

РЕШЕНИЕ

№ 6380

гр. София, 01.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 54 състав,
в публично заседание на 07.10.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Атанас Николов

при участието на секретаря Ирена Йорданова, като разгледа дело номер **3824** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е образувано по жалба на Н. „Български пътеводител“ с ЕИК[ЕИК] срещу Решение № РД-02-14-320/24.03.22г. издадено от Д. Г., в качеството си на директор и ръководител на управляващия орган по програма „И.-И. за ТГС Република България- Република С. 2014-2020г.“, с което на жалбоподателя е определена финансова корекция в размер на 25 % от допустимите разходи, финансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове, по Договор от 29.10.2020 г. с изпълнител Ю. С. „БГ-Строй“ ООД на стойност 3000 евро.

В жалбата се излагат твърдения за материални и процесуални нарушения от страна на УО при издаване на оспореното решение, като се излагат конкретни твърдения за липса на нарушение, налагащо финансова корекция. Иска се отмяна на решението.

В с.з. страните, чрез процесуални представители поддържат излажоните в жалбата, респ. в отговора си към нея твърдения, като желаят постановяване на решение от съда в твърдения от тях смисъл.

СГП уведомени, не изпращат представител.

По фактите.

В изпълнение на Проект с пер. № СВ007.2.13.225 „QuesTour - Valorisation and capitalization of unexplored tourism cultural and historical routes in the cross-border region

В.-С." / "Валоризация и капитализиране на неизследвани туристически културни и исторически маршрути в трансграничния регион България-С." („Проекта“), финансиран с Договор за безвъзмездна финансова помощ № РД-02-29-59 / 21.04.2020 по Програмата И. - И. за ТГС Република България - Република С. 2014-2020 г. („Договора за безвъзмездна финансова помощ“) с партньор Национален Туристически клъстер „Българският пътеводител“ Сдружението в качеството си на бенефициент е следвало да възложи на външен експерт услуга с предмет "Изготвяне на тръжни процедури по проект".

Прогнозната стойност на услугата е 3000.00 евро с ДДС, респ. 5867.40 лева с ДДС. В тази връзка погрешно в Решението е посочено, че прогнозната стойност на услугата е 3000 евро без ДДС (т. 1.3. Становище на Управляващия орган, с . 6).

Между Страните по делото е безспорно, че при възлагането на услугата Национален Туристически клъстер „Българският пътеводител“ (наричан по-долу също и „Възложителят“ или „Бенефициерът“) следва да се ръководи от особените правила на Практическото ръководство за поръчки и безвъзмездна помощ за външни дейности на Европейския съюз („Практическото ръководство, PRAG“) в съответствие с приложимото европейско и национално законодателство.

При възлагането на услугата и при стриктно спазване на изискванията относно пряко договаряне (Single tender procedure) съгласно Практическото ръководство (PRAG) Сдружението е отправило само една покана за оферта към експерт по разработване на документация по PRAG - г-жа Ю. В. С.. След подаване на оферта и подкрепящи документи към нея на 15.10.2020, както и след извършената от Възложителя проверка на получената от кандидата оферта за административно съответствие, обективизирана в Матрица за административно съответствие съгласно образец от PRAG на 19.10.2020, единственият поканен участник е получил уведомително писмо (Notification letter), че офертата му отговаря на изискванията и г-жа С. може да бъде избрана за изпълнител, при условие, че представи допълнителни документи, удостоверяващи декларираните от нея обстоятелства.

Докладът за преговори (Negotiation report for single tender procedures - Annex AIOb for single tender procedures), в който се аргументира изборът на поканения за участие в преговорите лице, изборът и методът на оценка и основанията за решението за възлагане, е приет и одобрен от Възложителя с дата 28.10.2020 г.

В съответствие с допълнително представените от поканения експерт документи и доказателства и на основание Доклада за преговори, на 29.10.2020 г. между Национален туристически клъстер „Българският пътеводител“ и г-жа Ю. В. С. е сключен Договор за услуга № QuesTour-1/29.10.2020г. с предмет "Изготвяне на тръжни процедури по проект" на стойност 3000.00 евро крайна цена, 5867.40 лева крайна цена („Договор за услуга“).

След извършена проверка от контролор първо ниво на контрол, на 6.12.2021г. получихме писмо по имейл, подписано от тогавашния зам. министър на МРРБ и Ръководител на УО на Програмата за ТГС Interreg - И. България - С. 2014 - 2020, г-жа Н. С., уведомява дружеството, за генерирано Уведомление за съмнение за нередност № УТС- 2585/08.09.2021 г. по Проекта („Уведомление за съмнение“). Съгласно Уведомление за съмнение УП възнамерява да наложи финансова корекция от 25% на стойността на Договора за услуга.

На 20.12.2022 г. Дружеството жалбоподател подава Възражение с вх. № вх. 99-00-3-139 / 20.12.2022 г. Процесното Решение е издадено на 24.03.2022 г., т.е. 3

месеца след получаване на Възражението. Решението повтаря дословно доводите на Уведомлението за съмнение, без да разгледа изложените от нас аргументи относно фактичката обстановка и направените правни изводи.

С Решението УО е определил на Сдружението финансова корекция в размер на 25% от стойността на Договора за услуга, т.е. в размер на 750.00 евро /1466,85 лв./ за твърдени административни нарушения, представляващи нередност по реда на Наредбата за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции, и процентните показатели за определяне размера на финансовите корекции по реда на ЗУСЕСИФ.

От правна страна.

Относно приложимия правен режим. Съгласно § 5 от ДР на ЗУСЕСИФ, законът се прилага и за Програмите за европейско териториално сътрудничество при извършване на финансови корекции доколкото друго не е предвидено в приложимото за тях право на Европейския съюз и сключените международни договори. Следователно, по отношение на жалбоподателя се прилага глава IV на ЗУСЕСИФ, при съотнасянето ѝ с § 1, т. 2 от Допълнителните разпоредби на Наредбата за посочване на нередности, същата се прилага и по отношение на Програмите за европейско териториално сътрудничество, в които Република България участва за периода 2014 — 2020, включително Програмата И. - И. за ТГС България – С. 2014 — 2020. Приложимостта на този ред не се изключва от факта, че процедурата е проведена по реда на Практическото ръководство PRAG, доколкото същото е работен инструмент, ненормативен документ, който обяснява процедурите, приложими по отношение на определени Програми. PRAG обаче не може да дерогира правилата на нормативни и подзаконовни нормативни актове, а следва да се прилага успоредно с регламентите относно процедурите по възлагане на обществените поръчки от бенефициерите по отношение на конкретните Програми. Във връзка с изложеното се налага изводът, че жалбоподателят Н. „Български пътеводител“ безспорно има качеството на икономически субект по смисъла на чл.2/37/ Регламент №1303/2013г., като участник в изпълнението на помощта от Европейските структурни и инвестиционни фондове. Именно в това свое качество, като страна по административен договор за безвъзмездна финансова помощ, той е осъществил действия по провеждане на обществена поръчка за разходване на получено безвъзмездно финансиране от Европейските структурни и инвестиционни фондове.

По същество на правния спор, по делото са безспорно установени фактите, описани по-горе в настоящото решение, в тяхната хронологична последователност. Спорът между страните е свързан с тълкуване и съотнасянето им към разпоредбите на относимата материално-правна норма в ЗОП, в частта досежно наложената финансова корекция.

Според настоящия съдебен състав от страна на административния орган е допуснато неправилно приложение на материалния закон в частта относно финансовата корекция. За да определи, че е налице такава, УО е посочил, че е налице “неспазена документална последователност”, като същевременно, изрично на стр.13, т.3 от Решението е записал, че “не съществува национална правна норма, която да е нарушена”. Характеристиката на финансовата корекция на административна мярка ограничава съда при тълкуването на състава на нередностите до използване на метода

на стриктно тълкуване. Фактическият състав на сочената нередност по т.16, б.“а“ предвижда анализ на документи по Закона за обществените поръчки, нарушаване на норма от който закон не се сочи в настоящата хипотеза. Недопустима е аналогия или каквато и да била привръзка в рамките на осъществения съдебен контрол между съответствието на разпоредбите на ЗОП в частта досежно пълнотата на документите от досието по поръчката и приложените от органа точки на процесното ръководство, при условие, че нередността по т.16, б.“а“ сочи единствено на недостатъчност на изискуемите по ЗОП документи от досието на обществената поръчка. Липсва нарочна правна норма, която да допуска прилагане на финансова корекция за същата нередност при нарушения на принципа за прозрачност в рамките на други процедури за избор на изпълнител при разходване на средства от Европейски фондове, в които националният ЗОП не е приложен - в т.см. Решение № 3362 от 08.04.22г. По адм.д. № 11446/21г. По описа на ВАС.

Предвид гореизложеното и предвид липсата на нередност по т.16, б.“а“ от Приложение №1 към чл.2, ал.1 от Наредбата за посочване на нередности, следва да се отмени Решение № РД-02-14-320/24.03.2022 г. на Ръководителя на Управляващия орган на програмата за трансгранично сътрудничество И.-И. България - С. 2014-2020 и Директор на Дирекция "Управление на териториалното сътрудничество" в Министерство на регионалното развитие и благоустройство.

При този изход на спора и с оглед своевременно направеното искане, на ЖАЛБОПОДАТЕЛЯ следва да бъдат присъдени НАПРАВЕНИТЕ разноски за юрисконсултско възнаграждение в размер на 315 лева.

С тези мотиви, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба на Н. „Български пътеводител“ с ЕИК[ЕИК] срещу Решение № РД-02-14-320/24.03.22г. издадено от Д. Г., в качеството си на директор и ръководител на управляващия орган по програма „И.-И. за ТГС Република България- Република С. 2014-2020г.“, с което на жалбоподателя е определена финансова корекция в размер на 25 % от допустимите разходи, финансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове, по Договор от 29.10.2020 г. с изпълнител Ю. С., „БГ-Строй“ ООД на стойност 3000 евро.

ОСЪЖДА Министерство на регионалното развитие и благоустройството да заплати на Н. „Български пътеводител“ с ЕИК[ЕИК] разноски в производството пред АССГ в размер на 315 лева.

Решението подлежи на обжалване в 14 дневен срок от съобщаването му на страните пред ВАС.

Съдия:

