София град, в настоящия състав, като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено от

фактическа страна следното:

Съгласно чл. 26, ал. 1, изречение първо от ЗУСЕСИФ ръководителят на управляващия орган на програмата, съответно на водещата програма, утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти, а според ал. 6 на сочената норма утвърдените условия за кандидатстване и условия за изпълнение се публикуват на интернет страницата на съответната програма и в ИСУН заедно с обявата за откриване на процедурата чрез подбор.

Процесните условия за кандидатстване са одобрени като част от документацията за провеждане на процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М. на ОПИК със Заповед №РД 16-562/10.07.2020 г. на И. И. - и.д Главен директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентноспособност“ и Ръководител на Оперативна програма „Иновации и конкурентноспособност“ 2014-2020 г. /компетентен орган, съгласно Заповед № №РД-16-458/12.06.2020 г. на министъра на икономиката/.

Със Заповед № РД-16-850/08.09.2020 г. на Р. на ОПИК И. И. е определен състава на оценителната комисия за разглеждане, оценка и класиране на подадени проектни предложения по процедура на подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“, по приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М. на ОПИК. Тази Заповед е изменена със Заповед № РД-16-263/07.10.2020 г.

Със Заповед № РД – 16-1454/21.12.2020 г. на Р. на ОПИК И. И. е изменена Заповед №РД 16-562/10.07.2020 г., като са направени допълнения в пакета документи за провеждане на процедурата в т. 27.1, чрез добавяне на текста: „Документите, изискани с поканата за подписване на административен договор за безвъзмездна финансова помощ следва (когато това е посочено в поканата) да бъдат подписани с валиден КЕП от лицата, които са официални представляващи на кандидата и са вписани като такива в ТР и Регистъра на Ю., както и да бъдат прикачени в ИСУН 2020. В този случай, следва документите (включително административния договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (Приложение 11 към Условията за изпълнение) да бъдат подписани с валиден КЕП на локалния компютър като е препоръчително подписването да е чрез attached signature – файл и подпис в един документ. Детайлните указания по отношение на подписването с КЕП и прикачването на документите в ИСУН 2020 ще бъдат описани в поканата за подписване на административен договор за безвъзмездна финансова помощ“.

Видно от т. 21. „Ред за оценяване на проектните предложения“ от Условията за кандидатстване /УК/ е посочено, че на основание чл. 21, ал. 1, т. 2 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, (Загл. доп. – ДВ, бр. 44 от 2020 г., в сила от 14.05.2020 г.), Управляващите органи на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове имат право да отпускат безвъзмездна финансова помощ при опростени правила. В този смисъл в УК е посочено, че подборът на проектни предложения ще се основава на принципа на финансиране, основано на нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като всички проектни предложения, подадени в срок, ще

се оценяват в съответствие с Критериите и методологията за оценка на проектните предложения съгласно Приложение 6 към УК. Предвидено е първият етап на оценка да включва административно съответствие и допустимост /т.21.1/, като на проверка подлежат следните обстоятелства: отнася ли се проектното предложение за обявената процедура за подбор на проекти; налице ли са всички документи, представени и попълнени съгласно изискванията, посочени в т. 24 от УК; въз основа на Формуляра за кандидатстване и представените документи налице ли съответствие на кандидатите и проектите с критериите за допустимост, посочени в УК. Посочено е, че само проектни предложения, преминали успешно оценка на административното съответствие и допустимостта, подлежат на техническа и финансова оценка. Предвидено е, че след приключване на оценката на административното съответствие и допустимостта, на интернет страницата на Управляващия орган (www.opic.bg) и в ИСУН 2020 се публикува списък на проектните предложения, които не се допускат до техническа и финансова оценка, като се посочват и основанията за недопускане. Вторият етап на оценка включва техническа и финансова оценка, която се извършва само за проектните предложения, които са преминали успешно оценка на административно съответствие и допустимост. Критериите за техническа и финансова оценка на проектните предложения по процедурата са изчерпателно изброени в Приложение 6 към УК.

В т. 27.1 от УК е разписана процедурата за уведомяване на неуспелите и одобрените кандидати и сключване на административни договори за безвъзмездна финансова помощ. При одобрен оценителен доклад от кандидатите се изискват документи, които са изчерпателно изброени в УК. На проверка подлежат и следните обстоятелства: 1. за наличие на свързани предприятия, осъществяващи сходна дейност и 2. за липса на затруднено положение и на ниво група.

По отношение на второто е посочено, че преди сключване на административен договор Управляващият орган ще извършва документална проверка на декларираното от одобрените кандидати обстоятелство и на ниво група, касаещо затруднено положение към 31.12.2019 г. Направено е пояснение, че преди сключване на административен договор, в случай че е приложимо, кандидатите следва да представят Счетоводен баланс за 2019 г. по отношение на предприятията, с които формират група - копие, заверено от кандидата. Посочено е, че в случай че при проверката на посочения документ бъде установена липса на документи и/или друга нередовност и същите са оповестени в Търговския регистър и регистъра на Ю. и са в идентичен формат на образеца, в който са подадени към НСИ, документите няма да бъдат изисквани като това обстоятелство ще се проверява по служебен път съгласно чл. 23, ал. 6 от Закона за търговския регистър и регистъра на Ю..

В УК са изброени и документите, които кандидатите следва да представят в оригинал и които се изискват с поканата за подписване на административния договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

Ръководителят на Управляващия орган взема мотивирано решение за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ в следните случаи: - за всяко проектно предложение, включено в списъка на предложените за отхвърляне проектни предложения и основанието за отхвърлянето им, включен в доклада за работата на оценителната комисия; - при несъгласие на кандидата да сключи административен договор за предоставяне на БФП; - за проектни предложения, при които се предвижда финансиране в нарушение на чл.4, ал. 4 на ЗУСЕСИФ; - на кандидат, който не

отговаря на изискванията за бенефициент или не е представил в срок доказателства за това; - за проектни предложения, при които държавната помощ е недопустима или се надхвърлят прагът на допустимата държавна помощ.

Мотивираното решение, с което се отказва предоставянето на безвъзмездна помощ се издава по отношение на всеки от кандидатите, включени в списъка на предложените за отхвърляне проектни предложения и основанията за отхвърлянето им в срок до 10 дни от одобрение на доклада на оценителната комисия. В срок до 10 работни дни от получаване на решението кандидатът може да поиска писмено допълнителни разяснения относно основанията за класирането/отхвърлянето му.

В т.11.1 от УК изчерпателно са изброени критериите за допустимост на кандидатите, като в подточка 7 е посочено, че „към 31 декември 2019 г. предприятието-кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията).“ Изрично е подчертано, че проверката на кандидатите (и на ниво група) ще се извършва в съответствие с определението за затруднено положение по чл. 2, пар. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 въз основа на декларирани от кандидатите данни в декларацията за финансови данни (Приложение 2). Пояснено е, че проверката на декларираното обстоятелство ще се извършва преди влизане в сила на договора за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. кандидатства за безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, по процедура за подбор на проекти предложения BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ с проектно предложение № BG16RFOP002-2.077-1468, ведно с приложенията към него.

На основание чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ, на 05.01.2021 г. ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. е уведомено, чрез системата ИСУН, че след проведената оценка и одобрение на оценителния доклад от Р. на ОПИК проектно му предложение е получило общо 22.00 точки и е включено в списъка на проектните предложения под № 5, одобрени за финансиране по горепосочената процедура, с максимален размер на безвъзмездната финансова помощ 150 000.00 лева. Във връзка с изменение на Условието за кандидатстване по процедурата, осигуряващо извършване на процеса по договаряне през ИСУН 2020 са изисквани допълнително документи, както следва: заявление за профил за достъп на ръководител на бенефициента до ИСУН 2020 и/или заявление за профил за достъп на упълномощени от бенефициента лица до ИСУН 2020; справки за обобщените параметри на предприятието, което подава декларация за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 на ЗМСП; разяснения в свободен текст относно наличие/липса на свързаност в случаите, когато физическите лица, притежаващи повече от 50% от капитала на кандидата (самостоятелно или с група от физически лица, които действат съвместно), имат и участие в капитала на трети юридически лица, извършващи своята дейност или част от нея на същия съответен пазар или вертикално свързани пазари, и биха могли да осъществяват някое от отношенията по чл. 4, ал. 8 от ЗМСП (ако е приложимо); документи, относими и отразяващи разпределението на капитала на кандидата за периода, за който се декларират данни в декларацията за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4

от ЗМСП; отчет за приходите и разходите, счетоводен баланс и отчет за заетите лица, средствата за работна заплата и други разходи за труд, във формат идентичен на този, в който са подадени към Националния статистически институт (НСИ) на кандидата за 2017 г.; нова декларация, че кандидатът е запознат с Условието за кандидатстване и Условието за изпълнение и др. В писмото с гриф „Важно“ изрично е посочено, че: 1. преди сключване на административен договор Управляващият орган ще извършва документална проверка на декларираните от одобрените кандидати статус и на ниво група, касаещ затруднено положение към 31.12.2019 г.; 2. преди сключване на административен договор, Управляващият орган извършва проверка на декларираните от одобрените кандидати обстоятелства на ниво „група“. Проверката и определянето на „група“ ще се извършва по отношение на предприятие майка и всички негови дъщерни предприятия, като: „предприятие майка“ означава предприятие, което контролира едно или повече дъщерни предприятия и съответно „дъщерно предприятие“ означава предприятие, което се контролира от предприятие майка, включително дъщерно предприятие на крайно предприятие майка. Проверката включва преценка във връзка с наличието на икономически субект (кандидат), имащ общ източник на контрол на основание не само представения консолидиран финансов отчет (за група предприятия), но и наличната информация в публичните регистри (вкл. Търговския регистър и регистъра на Ю.), отчитайки възможността общия източник на контрол да се осъществява, както от предприятия, така и от физически лица, участващи в управлението им и т.н. От УО на ОПИК е указано, че изисканите документи следва да бъдат представени в отговор на изпратеното от страна на Управляващия орган на ОПИК чрез модул „Комуникация с УО“ в ИСУН 2020 искане, в срок до 30 (тридесет) календарни дни, считано от деня следващ този на отваряне на комуникацията. Изрично е подчертано, че УО на ОПИК може да изиска отново представяне на допълнителни документи в срока, посочен в поканата, като в тази връзка е препоръчано на кандидата документи да се изпращат своевременно чрез модул „Комуникация с УО“ в ИСУН 2020, без да се чака крайния срок за представянето им.

В отговор от страна на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. на 13.01.2021, чрез системата ИСУН са изпратени документи, по отношение на които е установено, че е налице пречка за събиране на съответните доказателства, поради което на 15.01.2021 г. от кандидата са изискани повторно: разяснения в свободен текст относно наличие/липса на свързаност по отношение на ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О., ЕИК:[ЕИК], ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О., Булстат:[ЕИК] и Р. О., ЕИК:[ЕИК]; декларацията за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 от ЗМСП; справки за обобщените параметри на предприятието, което подава декларация за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 от ЗМСП; документи, относими и отразяващи разпределението на капитала на свързаните предприятия за периода, за който се декларират данни в декларацията за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 от ЗМСП; отчет за приходите и разходите, счетоводен баланс и отчет за заетите лица, средствата за работна заплата и други разходи за труд, във формат идентичен на този, в който са подадени към Националния статистически институт (НСИ), за всички

свързани предприятия и предприятия-партньори за последните три приключени/последователни финансови години, като в случай че кандидатът е посочил наличие на свързани предприятия и предприятия-партньори в Справките за обобщените параметри на предприятието, което подава декларация за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 на Закона за малките и средните предприятия (ЗМСП), то трябва да представи и Отчет за приходите и разходите, Счетоводен баланс и Отчет за заетите лица, средствата за работна заплата и други разходи за труд, във формат идентичен на този, в който са подадени към Националния статистически институт (НСИ), за всички свързани предприятия и предприятия-партньори за последните три приключени/последователни финансови години. На ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. е даден срок за отговор до 17.01.2021 г.

На 16.01.2021 г., чрез ИСУН са изпратени следните документи: декларация по чл. 3 и чл. 4 от ЗМСП, счетоводни документи и разяснение. В последното е посочено, че ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О., ЕИК:[ЕИК] и ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О., БУЛСТАТ:[ЕИК] са едно и също юридическо лице, като собственици на същото са З. Ф.-И., с 50% дялово участие и Ю. П., с 50% дялово участие. Р. О. се притежава от З. Ф.-И. и Ю. П., където разпределението на дяловото участие е идентично. В този смисъл от кандидата е посочено, че З. Ф.-И. и Ю. П. притежават като група, повече от половината от броя на гласовете в общото събрание на предприятията, право да назначават или освобождават повече от половината от членовете на управителния орган на предприятията, право да упражняват решаващо влияние върху предприятията по силата на договор, сключен между тях, или на клауза в неговия устав, учредителен договор или друг учредителен акт и контролират самостоятелно повече от половината от броя на гласовете в общото събрание на предприятията по силата на споразумение със съдружници. В заключение е посочено, че е налице свързаност между търговските дружества.

С Решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на Р. на ОПИК на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по проектно предложение с референтен номер BG16R.FOP002-2.077-1468, с наименование: „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, в рамките на Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на ОПИК. Причина за отказа е, че кандидатът не отговаря на изискването за бенефициент, посочено в подточка 7) на т. 11.1. „Критерии за допустимост на кандидатите“ от УК – „към 31 декември 2019 г. предприятието-кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията)“. От мотивите за отказа е видно, че е извършена служебна проверка в ТР и РЮЛНЦ, при която е установено, че към 31.12.2019 г. собственици и управители на кандидата ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. са З. Н. Ф.-И. (с дялове от 50,00%) и Ю. Л. П., (с дялове от 50,00%), които едновременно с това са и собственици и управители в същото дялово

съотношение и в две други дружества Р. О. и ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О.. Отчетено е и даденото от кандидата разяснение по реда на чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ. Във връзка с това е прието за безспорно, че дружествата ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., Р. О. и ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О. формират група предприятия по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията. УО на ОПИК се е позовал и на вписванията в счетоводните баланси на горепосочените предприятия за 2019 г. и определението дадено в Приложение 10 от УК /използвани съкращения/ на „предприятие в затруднено положение“, като е направил извод, че при изчисляване на данните на предприятията, формиращи група сумата на т. III „Резерв от последващи оценки“, т. IV „Резерви“, т. V „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и т. VI „Текуща печалба (загуба)“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс, е отрицателна стойност: - 105 хил. лв., която надвишава 50% от сумата на т. I „Записан капитал“ и т. II „Премии от емисии“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в счетоводния баланс: 5 хил. лв. Във връзка с направеното установяване УО на ОПИК е заключил, че групата предприятия (формирана от кандидата и свързаните му дружества) към 31.12.2019 г. се намира в състояние на затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията.

Решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на Р. на ОПИК е изпратено на жалбоподателя с Уведомление с изх. № 26-Ч-4/19.02.2021 г. и получено от него на 26.05.2021 г.

По делото са приобщени писмените доказателства, съставляващи административната преписка, представени от ответника.

При така установената фактическа обстановка, съдът намира от правна страна следното:

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, който на основание чл.27 ал.1 във връзка с чл.38 т.3 от ЗУСЕСИФ подлежи на обжалване пред съд. С оспорения акт пряко са засегнати правата и законните интереси на жалбоподателя. Административният акт е връчен на жалбоподателя на 26.05.2021 г., което е видно от известие за доставка на л. 152 от делото. Жалбата е депозирана на 02.06.2021 г., чрез административния орган в преклузивния 14-дневен срок по чл.149 ал.1 от АПК, който изтича на 09.06.2021 г., поради което същата е допустима.

Възражението на ответника, че Решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на Р. на ОПИК е връчено на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. на 17.05.2021 г. е неоснователно, тъй като не се подкрепя от събраните по делото доказателства. За доказване на тези твърдения е представено известие за доставка, от което е видно, че на 17.05.2021 г. на жалбоподателя е връчено писмо с рег. № 26-Ч-4/11.05.2021 г. Същото обаче се различава по номер, дата и съдържание от процесното, тъй като с него кандидатът е информиран в отговор на негово писмо, че не е налице неспазване на нормативната уредба и бездействие от страна на администрацията във връзка с процедурата по предоставяне на безвъзмездна финансова помощ. Видно от известие за доставка /л. 152 от делото/ на жалбоподателя е връчена пратка

№26-ч-4/19.02.2021 г., което съвпада с изх. номер на писмото, с което оспореното решение е изпратено на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О.. В този смисъл съдът приема, че жалбата е подадена в срок. Дори да се приеме, че Решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на Р. на ОПИК е надлежно връчено на 21.05.2021 г. на пълномощник на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., съгласно изписването на л.225 от делото, то депозираната жалбата отново е в срок, тъй като 14-дневния срок по чл.149 ал.1 от АПК изтича на 04.06.2021 г.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Въз основа на резултатите от извършените оценка на административно съответствие и допустимост, техническа и финансова оценка на подадените в обявената процедура проектни предложения, от назначена от УО комисия се изготвя оценителен доклад със съдържание по чл. 35 от ЗУСЕСИФ. Съгласно разпоредбата на чл. 36, ал. 1 от ЗУСЕСИФ в 10-дневен срок от получаване на оценителния доклад с приложените към него документи ръководителят на управляващия орган: 1. одобрява доклада; 2. връща доклада за провеждане на оценяването и класирането от етапа, където са допуснати нарушения, когато те са отстраними или 3. не одобрява доклада, когато в процедурата са допуснати съществени нарушения. Съобразно чл. 36, ал. 2 от закона при одобрен оценителен доклад кандидатите от списъка по чл. 35, т. 1, а в случаите по чл. 37, ал. 2 – и от списъка по чл. 35, т. 2, се поканват да представят в 30-дневен срок доказателства, че отговарят на изискванията за бенефициент, включително на условията, посочени в документите по чл. 26, ал. 1, ако същите не са приложени към формуляра за кандидатстване. Съгласно чл. 38, т. 3 от ЗУСЕСИФ в 10-дневен срок от одобряването на оценителния доклад, съответно от изтичането на срока по чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ, както е в конкретния случай, Р. издава мотивирано решение, с което отказва предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидат, който не отговаря на изискванията за бенефициент или не е представил в срок доказателства за това.

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. С решение № 574 от 13.07.2016 г. на МС е определен за управляващ и сертифициращ орган на ОПИК - Министерство на икономиката на РБ, съответно за ръководител на УО на ОПИК – министъра на икономиката. Със своя заповед № РД-16-635 от 30.07.2020 г. /л.89/ министърът на икономиката е определил И. И., изпълняваща длъжността главен директор на главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“ при Министерство на икономиката на РБ за лице, което да изпълнява функциите на Р. на ОПИК с всички произтичащи от това права, отговорности и задължения. В този смисъл оспореното решение се явява издадено от компетентен орган. На следващо място актът е издаден в съответствие с изискванията на чл. 59, ал. 2 от АПК, като съдържа фактическите и правните основания за издаването му. В същия са посочени конкретни обстоятелства и правни изводи, въз основа на които е отказано предоставянето на финансовата помощ.

Съдът приема, че оспореният акт е издаден при липса на съществено нарушение на административнопроизводствените правила и при

съобразяване с целта на закона. Производството по предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по конкретната процедура е осъществено изцяло в съответствие с утвърдените условия за кандидатстване. Оценяването на проектното предложение от определената със заповед №РД-16-850 от 08.09.2020 г. на Р. на ОПИК 2014-2020 г. оценителна комисия, изменена със Заповед № РД-16-963/07.10.2020 г., във връзка с осъществяването на документална допустимост на кандидатите в процедурата и сключване на административни договори за предоставяне на БФП са съобразени с регламентирания ред за извършване на необходимите проверки. В случая, видно от представените по делото доказателства в съответствие с разпоредбата на чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ на кандидата ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. е изпратена покана за представяне на доказателства, че отговарят на изискванията за бенефициент, включително на условията, посочени в документите по чл. 26, ал. 1, ако същите не са приложени към формуляра за кандидатстване.

Спорът по делото се свежда на първо място до това дали кандидатът попада в определението „група предприятия“, съгласно Приложение 10 „Използвани съкращения“ към Условията за кандидатстване и на второ място отговаря ли на изискванията за бенефициент по смисъла на подточка 7) на т. 11.1. „Критерии за допустимост на кандидатите“ от УК – „към 31 декември 2019 г. предприятието-кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията)“.

Утвърдената по съответния ред от Р. на ОПИК документация по процедурата, в която са включени и условията за кандидатстване, е със задължителен характер спрямо кандидатите, чиито проектни предложения подлежат на допускане и оценка, т. е. актът, с който те се утвърждават, обективира в себе си изричното волеизявление на административен орган, с което се създават конкретни права и задължения.

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 жалбоподателят е бил предварително и надлежно запознат, като това се удостоверява с подписването на съответната декларация, задължително изискуема като приложение към проектното предложение.

По отношение на първия спорен въпрос следва да се посочи, че определението за понятието група се съдържа в Приложение 10 „Използвани съкращения“ към Условията за кандидатстване. Видно от съдържанието на същото е, че „Група“ означава предприятие майка и всички негови дъщерни предприятия, като: „предприятие майка“ означава предприятие, което контролира едно или повече дъщерни предприятия и съответно „дъщерно предприятие“ означава предприятие, което се контролира от предприятие майка, включително дъщерно предприятие на крайно предприятие майка.

В обхвата на „група“ се включват както предприятия, имащи общ източник на контрол и изготвящи консолидиран финансов отчет (за група

предприятия), така и предприятия, които не са включени в консолидация, но въпреки това при тях също е налице общ източник на контрол, осъществяван, както от предприятия, така и от физически лица, участващи в управлението им.

В настоящия случай видно от доказателствата по делото жалбоподателят попада в даденото определение. Безспорно е, а и от доказателствата се установява, че към 31.12.2019 г. собственици и управители на кандидата ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. са З. Н. Ф.-И., с дялове от 50,00% и Ю. Л. П., с дялове от 50,00%. Същите едновременно с това са и собственици и управители и в дружествата Р. О. и ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О., като дяловото съотношение е същото. В приобщеното по делото писмено разяснение от 16.01.2021 г. /л. 215/ от страна на жалбоподателя е заявено, че е налице свързаност между посочените дружества, като изрично е направено и позоваване на факти, дали основание на самия жалбоподател да заключи, че собствениците на капитала на посочените дружества - З. Ф.-И. и Ю. П. действат съвместно като група от физически лица.

В жалбата си до съда ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. отрича направените от него в хода на кандидатстване по процедурата изявления като в допълнение сочи, че комисията неправилно е приела, че е налице група от предприятия по смисъла на приложение 10 от УК, тъй като всеки от съдружниците е с равни права във всяко от трите дружества, което само по себе си не създава „група от предприятия“, което да налага тяхната оценка по т. 18 от Регламент 651/2014 г. от една страна, и от друга не е налице и предприятие майка, което да контролира другите предприятия, тъй като двамата съдружници и управители имат равни права във всяко едно от дружествата и не могат поради това да упражняват контрол и като група физически лица.

В настоящия случай жалбоподателят попада в хипотезата, допълващата основното определение на понятието „група“ в частта предприятия, които не са включени в консолидация, но въпреки това при тях също е налице общ източник на контрол, осъществяван, както от предприятия, така и от физически лица, участващи в управлението им, тъй като по отношение на трите дружества е налице общ източник на контрол, осъществяван от физически лица, а именно З. Ф.-И. и Ю. П..

По отношение на втория спорен по делото въпрос следва да се посочи, че в т.11.1 от УК изчерпателно са изброени критериите за допустимост на кандидатите, като в подточка 7 е посочено, че „към 31 декември 2019 г. предприятието-кандидат не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията).“ Изрично е подчертано, че проверката на кандидатите (и на ниво група) ще се извършва в съответствие с определението за затруднено положение по чл. 2, пар. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 въз основа на декларирани от кандидатите данни в декларацията за финансови данни (Приложение 2). Пояснено е, че проверката на декларираното обстоятелство ще се извършва преди влизане в сила на договора за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

Съгласно чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 на Комисията „предприятие в затруднено положение“ означава предприятие, по отношение на което е изпълнено поне едно от следните обстоятелства:

а/ в случай на дружество с ограничена отговорност (което не е М., което съществува по-малко от три години или, за целите на допустимостта за помощите за рисково финансиране, М., което е извършило своята първа търговска продажба преди най-много 7 години и което отговаря на условията за инвестиции за рисково финансиране въз основа на извършен от избрания финансов посредник финансов и правен анализ), когато неговият записан акционерен капитал е намалял с повече от половината поради натрупани загуби. Такъв е случаят, когато приспадането на натрупаните загуби от резервите (и всички други елементи, които по принцип се считат за част от собствения капитал на дружеството) води до отрицателен кумулативен резултат, който надхвърля половината от записания акционерен капитал. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество с ограничена отговорност“ се разбира по-специално видовете дружества, посочени в приложение I към Директива 2013/34/ЕС (37), а понятието „акционерен капитал“ включва, когато е уместно, премии от акции;

б/ в случай на дружество, при което поне някои съдружници носят неограничена отговорност за задълженията на дружеството (което не е М., което съществува по-малко от три години или, за целите на допустимостта за помощите за рисково финансиране, М., което е извършило своята първа търговска продажба преди най-много 7 години и което отговаря на условията за инвестиции за рисково финансиране въз основа на извършен от избрания финансов посредник финансов и правен анализ), когато капиталът, вписан в баланса на дружеството, е намалял с повече от половината поради натрупани загуби. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество, при което поне някои съдружници носят неограничена отговорност за задълженията на дружеството“, се разбира по-специално типовете дружества, посочени в приложение II към Директива 2013/34/ЕС;

в/ когато предприятието е в процедура по колективна несъстоятелност или отговаря на критериите на своето вътрешно право, за да бъде обект на процедура по колективна несъстоятелност по искане на неговите кредитори;

г/когато предприятието е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията, или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране.

В Приложение 10 „Използвани съкращения“ към Условията за кандидатстване също е дадено определение на понятието „предприятие в затруднено положение“ - Съгласно чл. 2, пар. 18 от Регламент (ЕО) № 651/2014 предприятие в затруднено положение е предприятие, по отношение на което е изпълнено поне едно от следните обстоятелства:

1. В случай на акционерно дружество, дружество с ограничена отговорност, командитно дружество с акции или кооперация или други дружества по Приложение I към Директива 2013/34/ЕС (което не е М., което съществува по-малко от три години), когато неговият записан акционерен капитал е намалял с повече от половината поради натрупани загуби. Такъв е случаят, когато приспадането на натрупаните загуби от резервите (и всички

други елементи, които по принцип се считат за част от собствения капитал на дружеството) води до отрицателен кумулативен резултат, който надхвърля половината от записания акционерен капитал. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество с ограничена отговорност“ се разбира по-специално видовете дружества, посочени в приложение I към Директива 2013/34/ЕС, а понятието „акционерен капитал“ включва, когато е уместно, премии от акции.

Преценката относно обстоятелството по т. 1 се извършва по следния начин:

Едно предприятие ще бъде считано за предприятие в затруднено положение, когато сумата на т. III „Резерв от последващи оценки“, IV „Резерви“, V „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и VI „Текуща печалба (загуба)“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс на съответното предприятие е отрицателна стойност, която надвишава 50 % от сумата на т. I „Записан капитал“ и II „Премии от емисии“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс .

2. В случай на събирателно дружество или командитно дружество, или други лица по Приложение II към Директива 2013/34/ЕС (което не е М., което съществува по-малко от три години), когато капиталът, вписан в баланса на дружеството, е намалял с повече от половината поради натрупани загуби. За целите на настоящата разпоредба под понятието „дружество, при което поне някои съдружници носят неограничена отговорност за задълженията на дружеството“, се разбира по-специално типовете дружества, посочени в приложение II към Директива 2013/34/ЕС.

3. Когато предприятието е в процедура по колективна несъстоятелност или отговаря на критериите на своето вътрешно право, за да бъде обект на процедура по колективна несъстоятелност по искане на неговите кредитори.

4. Когато предприятието е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията, или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране.

На първо място от представените по делото доказателства, а именно декларация за финансови данни се установява, че кандидатът ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О. е декларирал, че представляваното от него предприятие (и на ниво група) към 31.12.2019 г. не е в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията).

По делото са приобщени счетоводни баланси към 31.12.2019 г. и отчети за приходи и разходи за 2019 г. за трите дружества /за които както вече се посочи съдът приема, че са група от предприятия/. Във връзка с това следва да се посочи, че между страните не е налице спор относно стойностите на капитала, натрупаните загуби и т.н, а и от посочените документи се установяват следните стойности /в хил. лв./:

1. По отношение на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О.: Записан капитал - код 05100 – 0 лв.; Премии от емисии - код 05200 – 0 лв.; Резерви от последваща оценки - код 05300 – 0 лв.; Резерви- код 05400 – 0 лв.; Натрупана печалба (загуба) от минали години- код 05500 – 88,00 лв.; Текуща печалба

(загуба) - код 05600 – 150,00 лв.;

2. По отношение на Р. О.: Записан капитал - код 05100 – 5,00лв.; Премии от емисии - код 05200 – 0 лв.; Резерви от последваща оценки - код 05300 – 0 лв.; Резерви- код 05400 – 2,00 лв.; Натрупана печалба (загуба) от минали години- код 05500 – -373,00,00 лв.; Текуща печалба (загуба) - код 05600 – - 44,00 лв.;

3. По отношение на ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О.: Записан капитал - код 05100 – 0,00лв.; Премии от емисии - код 05200 – 0 лв.; Резерви от последваща оценки - код 05300 – 0 лв.; Резерви- код 05400 – 0,00 лв.; Натрупана печалба (загуба) от минали години - код 05500 – 26,00 лв.; Текуща печалба (загуба) - код 05600 – 46,00 лв.

При тези стойности съдът приема, че административния орган правилно е приложил цитираната нормативна база и правила, като е приел, че при изчисляване на показателите за затруднено положение по данни от счетоводните баланси на дружествата /формиращи група/ е налице отрицателна стойност – 105 хил. лв., формирана от т. III „Резерв от последващи оценки“, т. IV „Резерви“, т. V „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и т. VI „Текуща печалба (загуба)“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите. Доколкото тази стойност надвишава 50% от сумата на т. I. „Записан капитал“ и т. II „Премии от емисии“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс в размер на 5 хил. лв. се потвърждава, че групата предприятия (ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., Р. О. и ЧАСТНА Н. ДЕТСКА ГРАДИНА У. О.) към 31.12.2019 г. се намира в затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) №651/2014 на Комисията.

Административният орган правилно е приложил закона и одобрените условия за кандидатстване и изпълнение по процедурата, поради което съдът прави извод, че оспореното решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на ръководителя на Управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. и Главен директор на ГД „Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката, с което е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на проектно предложение BG16RFOP002-2.077-1468, с наименование: „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа за средни предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, в рамките на Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“ на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014 – 2020 г. е законосъобразно, а жалбата се явява неоснователна.

Ответникът в настоящото производство е отправил надлежна претенция за присъждане на съдебни разноски, която с оглед изхода на делото се явява основателна. По реда на чл.78 ал.8 от ГПК във връзка с чл.37 от Закона за правната помощ и чл.24 от Наредбата за заплащане на правната помощ, следва да бъде определено юрисконсултско възнаграждение в размер на 100 лева.

Така мотивиран на основание чл. 172, ал. 2 от АПК,
Административен съд - С. град, Трето отделение, 16 – ти състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., ЕИК[ЕИК], срещу решение № РД-16-160/10.02.2021 г. на главния директор на Главна дирекция „Европейски фондове и конкурентоспособност“ и ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност 2014 - 2020“, с което е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по проектно предложение с референтен номер BG16RFOP002-2.077-1468 по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.077 „Подкрепа на средни предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19 по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г.

ОСЪЖДА ЧАСТНО СРЕДНО УЧИЛИЩЕ У. О., ЕИК[ЕИК] да заплати на ръководителя на Управляващия орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. и Главен директор на ГД „Европейски фондове за конкурентоспособност“ в Министерство на икономиката сумата от 100,00 лева /сто лева/ за разноски по делото, представляващи юрисконсултско възнаграждение.

Решението може да се обжалва пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщението до страните за изготвянето му и получаването на препис от съдебния акт.

Съдия: