

# РЕШЕНИЕ

№ 7407

гр. София, 29.11.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IV ТРИЧЛЕНЕН СЪСТАВ, в**  
публично заседание на 02.11.2023 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Галин Несторов**

**ЧЛЕНОВЕ: Вяра Русева**

**Цветелина Георгиева**

при участието на секретаря Антонина Бикова и при участието на прокурора Яни Костов, като разгледа дело номер **6495** по описа за **2022** година докладвано от съдия Галин Несторов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 179 – 184 връзка чл. 221, ал. 2 от Административно-процесуалния кодекс (АПК).

Образувано е във връзка с Решение № 8174/27.07.2023 г., постановено по административно дело № 4340/2023 г. по описа на ВАС, с което е отменено Решение № 4/03.01.2023 г., постановено по административно дело № 6495/2022 г. по описа на АССГ, в частта, с която е оставена без разглеждане жалбата, депозирана от „Колобрите“ ООД, ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от С. К. – управител, чрез адвокат Е. К., САК, със съдебен адрес: [населено място], [улица], ет. 3, ап. 8, с отправено искане за прогласяване нищожността на част от Условието за кандидатстване и условията за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г., Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, приети със Заповед № 3-ЦУ-1853/23.12.2020 г., издадена от изпълнителния директор на Национална агенция по приходите /НАП/, изменена със Заповед № 3-ЦУ-372/02.03.2021 г., издадена от изпълнителния директор на НАП. С решението на ВАС са дадени задължителни указания за разглеждане на жалбата по същество в частта за прогласяване нищожността на останалата част на Условието, приети със Заповед № 3-ЦУ-1853/23.12.2020 г. на изпълнителния директор на НАП,

изменена със Заповед № 3-ЦУ-372/02.03.2021 г. на изпълнителния директор на НАП. В депозираната жалба са изложени доводи, че одобрените Указания имат характера на общ административен акт по чл. 65 от АПК. Интересът на жалбоподателя бил засегнат, доколкото същият е неправомерно изключен от кръга на допуснатите да получат при определени условия безвъзмездна финансова помощ кандидати, чрез сключване на договор с административния орган, провеждащ процедурата. Твърденията за нищожност са както следва: липса на компетентност – оспорващият счита, че по аргумент от чл. 26б, ал. 2 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение /ЗМИДВИППП/. Счита се, че компетентен да издава процесните условия е само Министерски съвет /МС/, но не и изпълнителният директор на НАП. С Решение № 947/18.12.2020 г. на МС са определени критериите за допустимост в Приложение 3, като в това решение не се съдържа делегация на правомощия на изпълнителния директор на НАП, такава делегация не се допуска и от Закона. НАП е единствено администратор, който при условията на обвързана компетентност преценява дали кандидатите отговарят на определените от МС критерии, но няма право да въвежда нови, допълнителни критерии. Допълнително се сочи, че оспорените Условия противоречат на актове от по-висока степен - Решение № 947/18.12.2020 г. на МС и чл. 26б от ЗМИДВИППП. Приетият критерий от НАП е статистически, а не фактически (обективно засягане от мерките). В тази връзка се сочи, че НАП свежда въпроса до кода на икономическата дейност на предприятието, съгласно годишния отчет за дейността му, което счита за незаконосъобразно доколкото не се взема предвид цялата фактически извършвана дейност на предприятието. Соочи се още, че Условията за кандидатстване са приети при съществени нарушения на административно производствените правила.

В съдебно заседание, жалбоподателят „Колобрите“ ООД, редовно уведомен, не се явява, представлява се от адвокат К., който моли съда да уважи жалбата в разглежданата ѝ част за прогласяване нищожността на останалата част на Условията, приети със Заповед № 3-ЦУ-1853/23.12.2020 г. на изпълнителния директор на НАП, изменена със Заповед № 3-ЦУ-372/02.03.2021 г. на изпълнителния директор на НАП. Претендират се сторените по делото разноси съгласно представен списък.

Ответният административен орган – изпълнителният директор на Национална агенция по приходите, редовно уведомен, се представлява от юрисконсулт Б., който моли съда да отхвърли като неоснователна и недоказана жалбата в разглежданата част. Претендира се юрисконсултско възнаграждение, като отправя възражение за прекомерност на претендираното адвокатско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура, редовно уведомена, се представлява от прокурор К., излага становище за неоснователност на жалбата в разглежданата част, моли съда да я отхвърли.

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град IV-ти ТРИЧЛЕНЕН СЪСТАВ**, след като обсъди доводите на страните, прецени представените по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност, за да се произнесе съобрази следното от фактическа страна:

Не е спорно по делото, че дружеството-жалбоподател, в качеството си на „търговец“ е кандидатствало за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, с подадено на 11.01.2021 г. чрез Информационната система за управление и наблюдение на

Структурните инструменти на ЕС в България /ИСУН 2020/, Проектно предложение с рег. № BG16RFOP002-2.095-4508. С подаденото заявление е кандидатствано за безвъзмездно финансово подпомагане по процедура „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, за преустановилия дейност обект - Бирария „Колобрите на бирата“, [населено място], [улица].

Не е спорно между страните по делото, че по депозираното от „Колобрите“ ООД Заявление с рег. № BG16RFOP002-2.095-4508 за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 е издаден отказ, обективиран в Заповед № З-ЦУ-983/06.04.2021 г. с мотив, че лицето не е изпълнило едно от условията по т. 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“.

В тази връзка е подадена жалба срещу Условия за кандидатстване и условия за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014 г. – 2020 г. – Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 ПОДКРЕПА за оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, приети със Заповед № З-ЦУ-1853/23.12.2020 г. на изпълнителния директор на НАП, изменена със Заповед № З-ЦУ-372/02.03.2021 г. на изпълнителния директор на НАП.

Оспорените Условия представляват по своята правна същност общ административен акт по чл. 65 от АПК, който е с еднократно правно действие и подлежи на обжалване при условията и в сроковете по чл. 179 от АПК - в едномесечен срок от съобщението за издаването на акта или в 14-дневен срок от отделните съобщения до лицата, участвали в производството пред административния орган.

От доказателствата по делото се установява следното:

Със Заповед № РД-01-655/13.11.2020 г. и Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г., издадени от министъра на здравеопазването, на територията на Република България са въведени временни противоепидемични мерки във връзка COVID-19, включващи преустановяване на посещения на фитнес – центрове и зали за групови занимания към тях, заведения за хранене и развлечения по смисъла на чл. 124 от Закона за туризма и др.

С Решение № 947 от 18.12.2020 г. на МС на Република България, на основание чл. 26б 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 /обн., ДВ, бр. 28/2020 г., изм. и доп., бр. 34, 38, 44, 55, 60, 64, 71, 92 и 98 от 2020 г./, Решение № 15 на Конституционен съд на Република България от 2020 г. /обн., ДВ, бр. 101/2020 г./ и чл. 8, ал. 3 от Устройствения правилник на МС, е дадено съгласие Министерство на икономиката със средства по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" в размер 156 000 000.00 лв., да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент - Националната агенция за приходите, като е определено, че Националната агенция за приходите е администратор на помощта по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. Посочено е, че 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 М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. С решението одобрени критерии и ред, по които НАП предоставя на микро-, малки и средни предприятия

помощта. 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 Заповед № РД-01-655/13.11.2020 г. и Заповед № РД-01-677/ 25.11.2020 г., издадени от 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 бъдат предложени заявленията, които съответстват на критериите, по реда на тяхното постъпване, до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. Изпълнението на решението е възложено на Министъра на икономиката и на изпълнителния директор на НАП. Посочено е изрично, 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 М., засегнати от временните противоепидемични мерки /л. 18-22, административно дело № 5606/2022 г., по описа на ВАС/.

На основание чл. 45, ал. 2 от ЗУСЕСИФ и във връзка с постъпило Проектно предложение ИСУН № BG16RFOP002-2.094-0006 с наименование „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки чрез прилагане на схема за подпомагане от НАП, и одобрен от ръководителя на Управляващия орган на ОПИК оценителен доклад, между Министерство на икономиката, в чиято структура е Главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“, определена за Управляващ орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, и Национална агенция за приходите, е сключен Административен договор № 7/19.01.2021 г./л.77-81, административно дело № 5606/2022 г., по описа на ВАС/ за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP002-2.094 „Подкрепа на оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция за приходите (НАП)“. Съгласно чл. 2, т. 1 от договора, Ръководителят на УО предоставя на бенефициента Национална агенция за приходите безвъзмездна финансова помощ в размер до 156 000 000.00 лева, която представлява 100 % от общите допустими разходи по проекта, за изпълнение на проект с наименование „Подкрепа на оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция за приходите (НАП)“, с рег. № BG16RFOP002-2.094-0006, съгласно условията на договора и приложенията към него. Съгласно чл. 5.1 от договора безвъзмездната финансова помощ, към крайните ползватели на помощта /М., които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на Министъра на здравеопазването за въвеждане на временни противоепидемични мерки/, се предоставя съобразно условията на „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от COVID-19“ от 19.03.2020 г.

По делото са представени Общи условия към финансирането на Оперативна

програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. административни договори за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ /л. 98-107, административно дело № 5606/2022 г., по описа на ВАС/.

Съгласно чл. 1, озаглавен „Общи задължения“, бенефициентът е длъжен да изпълни проекта, съобразно описанието, съдържащо се в Приложение I, и с оглед изпълнение на предвидените в него цели. Бенефициентът се задължава да спазва условията и изискванията, произтичащи от административния договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ и приложенията към него. Предвидено е, че бенефициентът се задължава да спазва законодателството в областта на държавните/минималните помощи, като има предвид следното: а/ не е задължително помощта да бъде предоставена от самата държава, тя може да бъде предоставена от определена от държавата частна или публична посредническа организация; б/ помощта може да се изразява в спестяване на разходи и предоставяне на услуги на цени по-ниски от пазарните и в/ предвид букви а/ и б/, Бенефициентът следва да предоставя услуги при равни пазарни условия без нарушаване правилата на конкуренцията. В чл. 8 от административния орган са предвидени клаузи за изменение на договора.

Съгласно чл. 8.1.1, административният договор, включително одобреният с него проект, може да бъде изменен и/или допълван по инициатива на управляващия орган или по искане на Бенефициента, когато това се основава на свързани с процедурата промени в правото на Европейския съюз и/или българското законодателство, в политиката на европейско и/или национално ниво, произтичаща от стратегически документ, или в съответната програма. В чл. 8.7 са посочени като недопустими следните промени и по-конкретно б.в/ промени, които биха представлявали нарушение на принципа на равнопоставеност на кандидатите и нарушават конкурентните условия, заложи в условията за кандидатстване, и приложимата нормативна уредба към съответната процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

Съгласно утвърдените Условия за кандидатстване и условия за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ по Приоритетна ос 2 "Предприемачество и капацитет за растеж на М.", Инвестиционен приоритет 2.2. „Капацитет за растеж на М.“ на ОПИК /л.35-55, административно дело № 5606/2022 г., по описа на ВАС/ целта на процедурата 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, като процедурата е насочена към осигуряване на оперативен капитал за българските микро, малки и средни предприятия, засегнати от наложените временни противоепидемични мерки със заповеди на Министъра на здравеопазването, за справяне с последиците от пандемията COVID-19. Посочено е, че безвъзмездната финансова помощ, предоставяна по схемата, следва да бъде в максимален размер на 20 % /респективно на 10% от оборота без ДДС от засегнатите от заповеди на министъра на здравеопазването обекти за същия период през предходната година, за срок до отпадането на ограничението, а в случай, че обектите не са извършвали дейност през посочения период през предходната година, за м. Октомври 2020 г. /приложимо за

обекти, открити след 01.01.2020 г./, за предприятия с кодове на основна/допълнителна икономическа дейност, съгласно К.-2008 на НСИ, посочени в Условието за кандидатстване.

В условията от т. 12 до т. 28 включително са разписани указания за изпълнение на процедурата по кандидатстване; отпускане на средства; начините за тяхното отчитане съобразно изискванията на европейското и националното законодателство; кои разходи са допустими, респективно недопустими по процедурата; допустими целеви групи /ако е приложимо/; приложим режим на минимални/държавни помощ /ако е приложим/; хоризонтални политики; минимални и максимални срокове за изпълнение на заявлението за подкрепа /ако е приложимо/; редът за подбор /административно съответствие и допустимост/ на заявлението за подкрепа; критерии и методика за подбор на заявленията; начин на подаване на заявленията за подкрепа; списък на документите, които се подават на етап кандидатстване; краен срок за подаване на заявленията и адрес за подаване на заявленията за подкрепа; допълнителна информация и условия за изпълнение.

По делото са представени Общи условия към финансираната по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 г. проекти по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. В чл. 1.1 от същите е предвидено, че крайният ползвател на помощта е длъжен да изпълни проекта/заявлението за подкрепа, съобразно описанието, съдържащо се във Формуляра за кандидатстване, и с оглед изпълнение на предвидените в него цели. Чл. 1.2, определя, че крайният ползвател на помощта трябва да изпълни проекта с грижата на добър стопанин, при спазване на принципите за добро финансово управление /икономичност, ефикасност и ефективност/; публичност и прозрачност; свободна и лоялна конкуренция, в съответствие с най-добрите практики в съответната област и с проекта. За тази цел Крайният ползвател на помощта трябва да осигури необходимия административен, финансов и оперативен капацитет за пълното и точно изпълнение на проекта. В чл. 1.3 е определено, че Крайният ползвател на помощта изпълнява задълженията си самостоятелно. По настоящата схема за подбор на проекти кандидатите участват индивидуално, а не съвместно с партньорски или други организации. В чл. 1.4 е определено, че Крайният ползвател на помощта се задължава да прилага процедурите за избор на изпълнител, регламентирани в Закон за обществените поръчки /ЗОП/ и нормативните актове по прилагането му, когато се явява възложител по смисъла на ЗОП. Крайният ползвател на помощта, когато не е възложител по смисъла на ЗОП, се задължава да прилага специфичните правила за определяне на изпълнител от бенефициенти на безвъзмездна финансова помощ, предвидени в Глава Четвърта от ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ и в Постановление на Министерски съвет № 160/01.07.2016 г. за определянето на правилата за разглеждане и оценяване на оферти и сключването на договорите в процедура за избор с публична покана от бенефициенти на безвъзмездна финансова помощ от Европейските структурни и инвестиционни фондове. При нарушения на националното законодателство в областта на обществените поръчки /ЗОП/ или на реда за определяне на Изпълнител от страна на бенефициенти на договорена безвъзмездна финансова помощ от Европейските структурни и инвестиционни фондове, в случаите, когато Крайният ползвател на помощта не се явява Възложител на обществена поръчка, Управляващият орган на ОПИК може да наложи финансови корекции по

реда и условията на приложимото национално и европейско законодателство за определяне на финансови корекции, които се прилагат спрямо разходите, свързани с изпълнението на оперативните програми, съфинансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове. Управляващият орган на ОПИК определя финансови корекции и информира Крайния ползвател на помощта за сумата, подлежаща на възстановяване с решение по чл. 73, ал. 1 ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/. С чл. 1.7 е определено, че крайният ползвател и НАП са единствените страни /наричани за краткост „страните“/ по изпълнението на проекта. НАП не се намира в договорни отношения с изпълнителите на крайния ползвател на помощта във връзка с изпълнението на проекта. Само крайният ползвател на помощта е отговорен пред НАП за изпълнението на проекта. Чл. 1.8, определя, че Крайният ползвател на помощта гарантира, че условията, приложими към него по силата на членове 3, 4, 5, 6, 11.3 „б“ и чл. 14 от настоящите Общи условия, до всички негови изпълнители. Той е длъжен да включи разпоредби в този смисъл в договорите, които сключва с тези лица. В чл. 2.1 е предвидено, че крайният ползвател на помощта се задължава да предоставя на НАП и/или упълномощените от него лица, Управляващия орган на ОПИК и/или упълномощените от него лица и Сертифициращия орган, цялата изисквана информация относно изпълнението на проекта в изрично определен срок. НАП, Управляващия орган на ОПИК и Сертифициращият орган имат право да изискват и друга допълнителна информация по всяко време. Информацията се предоставя в срок до пет работни дни от получаване на искането за информация или в друг срок, определен от посочените органи. Съгласно чл. 2.4, крайният ползвател на помощта отговаря за администриране на процеса на определяне на данък върху добавената стойност като допустим разход. При оформяне на документалната отчетност, както и за всички други свои задължения във връзка с получаване на средства, крайните ползватели са длъжни да прилагат действащите нормативни актове към момента на изпълнение на проекта, за определянето на ДДС като „възстановим“ и следователно недопустим разход или като „невъзстановим“ и следователно допустим разход по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“. Крайният ползвател на помощта е съгласен компетентният орган по приходите, да предоставя информация за него на НАП и/или упълномощените от него лица, Управляващия орган на ОПИК и/или Сертифициращия орган при поискване. В чл. 3.1 е определено, че НАП не носи отговорност за вреди, нанесени на служителите или имуществото на Крайния ползвател на помощта по време на изпълнение на проекта или като последица от него, а в чл. 3.2. – крайният ползвател на помощта поема цялата отговорност към трети лица, в това число и отговорност за вреди от всякакъв характер, понесени от трети лица по време на изпълнение на проекта или като последица от него. НАП не носи отговорност, произтичаща от искове или жалби вследствие нарушение на нормативни изисквания от страна на Крайния ползвател на помощта, неговите служители или лица, подчинени от негови служители, или в резултат на нарушение на правата на трето лице.

Чл. 13.1 определя, че НАП извършва плащанията в съответствие с предвиденото в проекта. При неизпълнение на част от предвидените дейности по проекта на НАП може да не признае изцяло или частично извършените от Крайния ползвател на помощта разходи. Определянето на степента на изпълнение на проекта и извършените дейности по него се основава на приложимите европейски и национални норми, както и на Указанията по схемата. НАП изплаща на Крайния ползвател

безвъзмездната помощ в срок от 7 работни дни от датата на издаване на акта за предоставяне на помощ. Чл. 13.2, определя, че за всички отчети и документи, представени в съответствие в чл. 2 от настоящите Общи условия, НАП се произнася при спазване условията на чл. 132 от Регламент /ЕС/ № 1303/2013 г., ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, приложимите нормативни актове за правилата за плащане и сертификация на разходите към момента на изпълнение и съответните Условия за кандидатстване. Т. „в“ на чл. 13.2, определя, че при случаи на установени нередности или данни за такива, НАП има право временно да спре одобрението на проекта и/или плащането до изясняване на обстоятелствата, свързани с нередността, за което уведомява Крайния ползвател на помощта чрез ИСУН 2020.

Чл. 14.1, определя, че крайният ползвател на помощта трябва да води точна и редовна документация и счетоводни отчети, отрязващи изпълнението на проекта, използвайки подходяща система за документация и счетоводно отчитане. Разходите следва да са отразени в счетоводната документация на крайния ползвател на помощта чрез отделни счетоводни аналитични сметки или в отделна счетоводна система. Чл. 14.3 определя, че в случаите, когато крайният ползвател на помощта не е бюджетно предприятие и избраната по проекта схема на плащане включва авансово плащане, той се задължава да открие и поддържа отделна банкова сметка само за нуждите на проекта, като гарантира, че генерираните лихви по нея могат да бъдат проследими и доказани, както и, че информацията по банковата сметка ще позволи лесното идентифициране и проследяване на разходите до и в счетоводните му системи. Счетоводните отчети трябва да съдържат данни за натрупаните лихви върху средствата, изплатени от НАП – неприложимо по настоящата схема. Чл. 17.1 от Общите условия, определя, че по отношение на проекта се прилага законодателството на Република България /л.60-68, административно дело № 5606/2022 г., по описа на ВАС/.

Предвид установеното от фактическа страна, съдът прави следните правни изводи:

По допустимостта на жалбата:

Жалбата, в частта върната за разглеждане от ВАС, е процесуално допустима.

По същество, жалбата в разглежданата част е неоснователна по следните съображения:

В нормативната уредба липсват разписани правила за това кога един административен акт следва да бъде обявен за нищожен. В теорията и съдебната практика се приема, че актът следва да е засегнат от толкова тежък порок, че изначално да не може да породи правни последици.

Съобразно горепосоченото и с оглед на всеки един от възможните пороци на административните актове, теорията е изградила следните критерии кога един порок води до нищожност и кога същият води до унищожаемост: всяка некомпетентност /по материя, място или степен/ винаги е основание за нищожност на акта. Порокът във формата е основание за нищожност само когато е толкова сериозен, че практически се приравнява на липса на форма и оттам на липса на волеизявление. Съществените нарушения на административнопроизводствените правила са основания за нищожност също така само, ако са толкова съществени, че нарушението е довело до липса на волеизявление /например поради липса на кворум при колективен орган/. По правило нарушенията на материалния закон, касаят правилността на административния акт, а не неговата валидност, поради което нищожен би бил на посоченото основание само



този акт, който изцяло е лишен от законова опора - т.е. не е издаден на основание нито една правна норма и същевременно засяга по отрицателен начин своя адресат. Само пълната липса на условията или предпоставките предвидени в приложимата материалноправна норма и липсата на каквото и да е основание и изобщо на възможност за който и да е орган да издаде акт с това съдържание би довело до нищожност на административен акт на посоченото основание. Превратното упражняване на власт също е порок, водещ само до незаконосъобразност като правило, и само ако преследваната цел не може да се постигне посредством никакъв друг акт, посоченият порок води до нищожност.

В процесния случай не е налице липса на компетентност на издателя на акта, като призната и гарантирана от правния ред възможност за едно лице, чрез свободно волеизявление да предизвика промяна в чужда правна сфера, като реализирането на тази промяна се гарантира с държавната принуда.

Обществените отношения, свързани с предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема за подкрепа BG16 RFOP002-2. 095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнат от временните противоепидемични мерки“, са уредени в 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.

В нормата на чл. 26б, ал. 1 от ЗМИДВИППП /ДВ, бр. 105 от 2020 г., в сила от 11.12.2020 г., изм. - ДВ, бр. 14 от 2021 г., в сила от 11.12.2020 г./ е предвидено, че 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 2020г., 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 2020г. 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 непълнен месец безвъзмездните средства се предоставят пропорционално на дните от месеца.

Съгласно чл. 26б, ал. 2 от ЗМИДВИППП, средствата по 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. В 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 2020г., 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. В чл. 26б, ал. 3 от същия закон е предвидено, че средствата по ал. 1 се превеждат по платежна сметка на съответното предприятие от Националната агенция за приходите. Съгласно чл. 26б, ал. 4 от ЗМИДВИППП, НАП 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. С Решение № 947/18.12.2020 г. на МС на Република България е дадено съгласие на Министерство на икономиката със средства от „Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност“ в размер на 156 000 000.00 лв. да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен Бенефициент – Национална агенция за приходите. Целта на процедурата на директно предоставяне е да се осигурят средства за обезпечаване на плащанията към крайните потребители по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, обявена и администрирана от Национална агенция за приходите. С решението МС е одобрил и критерии и ред, съгласно приложението, по които Национална агенция за приходите предоставя като администратор помощта по т. 2 на микро, малки и средните предприятия.

От приложението към т. 3 от Решение № 947 от 18.12.2020г. (допустими кандидати) по делото се установи, че:

- 1) Допустими са само кандидати, 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;
- 2) Допустими са само кандидати, които са регистрирани не по-късно от 01.10.2020г.;
- 3) Допустими са само кандидати, които отговарят 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/.
- 4) Допустими са само кандидати, които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди с № РД-01-655/13.11.2020 г. и № РД-01-677/25.11.2020 г., издадени от Министър на здравеопазването.
- 5) Допустими са средни предприятия, които към 31 декември 2019 г. не са в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент /ЕС/ № 651/2014 на Комисията/.
- 6) Допустими са микро и малки предприятия, които към 31 декември 2019 г. не са обект на процедура по колективна несъстоятелност съгласно националното право или са получили помощ за оздравяване или помощ за реструктуриране.

В т. „Допустими разходи“ от приложението към т. 3 от Решение № 947/18.12.2020 г. на МС е определено, че предвидените разходи следва да са в съответствие с разпоредбите на Регламент /ЕС/ № 1303/2013, Регламент /ЕС/ № 2020/558 на Европейския парламент и на Съвета от 23 април 2020 г. за изменение на Регламенти 1301/2013 г. и 1303/2013 г. по отношение на специалните мерки за предоставяне на изключителна гъвкавост за използване на европейските структурни и инвестиционни фондове в отговор на избухването на Ковид-19 и приложимата национална уредба.

В т. „Вид процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ“ от приложение към т. 3 от Решение № 947 от 18.12.2020 г. на МС е посочено, че подборът на предприятията ще се осъществява на основание подробни критерии и ред, които ще бъдат заложили в схема за набиране на заявления за подкрепа чрез оборотен капитал за М., администрирана от Националната агенция за приходите. Т.е. на последната е възложено конкретно организирането, чрез изготвяне на правила и провеждане на избор на кандидатите, на процедурата по схемата за директно предоставяне на помощта“.

Както се посочи във фактическата част на настоящия съдебен акт, по делото е

представен Административен договор за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ № BG16RFOP002-2.094-0006-C1/19.01.2021 г. по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, BG16RFOP002-2.094 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от противоепидемичните мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от НАП“. Към сключения административен договор са приложени и допълнителните споразумения към него и приложенията – 3 и 4. От същите се установява, че договорът е сключен на осн. чл. 45, ал. 2 от ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, във връзка с Проектно предложение ИСУН № BG16RFOP002-2.094-0006 между Министерство на икономиката като Управляващ орган и НАП като бенефициент. Договорът е сключен въз основа на проектното предложение и приложенията към него, включително Условието за кандидатстване, които се явяват като част от одобрените от управляващият орган условия за изпълнение на коментирания административен договор.

В решението на МС категорично и изрично е определено, че предвидените разходи задължително следва да са съобразени с разпоредбите на Регламент /ЕС/ № 1301/2013, Регламент /ЕС/ № 1303/2013, Регламент /ЕС/ № 2020/558 на Европейския парламент и на Съвета от 23 април 2020 г. за изменение на регламенти 1301/2013 и 1303/2013 по отношение на специалните мерки за предоставяне на изключителна гъвкавост за използване на европейските структурни и инвестиционни фондове и националната правна уредба. Следователно това се отнася и за условията за кандидатстване за участие в програмата.

Това води до извод, че от една страна законът /чл. 26б на ЗМИДВИППП, във връзка с глава III, раздел 1 на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ / не само допуска издаването на оспорените Условия, които са част от задължителната документация в процедурата по предоставяне на безвъзмездна помощ на средства от ЕФ, но и задължителното им съобразяване с нормите на европейското законодателство, както и с тези на националното. В този смисъл неоснователно е оплакването на оспорващото дружество за липса на законова делегация. Точно обратното, без да създаде т.н. Условия за кандидатстване, бенефициентът НАП не би могъл да получи предвидените средства за подпомагане на М., респективно да разпределя същите.

В тази връзка неоснователно се явява възражението, че Министерски съвет на Република България не е делегирал такива правомощия на НАП да създават условия за допустимост и кандидатстване по повод искане за отпускане на финансова подкрепа. В Решение № 947/18.12.2020 г. изрично е посочено, че НАП, като администратор на помощта следва да детайлизира критериите и реда за предоставяне на подкрепата на М. (т. „Вид процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ“ от приложение към т. 3).

Следователно, съдът, счита, че не е налице основание по чл. 146, т. 1 от АПК – липса на компетентност (материална, териториална и времева), обосноваващо недействителност на административният акт.

Съдът не намира основание за прогласяване на процесните Условия за нищожни поради нарушаване на чл. 146, т. 2 и т. 3 от АПК. Спазена е писмената форма, изискуема за действителност, налице е волеизявление, при това достатъчно ясно и разбираемо, включително и от оспорващото дружество. По принцип липсата на мотиви е преодолим порок, който не е от такъв характер, че да доведе до нищожност.

Условията за кандидатстване са задължителен елемент от проектното предложение на всеки един бенефициент, това е ноторно известен факт, предвид многото програми,

реализирани в Република България – оперативни програми и проекти по Норвежки финансов механизъм; проекти по Оперативна програма „Административен капацитет“, съфинансирана от Европейския съюз чрез Европейския социален фонд по приоритетна ос III. „Качествено административно обслужване и развитие на електронното управление“, подприоритет 3.2 „Стандартна информационно-комуникационна среда и оперативна съвместимост“; проекти по Оперативна програма „Околна среда 2021-2027“; проекти по Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014-2020; проекти по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020; проекти по Оперативна програма „Наука и образование на интелигентен растеж“ 2014-2020; проекти по Оперативна програма „Програма за развитие на селските райони“ 2014-2020; проекти по „Транспорт и транспортна инфраструктура“ 2014-2020 и др.

По всяка една оперативна програма по европейските фондове, задължително от страна на Управляващия орган, на електронния му сайт се публикуват, както следва: покана за представяне на проектно предложение; условия за изпълнение и приложения към тях; условия за кандидатстване и приложения към тях и заповед на управляващия орган, с която същият утвърждава пакетът документи за кандидатстване. Видно от издадени такива заповеди за утвърждаване на пакета документи за кандидатстване, включващ и условия за участие, е предвидено изрично оспорване на утвърдените със заповедта документи пред Административен съд София – град в едномесечен срок от публикуването им на официалната страница на съответния програмен оператор/управляващ програмата орган. За да бъде избран даден кандидат за бенефициент, чрез сключване на административен договор за предоставяне на финансиране, следва да изпълни дадените от управляващия орган условия и указания, утвърдени с неговата нарочна заповед. Освен това след сключване на административния договор за Бенефициентът възниква задължението да изготви условия за кандидатстване, респективно указания до потенциалните участници, които да са съобразени както се установи във фактическата част на настоящето съдебно решение с нормите на европейското законодателство, включително и с нормите на националното законодателство /основно ЗОП/.

По доводите за съществено нарушение на административно-производствените правила, поради неспазена процедура по обявяване на акта по реда на чл. 65 от АПК, Съдът счита, че това обстоятелство също не е от категорията, които правят административният акт нищожен. Дори и да е допуснато твърдяното нарушение, това е основание за незаконосъобразност на акта. Най-после следва да бъде съобразено, че процедурата по изготвянето на Условието се развива по реда на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, който ред е специален и дерогира приложението на Глава V, Раздел II от АПК.

Неоснователно се явява и съображението на оспорващото дружество за липса на материалноправно основание за приемането на процесните Условия. Посочено бе, че такава е предвидена в чл. 26б на ЗМИДВИППП, във вр. с Глава III, Раздел I на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ и Решение № 947/18.12.2020 г. на МС на РБ. Въсъщност Условието детайлизират правилата за кандидатстване, реда и отпускането на финансова помощ, която в най-общи черти е заложена в ЗМИДВИППП и Решение № 947/18.12.2020г. на МС. Претенцията за въвеждане на ограничения с Условието за кандидатстване от т. 12 до т. 28 включително също е неоснователна, доколкото не може да доведе до недействителност на волеизявлението на административния орган.

Всъщност с въвеждането на определени указания, условия и критерии, свързани с изпълнението на процедурата е изпълнена целта на закона. Утвърждаването от изпълнителния директор на НАП е въз основа на изричната законова делегация по чл. 26б, ал. 2 ЗМИДВИППП пакет документи, в т.ч. Условията за кандидатстване и изпълнение. Отделно, Бенефициентът е обвързан със спазване на нормите на европейското и националното законодателства, тъй като с подписване на административния договор с Управляващия орган, Бенефициентът декларира и се обвързва, че при наличие на неправомерно извършени подбор, одобрение и прехвърляне на преките безвъзмездни средства към краен ползвател, Бенефициентът е длъжен да възстанови недължимо платените и надплатени суми /финансова корекция, налагане от Управляващия орган по реда на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/. Видно от преамбюлната част на последните, финансовата подкрепа по процесната процедура има за цел подпомагане на малки и средни предприятия, които са били засегнати от временните противоепидемични мерки, въведени на територията на Република България със Заповед № РД-01-626/27.10.2020 г., Заповед № РД-01-655/13.11.2020 г., Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. и Заповед № РД-01-718/18.12.2020 г., издадени от Министър на здравеопазването. Именно в тази връзка от т. 12 до т. 29 включително, са въведени следните условия с указателен характер спрямо кандидатите:

- т.12 Допустими партньори /ако е допустимо/, с указание, че по настоящата схема за подбор на заявления кандидатите участват индивидуално, а не съвместно с партньорски или други организации;

- т. 13 Дейности допустими за финансиране: т.13.1 Допустими дейности - Дейности необходими за преодоляване на недостига или липса на оборотен капитал, настъпили в резултат от епидемичния взрив от Ковид-19; т. 13.2 Недопустими дейности – Дейности, които са започнати и физически завършени или изцяло осъществени преди 13.03.2020 г., независимо дали всички свързани плащания са извършени;

- т. 14. Категории разходи, допустими за финансиране: т.14.1. Условия за допустимост на разходите – за да бъдат допустими, разходите по настоящата схема за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, трябва да отговарят на следните условия: да са необходими за изпълнението на заявлението за подкрепа и да отговарят на принципите за добро финансово управление – икономичност, ефикасност и ефективност на вложените средства; да бъдат извършени след 13.03.2020 г. и до крайната дата на изпълнение на заявлението за подкрепа, като разходи, отнасящи се за дейности, които обхващат период, различен от периода на допустимост на разходите, няма да се считат за допустими, разходнооправдателните документи следва да са издадени в периода на допустимост на разходите по схемата; разходите да са в съответствие с видовете разходи, посочени в т.14.2 от настоящите условия; за разходите да е налична адекватна одитна следа, включително да са спазени изискванията по чл. 140 от Регламент /ЕС/ № 1303/2013, като разходнооправдателните и платежните документи по проекта могат да бъдат обект на проверка от страна НАП, Управляващият орган, упълномощените от него лица, Сертифициращият орган, националните одитиращи органи, Европейската комисия, Европейската служба за борба с измамите, Европейската сметна палата и др.; да са действително платени от страна на крайния ползвател на помощта /т.е да е платена цялата стойност на представените фактури или други първични счетоводни документи, включително

стойността на ДДС/, по банков път или в брой, от 13.03.2020 г. до един месец след крайната дата на изпълнение на заявлението за подкрепа, като разходи, подкрепени с протоколи за прихващане, не се считат за допустими; да са отразени в счетоводната документация на крайния ползвател на помощта чрез отделни счетоводни аналитични сметки или в отделна счетоводна система; да могат да се установят и проверят, да бъдат подкрепени от оригинални разходооправдателни документи; да са определени и извършени, и да не са в нарушение на изискванията, заложиени в процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP002-2.094 Подкрепа чрез оборотни средства за М., засегнати от временните противоепидемични мерки чрез прилагане на схема за подпомагане от НАП; да са реално доставени продукти и извършени услуги; да са съобразени с пазарните цени за съответния вид разход. В тази точка е определено, че бюджетът /т.3 от Формуляра за кандидатстване/ трябва да отразява допустимите разходи, които са свързани с изпълнението на заявлението за подкрепа. По настоящата схема са недопустими разходите за възстановим ДДС във връзка с изпълнението на заявлението за подкрепа. Относно третирането на ДДС, кандидатите следва да се запознаят с Указание ДНФ № 3/23.12.2016 г. на Министър на финансите за третиране на ДДС като допустим разход при изпълнение на проекти по оперативните програми, съфинансирани от ЕФРР, ЕСФ, КФ и ЕФМР на ЕС за програмен период 2014 – 2020 г. Отразено е, че БФП по схемата се предоставя чрез банков превод в срок до 7 работни дни от акта за одобряване отпускането на помощта. Изплащането на помощта на крайните ползватели се извършва чрез открита специална сметка на НАП в търговска банка. За целите на извършване на плащането, кандидатите следва да включат в т. 4 от Формуляра за кандидатстване информация за фирмена банкова платежна сметка на кандидата, по която се предвижда да бъде извършено. Не се допуска предоставянето на банкова сметка, която не е на кандидата. В т.14.2 Допустими разходи са дадени следните указания – Допустимите разходи да са извършени законосъобразно и не трябва да противоречат на правилата, описани в Регламент /ЕС/ № 1301/2013 на Европейския парламент и Съвета, Регламент /ЕС/ № 1303/2013 на Европейския парламент и Съвета, Регламент /ЕС/ № 2020/558 на Европейския парламент и на Съвета на 23.04.2020 г. за изменение на регламенти 1301/2013 и 1303/2013 по отношение на специалните мерки за предоставяне на изключителна гъвкавост за използване на европейските структурни и инвестиционни фондове в отговор на избухването на Ковид-19 и приложимата национална уредба, „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от Ковид 19“ от 19.03.2020 г., ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, както и всички други закони и подзаконови нормативни актове от приложимото право на ЕС и българското законодателство и настоящите условия за изпълнение. Определени са за допустими следните видове разходи – представените по схемата средства следва да бъдат използвани за покриване на текущите нужди на кандидатите и извършване на разходи за оборотен капитал. В случай на съмнение за завишение на направените разходи от пазарните цени, НО/УО на ОПИК си запазва правото да извърши допълнителна проверка и откаже възстановяване на същите.

В т.14.3 Недопустими разходи, са определени следните разходи като недопустими – разходи за дейности, които са започнати и физически завършени или изцяло осъществени преди 13.03.2020 г., независимо дали всички свързани плащания са извършени; разходи за придобиване на ДМА и нематериални активи; разходи за

краткотрайни активи; разходи за стоки, предназначени за продажба; разходи за възстановим ДДС; разходи за данъци и такси; разходи, финансирани с публични средства; разходи за възстановяване на подкрепа, получена от финансови инструменти, финансирани с публични средства; разходи за изплащане на кредити, лихви по кредити, банкови такси; разходи за лизингови вноски; разходи за персонал при кандидати /независимо дали финансирането е за част от или за целия персонал на предприятието/, които са получили публично финансиране за персонал през периода на допустимост /след 13.03.2020 г. и до крайната дата на изпълнение на заявлението за подкрепа/; разходи за суровини втора употреба, материали втора употреба и консумативи втора употреба; разходи за подготовка на заявлението за подкрепа, управление и изпълнение на заявлението за подкрепа; разходите, посочени за недопустими, съгласно ПМС № 189/2016 г. за приемане на национални правила за допустимост на разходите по оперативните програми, съфинансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове /ЕСИФ/; разходи, които не попадат в обхвата на допустимите разходи, необходими за преодоляване на недостига на средства или липса на ликвидност, настъпили в резултат от епидемичния взрив от Ковид-19, съгласно настоящите условия; разходи за дейности, попадащи в обхвата на сектори, извън посочените в т.11.1, подт. 3 от настоящите условия за кандидатстване и условия за изпълнение

- т.15 Допустими целеви групи /ако е приложимо/: Настоящата схема за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ е насочена към микро, малки и средни предприятия, които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповед № РД-01-626/27.10.2020 г., Заповед № РД-01-655/13.11.2020 г., Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. и Заповед № РД-01-718/18.12.2020 г., издадени от Министър на здравеопазването и развиват своята основна/допълнителна икономическа дейност в един от секторите, посочени в т.11.1, т.4, съгласно Класификацията на икономическите дейности /К.-2008, Приложение 3 към условията/;

- т.16 Приложим режим на минимални/държавни помощи /ако е приложимо/: Помощ под формата на преки, безвъзмездни средства, съгласно раздел 3.1 от „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от Ковид-19“ от 19.03.2020 г. Безвъзмездната финансова помощ по процедурата не може да се натрупва за същите разходи с всякаква друга държавна/минимална помощ. Безвъзмездната финансова помощ по схемата може да се натрупва с друга помощ по Раздел 3.1 от „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от Ковид-19“, ако установимите разходи са различни. В този случай общата сума на помощта не следва да надхвърля левовата равностойност на 800 000 евро на предприятие-кандидат под формата на преки безвъзмездни средства, подлежащи на връщане авансови средства, данъчни предимства или предимства по отношение на плащанията, всички използвани стойности трябва да бъдат в брутно изражение, т.е. преди приспадането на данъци и такси. Когато кандидатът /крайният получател на помощта/ извършва дейност в сектора на рибарството и аквакултурите, общата максимална сума от 120 000 евро не е надвишена на предприятие. Когато кандидатът /крайният получател на помощта/ извършва дейност в няколко сектора, за които се прилагат различни максимални суми, крайният ползвател води отделни сметки /приходи, разходи, активи и пасиви/ по отношение на съответния таван за всяка от тези дейности и по отношение на общата максимална сума от 800 000 евро.

Помощта, отпускана по схемата, може да се натрупва с друга помощ по раздели 3.2, 3.3 и 3.5 от „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от Ковид 19“, ако установите разходи са различни. Безвъзмездната финансова помощ по схемата се предоставя чрез акт от администратора на помощта НАП. „Дата на предоставяне на помощта“ е датата на влизане в сила на акта, въз основа на който помощта се предоставя на получателя.

- т.17 Хоризонтални политики: По настоящата схема следва да е налице съответствие на заявлението за подкрепа и принос към следните принципи на хоризонталните политики на ЕС: насърчаване на равенството между мъжете и жените и на недискриминацията – заявлението за подкрепа насърчава равните възможности за всички, независимо от пол и етническа принадлежност, религия или вероизповедание, включително възможностите за достъп за хора с увреждания чрез интегрирането на принципа на недискриминация. Европейският съюз насърчава равнопоставеността както между мъжете и жените, така и между представителите на различните малцинствени групи и се стреми да отстрани всички дейности, водещи до неравнопоставеност; Устойчиво развитие – заявлението за подкрепа допринася за опазване на околната среда, повишаване на ресурсната ефективност и смекчаване на последиците от изменение на климата и приспособяване към тях, опазване на биологичното разнообразие, устойчивостта на природни бедствия, както и превенцията и управлението на риска, Съответствието на заявленията за подкрепа с хоризонталните политики подлежи на деклариране от кандидатите при подаване на заявлението за подкрепа;

- т.18 Минимален и максимален срок за изпълнение на заявлението за подкрепа /ако е приложимо/ - Приложимостта на изпълнение на всяко заявление за подкрепа е 3 /три/ месеца, считано от датата на предоставяне на безвъзмездната финансова помощ;

- т. 19 Ред за оценяване на концепциите за проекти предложения: Неприложимо;

- т. 20 Критерии и методика за оценка на концепциите за проектни предложения: Неприложимо;

- т. 21 Ред за подбор /административно съответствие и допустимост/ на заявленията за подкрепа: Подборът на заявленията по настоящата схема ще се основава на принципа на финансиране, основно на нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката. За финансиране ще бъдат предложени заявленията, които съответстват на критериите за подбор /оценка на административно съответствие и допустимост на заявленията/, до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. Не допуска въвеждането на допълнителни критерии за подбор или изменение на критериите по време на провеждането на схемата по подбор на постъпилите заявления. В случай на установени по време на оценката нередовности, непълноти и/или несъответствия, определя разумен срок за тяхното отстраняване, който не може да бъде по-кратък от 7 дни, като денят на получаване на уведомлението не се брои. В уведомлението, което се изпраща на кандидата, задължително съдържа информация, че неотстраняването на установените нередности може да доведе до прекратяване на производството по отношение на съответния кандидат. Искането за предоставяне на информация/документи се изпраща чрез системата ИСУН 2020, като кандидатът получава съобщение на електронния адрес от КЕП /квалифициран електронен подпис/, с който се е идентифицирал в портала за електронни услуги на НАП. Допълнителна информация относно кандидатстването може да бъде намерена на страницата на НАП и в Раздел „Помощ“ на ИСУН – 2020;



- т. 22 Критерии и методика за подбор на заявленията: П. на заявленията по настоящата схема ще се извършва съгласно Критериите и методологията за подбор на заявленията, посочени в Приложение 2 към Условието за кандидатстване и Условието за изпълнение. Методиката и критериите не подлежат на изменение по време на провеждането на подбора. При извършването на подбора ще се проверява дали: заявлението за подкрепа се отнася за обявената схема за набиране на заявления; са налице всички документи, представени и попълнени, съгласно изискванията, посочени в т. 24 от настоящите Условия за кандидатстване и условия за изпълнение; въз основа на Формуляра за кандидатстване и представените документи е налице съответствие на кандидатите и заявлението за подкрепа с критериите за подбор /административно съответствие и допустимост/, посочени в настоящите Условия за кандидатстване и условия за изпълнение; кандидатите отговарят на изискванията за крайните потребители;

- т. 23 Начин на подаване на заявленията за подкрепа: Подаването на заявлението по настоящата схема се извършва изцяло по електронен път чрез попълване на уеб базиран формуляр за кандидатстване по процедура „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ е достъпен за всички юридически лица, с достъп до подаване на данни и документи към НАП с КЕП, без да е необходимо допълнително заявяване пред НАП. Достъпът до процедурата ще се осъществява през портала за Електронни услуги на НАП <http://inetdec.bg/>, след избор на електронна услуга „Подаване на документи за подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. При избор на услугата „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, от портала на НАП, кандидатът автоматично ще бъде пренасочен към Информационната система за управление и наблюдение на Структурните инструменти на ЕС в България /ИСУН 2020/, където да попълни електронния формуляр за кандидатстване. Попълването и подаването на необходимите документи за участие е възможно единствено с използването на валиден КЕП, издаден от доставчик на квалифицирани електронни удостоверителни услуги по смисъла на чл. 3, параграф 20/ от Регламент /ЕС/ № 910/2014. Изискващите се съгласно т. 24 от Условието за кандидатстване и Условието за изпълнение придружителни документи /ако са приложими/ към Формуляра за кандидатстване също се подават изцяло електронно. Посочените документи се описват в т. 6 „Прикачени електронно подписани документи“ от Формуляра преди подаването му. Всички документи се представят на български език без корекции. Документ, чийто оригинал е на чужд език, се представя и в превод на български език. Акцентирано е, че, в случай че юридическите или упълномощени от тях лица нямат достъп до електронните услуги на НАП за подаване на декларации и документи, и желаят да подадат формуляр за кандидатстване по схема „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, е необходимо следното: 1. Представляващ ЮЛ – да подаде „Заявление за подаване на документи по електронен път и ползване на електронните административни услуги, предоставяни от НАП с КЕП на задължено лице с пълен достъп“. Пълният достъп до електронните административни услуги на НАП се предоставя автоматично, ако са спазени едновременно следните условия: а/ в подаденото Заявление е попълнен чек-бокс за предоставяне на пълен достъп до електронните административни услуги на НАП; б/ подателят на електронното заявление е лице, което еднозначно може да бъде идентифицирано като съответното

задължено /ФЛ/, собственик на ЕТ или представляващ по закон задълженото лице. В случаите, в които второто условие по б. „б“ не е изпълнено на лицата, автоматично се предоставя частичен достъп, като заявлението остава в статус „частичен достъп /непотвърден пълен“, който позволява на лицето да подаде формуляра, както и възможност за подаване на декларации, документи и данни от НАП. На лицата по т. 1, б. „б“ по служебен път се предоставя пълен достъп до услугите след потвърждение на правото им в съответния първичен регистър. В случай, че до два работни дни след подаването на заявление законният представител на задълженото лице не получи искания пълен достъп, същият следва да изпрати запитване относно статуса на подаденото от него заявление на официалния имейл адрес в териториалната дирекция на НАП и/или да направи запитване на телефона на Информационния център на НАП 0700 18700, след което исканият пълен достъп до електронните услуги се предоставя по служебен път. 2. Упълномощено лице – да подаде „Заявление за подаване на документи по електронен път и ползване на електронните административни услуги, предоставяни от НАП с КЕП на упълномощено лице“ с направен избор до услугата „Декларации, документи или данни по подавани от юридически лица“. След подаване на заявлението, за да се предостави достъп до услугата/услугите следва да се посети офис на НАП, където лицето да предостави за справка на служител на НАП акта за упълномощаване или пълномощното да бъде сканирано и изпратено като документ на официален електронен адрес на НАП. За получаване на достъп до услугата „Декларации, документи или данни по подавани от юридически лица“ не е необходимо предоставянето на оригинала на съответния акт за упълномощаване, може да бъде предоставено копие на обикновено писмено пълномощно или пълномощното да бъде сканирано и изпратено по електронен път, подписано с КЕП на упълномощителя или упълномощеното лице, въз основа на което лицето ще получи достъп до услугата, за която се изисква обикновено писмено пълномощно. В точката са дадени още указания относно подаване на заявлението, които Съдът не счита за преповтаря;

- т. 24 Списък на документите, които се подават на етап кандидатстване: В същата тази точка е указано подробно какви документи следва да се представят към Формуляра за кандидатстване по изцяло електронен път чрез ИСУН 2020;

- т. 25 Краен срок за подаване на заявленията за подкрепа: Краен срок за подаване на заявленията за подкрепа/проектните предложения е 16:30 часа на 20.01.2021 г.;

- т. 26 Адрес за подаване на заявленията за подкрепа – посочен електронен адрес за подаване на заявленията – <http://inetdec.nra.bg>;

- т. 27 Допълнителна информация относно процедурата за уведомяване на неуспелите кандидати – крайни ползватели и сключване на договори за БФП;

- т. 28 Условия на изпълнение, относно „Краен ползвател на помощта“ – предприятието, на което се предоставя помощ. Техническо изпълнение на проектите – заявления за подкрепа; Финансово изпълнение на проектите и Мерки за информиране и публичност.

- т. 29 Приложения към Условията за кандидатстване и Условия за изпълнение.

Видно от така формулираните текстове на условията от т. 12 до т. 28 включително е, че се касае за указания до кандидатите относно начина на подаване на заявленията по електронен път, както и кои разходи са допустими по смисъла на регламентите на ЕС и националното законодателство, включително условията за тяхната допустимост; критериите и методиката за подбор; допустимо ли е участието на партньори; какъв е

редът за допустимост; начин и срок за подаване на заявленията за подкрепа; списък на документите, които следва да бъдат представени с подадено по електронен път заявление и електронният адрес за подаване на същите.

Условията в тази част са идентични с условията за кандидатстване и по останалите оперативни програми. Те са изцяло съобразени с нормите на европейското законодателство, включително и с българската правна уредба. Видно от условията и по-конкретно в т. 28, I. В случаите, когато крайният ползвател не е Възложител по смисъла на ЗОП, при избор на изпълнител, задължително прилага указанията, подробно описани в съответната подточка. Определено е, че за разходите, направени в периода от 13.03.2020 г. до обявяването на процедурата, редът за избор на изпълнител, съгласно разпоредбите на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ и ПМС № 160/2016 г. е **неприложим**. Редът за избор на изпълнител съгласно разпоредбите на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ и ПМС № 160/2016 г. е приложим за крайните ползватели на помощта **след датата на обявяване на схемата**, като изискването не се прилага за разходите за наем и възнаграждения. Посочено е, че в случай, че общата стойност на разходите /за доставки или услуги с идентичен или сходен предмет/, които обхващат периода преди обявяване на схемата и периода след това, надвишава регламентираните прагове, крайният ползвател на помощта следва да проведе избор на изпълнител с „Публична покана“ по реда на ЗОП. Процедурата се провежда само за стойността на разходите, възникнали от периода от обявяване на схемата до приключване на изпълнението на проекта. Дадено е изрично указание, че при подготовката на проектните предложения, кандидатите следва да съобразят необходимостта от прилагане на процедури за избор на изпълнител, съгласно Глава Четвърта от ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ предвид срока на изпълнение. Крайният ползвател сам определя вида и прилагането на процедурите за избор на изпълнител, съгласно нормите на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/ и ПМС № 160/2016 г., като НАП – УО няма да извършва задължителен последващ контрол и проверка за спазване на правилата за избор на изпълнители. В тази връзка, за разходите, за които извършен избор на Изпълнител, включително и за тези под определените прагове, следва да е налична адекватна одитна следа в съответствие с чл. 57, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, включително да са спазени изискванията за съхраняване на документите по чл. 140 от Регламент /ЕС/ № 1303/2013. Документацията от проведения избор на изпълнител може да бъде обект на проверка от страна на НАП, УО, упълномощените от него лица, Сертифициращият орган, националните одитиращи органи, Европейската комисия, Европейската служба за борба с измамите, Европейската сметна палата и др.

Изхождайки от нормите на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, ЗОП и ПМС № 160/2016 г. за определяне правилата за разглеждане и оценяване на оферти и сключването на договорите в процедурата за избор с публична покана от бенефициенти на безвъзмездна финансова помощ от Европейските структурни и инвестиционни фондове, Съдът намира, че обявените от Бенефициента НАП са изцяло съобразени с горесцитираните нормативни актове, включително с европейското законодателство.

Указанията за подаването и окомплектоването на проектното предложение на всеки кандидат в програмата са необходими, същите дават яснота относно какви точно документи и действия следва да бъдат сторени, за да бъде одобрен кандидатът, за да получи БФП, респективно, че при неизпълнението на указанията, кандидатът няма да

бъде одобрен. От друга страна указанията дават яснота на крайния ползвател какви санкции може да му бъдат наложени при несъобразяване с приложимите законови норми. Същите не ограничават потенциалните кандидати от участие в схемата, съобразени са със законовите изисквания. Аналогични са и указанията дадени при процедури за възлагане на обществени поръчки по реда на ЗОП. Видно от нормите на ЗОП, респективно от множество публикувани в Профил на купувача на различните държавни органи – министерства, агенции, е че Документацията за участие в обществена поръчка съдържа указания и изисквания за участие – документи за подбор, техническо предложение и ценово предложение. За всеки един етап се дават указания от съответния Възложител, който в много случаи е и Бенефициент по определена програма. Например в плик 1 Документи за подбор, са посочени документите, които следва да се представят от всеки един кандидат, за да бъде допуснат до следващия етап на участие в процедурата по възлагане на обществената поръчка, съответно са дадени указания при липсата на кои документи и при наличието на какви действия от страна на кандидата, същият ще бъде отстранен. Аналогично е положението и за следващите два етапа от процедурите по възлагане на обществени поръчки – етап Техническо предложение и етап Ценово предложение. Видно е, че указанията дадени в процедури по възлагане на обществени поръчки с отпуснати европейски средства по различните програми са идентични в голяма степен с условията, за които се иска прогласяване на нищожност.

Правилно, както и ВАС е приел, в случая жалбоподателят е краен получател на помощта, и за него важат същите законови изисквания, с които безспорно са съобразени условията за участие в схемата, но тези условия /от т.12 до т.29/ по своя смисъл имат категорично указателен характер. Те не създават правила на поведение за потенциалните кандидати, от друга страна всеки един потенциален кандидат следва да бъде запознат с тези указания, което се основава на принципа за прозрачност по тези програми. След запознаване с указанията, кандидатът разполага с принципната възможност да участва или не в съответната програма по свое желание, съобразено с установяване на факта, дали отговаря на съответните условия, респективно ако отговаря какви стъпки следва да предприеме за подготовка на заявлението за участие, и наборът документи, които следва да се приложат към него, като доказателство, че отговаря на заложените критерии за получаване на БФП. Да бъде запознат при неизпълнението на какви изисквания ще бъде отстранен, респективно ще бъде постановен отказ за предоставяне на БФП.

В заключение, настоящият съдебен състав намира, че предвид спецификата на процедурата по предоставяне на средства, то претенцията за наличието/липсата на ограничителен критерий е предмет на обсъждане от управляващият и контролиращ орган на програмата за подпомагане по реда на ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/, като издаденият впоследствие административен акт подлежи на съдебен контрол.

Освен това, жалбоподателят разполага с възможността да поиска да бъде отправено преюдициално запитване до Съда на ЕС относно приложимостта на горепосочените регламенти, респективно съобразени ли са условията по съответната оперативна програма с тях, съобразени ли са същите с българските закони в частност – ЗОП и ЗУСЕСИФ /понастоящем ЗУСЕФСУ/.

По гореизложените съображения настоящият съдебен състав намира, че Условията за кандидатстване от т. 12 до т. 29 не страдат от пороци, водещи до тяхната нищожност, а жалбата, подадена от „Колобрите“ ООД, [населено място], в тази част, като

неоснователна и недоказана следва да бъде отхвърлена.

По разноските в производството:

С оглед изхода на спора на основание чл. 143 вр. чл. 196 от АПК в полза на ответника следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на 100.00 лв. /сто лева/ на основание чл. 78, ал. 8 от ГПК вр. чл. 37, ал. 1 от Закона за правната помощ във връзка с чл. 24 от Наредбата за заплащането на правната помощ. Така определените разноски следва да бъдат възложени в тежест на жалбоподателя.

По изложените съображения, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, IV –ти тричленен състав,

### Р Е Ш И:

**ОТХВЪРЛЯ** като неоснователна жалба на „Колобрите“ ООД, [населено място], В ЧАСТТА, в която се иска ОБЯВЯВАНЕ НА НИЩОЖНОСТТА от т. 12 до т. 29 на Условия за кандидатстване и условия за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014 г. – 2020 г. – Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 Подкрепа за оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, приети със Заповед № 3-ЦУ-1853/23.12.2020 г. на Изпълнителен директор на НАП, изменена със Заповед № 3-ЦУ-372/02.03.2021 г. на Изпълнителен директор на НАП.

**ОСЪЖДА** „Колобрите“ ООД, ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от С. К. – Управител, чрез адвокат Е. К., САК, със съдебен адрес: [населено място], [улица], ет. 3, ап. 8, да заплати на Национална агенция по приходите юрисконсултско възнаграждение в размер на 100.00 лв. /сто лева/.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред Върховен административен съд на Република България в четиринадесет – дневен срок от съобщаването на страните за постановяването му.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

1.

2.