

РЕШЕНИЕ

№ 9796

гр. София, 25.06.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 57 състав,
в публично заседание на 16.04.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Людмила Коева

при участието на секретаря Елена Георгиева, като разгледа дело номер **1691** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27, ал. 1 от Закон за управление на средствата от европейските фондове за споделено управление, вр. с чл. 145 – 178 от Административно процесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по жалба от „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, ЕИК[ЕИК], със седалище в [населено място], [улица], №83А, представлявано от изпълнителния директор И. П. Г., чрез юрисконсулт Н. Т., срещу Заповед № Т-РД-27-229/12.01.2022 г. на министъра на туризма на Република България, с която на основание чл. 25, ал. 4 от Закона за администрацията, чл.8, ал.3, във връзка с чл.7, ал.2 и ал.3 от Постановление № 393 на Министерски съвет от 2021 г. за определяне на условията, критериите, реда и размера на средствата, които се предоставят на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности (К.-2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 83.3, 86, 90, 93, 96.04 (обн. ДВ, бр.99 от 2021 г.) (ПМС 939/2021 г.), във връзка с чл. 112, ал.1 и чл.113 от Закона за държавния бюджет на Република България за 2021 г., Нотификация на Европейската комисия по схема за държавна помощ SA.100427 (2021/N) от 08.11.2021 т. 10 „Процедура за подкрепа“, подт. 10.3 – „Подписване на формуляра/Заявлението за кандидатстване от Указания за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по Схема ВГ-[ЕИК]-2021-05 – Подкрепа на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности(К.-2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 83.3, 86, 90, 93, 96.04 (обн. ДВ, бр.99 от 2021 г.) (ПМС 939/2021 г.) (Указанията),

утвърдени със Заповед № Т-РД- 16-305/19.11.2021 г. на министъра на туризма и във връзка с Докладна записка № Т-93- 00-3786 от 30.12.2021 г., е отхвърлено заявление с вх. № ВГ-176789478-2021-05-1517, подадено в Системата за управление на националните инвестиции (С.) и е отказано на „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, с[ЕИК], представлявано от Ж. В. С., И. М. В. и И. П. Г. - управители, предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (БФП) по схема ВГ-176789478-2021-05, на основание чл. 112, ал.1 от Закона за държавния бюджет.

В жалбата са изложени доводи за незаконосъобразност на оспорения административния акт, по съображения за постановяването му при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, в противоречие и при неправилно приложение на материалния закон и в несъответствие с целта на закона. Сочи се, че подадения чрез С. Формуляр за кандидатстване за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по процедурата е подписан с КЕП на И. М. В. и И. П. Г., съгласно изискванията на Условието за кандидатстване, а именно на файл формат „p7s“. Моли съда да отмени изцяло обжалваната заповед.

В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от юриконсулт Т., която изразява становище за основателност на жалбата. Претендира разности, за което представя списък.

Ответникът по жалбата – Министър на туризма, редовно и своевременно призован, не се представлява в съдебно заседание. В представено по делото писмено становище от процесуалния му представител – главен юриконсулт Х., се оспорва жалбата като неоснователна и моли да бъде отхвърлена. Поддържа, че обжалваната заповед е издадена от компетентен орган и при правилно приложение на закона. Излага съображения, според които са спазени административнопроизводствените правила по разглеждане на заявлението и издаване на заповедта.

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.1 от Постановление № 393/22.11.2021 г. за определяне на условията, критериите, реда и размера на средствата, които се предоставят на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по класификацията на икономическите дейности (кид-2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 82.3, 86, 90, 93, 96.04 (ПМС № 393/2021 г.) на предприятията от туристическия сектор, упражняващи дейност в един от следните кодове на ниво детайлност група и клас по Класификацията на икономическите дейности (К.-2008) на Националния статистически институт: за „Хотелиерство“ - КОД: 55.1, 55.2, 55.3, 55.9; за „Ресторантьорство“ - КОД: 56.1, 56.2, 56.3; за „Туроператорска дейност“ - КОД: 79.1, 79.9; за „Организиране на конгреси и търговски изложения“ - КОД: 82.3; за „Други дейности по хуманно здравеопазване“ - КОД: 86.9; за „Експлоатация на зали за представления“ - КОД: 90.04; за „Дейности, свързани с развлечения и отдих“ - КОД: 93.2; за „Поддържане на добро физическо състояние“ - КОД: 96.04, които са засегнати от спад на оборота без ДДС през 2020 г. с най-малко 30 на сто в сравнение с реализирания оборот без ДДС през 2019 г., се предоставят безвъзмездни средства в общ размер до 30 000 000 лв. за осигуряване на ликвидност за преодоляване на последствията от негативното икономическо въздействие от COVID-19.

В чл. 2, ал. 1 от същото ПМС е посочено, че мярката представлява схема за държавна помощ съгласно т. 3.1 от Временната рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа

на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от COVID-19, приета на 19 март 2020 г. (С (2020) 1863), и нейните изменения С (2020) 2215 и С (2020) 3156, приети съответно на 3 април 2020 г. и на 8 май 2020 г., С (2020) 4509 от 29 юни 2020 г., С (2020) 7127 от 13 октомври 2020 г. и С (2021) 564 от 28 януари 2021 г., и е със срок на действие до 31 декември 2021 г. Администратор на помощта е министърът на туризма, съгласно чл.4 от ПМС.

С ПМС № 393/2021г. са определени: критериите за допустимост и недопустимост на кандидатите; краен срок за подаване на заявленията за държавната помощ; процедурата за подаване на заявленията за държавната помощ; списък с документите, които се подават на етап от кандидатстване; процедурата за разглеждане на формулярите за кандидатстване.

Съгласно чл.7 ал.1 от ПМС 393/2021 г. в срок до 10 дни от отварянето на схемата по чл. 2, ал. 1 в Системата за управление на националните инвестиции (С.) кандидатите попълват и подават по електронен път уеб базиран формуляр за кандидатстване. Алинея втора на същата разпоредба сочи, че формулярът следва да бъде подписан с квалифициран електронен подпис (КЕП), издаден от доставчик на квалифицирани електронни удостоверителни услуги по смисъла на чл. 3, параграф 20 от Регламент (ЕС) № 910/2014, от лицето, което към датата на кандидатстването представлява кандидата.

Със Заповед № Т-РД-16-305/19.11.2021 г. на министъра на туризма са утвърдени Указания за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по Схема BG-176789478-2021-05, като съгласно т.2 от указанията следва да бъдат публикуват в С..

В т.10.3 от Указанията е посочено, че формулярът за кандидатстване се подписва с валиден към датата на кандидатстване КЕП, на локалния компютър от лице/лица с право да представлява кандидата (вписани в ТР и в регистъра за ЮЛНЦ).

Указанията съдържат и процедурата по разглеждане на формулярите за кандидатстване, за оценка, за предварителен и последващ контрол, дефиниции на понятията и т.н.

Жалбоподателят в настоящето производство, видно от публично достъпните данни в ТР, е с управители и се представлява заедно и поотделно от Ж. В. С., И. М. В. и И. П. Г..

В срока за кандидатстване по процедурата жалбоподателя е подал формуляр за кандидатстване.

Формулярът за кандидатстване е оценен от оценителя Н. Силуанова И., която в оценителния лист е посочила, че кандидатът не отговаря на критерия за оценка по чл.7 ал.2 от ПМС 393/2021 г.

Този извод е направен след извършена справка в ТР и регистъра на ЮЛНЦ, при които е установено, че представляващ „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД са Ж. В. С., И. М. В. и И. П. Г. – заедно и поотделно. Проверката е установила, че подаденият чрез системата С. Формуляр за кандидатстване по процедурата, е подписан с Квалифициран електронен подпис, чиито титуляр не е ясно кой е. При зареждане на файловете на КЕП, с който е подадено заявлението давало съобщение, че подписа е невалиден. Не ставало ясно от кого е подадено заявлението, тъй като излизало съобщение“ подписа е невалиден“ и не се визуализирало име на лицето, чиито е КЕП-а.

Във връзка с това е направен извод, че формулярът за кандидатстване не е подписан с валиден КЕП от лице/а с право да представлява/т кандидата /официален представител

на предприятието/. Направено е заключение, че съгласно „Критерии и методология за оценка на проектни предложения по процедурата /Приложения 1 към Условието за кандидатстване/ проектното предложение следва да бъде отхвърлено.

С Докладна записка на председателя на Оценителната комисия изх.№ I-93-00-3786/30.12.2021г. до министъра на туризма е представен Оценителен доклад от работата на Оценителната комисия с приложения към него, вкл. и списък на отхвърлени заявления.

В резултат на изложеното по-горе, министъра на туризма е издал процесната Заповед №Т-РД-27-229/12.01.2022 г. Със същата е отхвърлено заявление с вх.№ BG-176789478-2021-05-1517, подадено в Системата за управление на националните инвестиции и на „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема BG-176789478-2021-05, обявена в изпълнение на държавна помощ SA.100427 (2021/N) от 08.11.2021 г. на основание чл. 112, ал. 1 от Закона за държавния бюджет на Република България за 2021 г.

По доказателствено искане на жалбоподателя е допусната съдебно-техническа експертиза (СТЕ) и допълнение към нея, която да направи проверка на валидността на подписите на изпратените в С. файлове, съдържащи подписите на И. Г. и И. В., като извърши проверка в Министерство на туризма, С. и при жалбоподателя. Представено е заключение от вещото лице д-р А. К., който притежава необходимата професионална компетентност в съответната област на науката и дава пълен и изчерпателен отговор на поставените въпроси, с оглед на представените по делото доказателства и извършената от него проверка на С.. Същият е отговорил на въпроси на страните в открити съдебни заседания, провели се на 10.10.2023 г. и 16.04.2024 г. В заключението на вещото лице е обяснено как функционира С. и е описан механизмът на регистрация на потребител и на подаване на формуляр за кандидатстване. Изисква се попълване на данните на кандидата, качване в платформата на изискуемите документи и накрая кандидатите трябва да свалят архива на всичко попълнено с бутона „изтегли като файл“. След натискане на бутона, на локалния компютър, където е отворена системата, се сваля файл с име съдържащо номера на процедурата и поредния номер на кандидата, както и разширение „.sunі“. Свалянето на архивния файл не променя данните в системата. Според публикуваните в системата изисквания, сваленият „.sunі“ файл, трябва да се свали на компютър на кандидата и електронно да се подпише, след което да се качи само файла с подписа. Използва се подписване с електронен подпис, като ел.подпис се намира в отделен файл (известен като DETACHED) и разширение „.p7s“.

Експертът е установил, че в профильт на жалбоподателя в системата не са видими файловете с подписите, поради което ги е изискал от негов представител. Установил е, че получените файлове представляват DETACHED електронен подпис към „.sunі“ файл. Получените файлове са с еднакви имена, но са два, защото съдържат различни КЕП - единият на IVAYLO MITKOV VASILEV(подписан на 25.11.2023 г. в 11:18:15 ч.), а другият на IVELINA PLAMENOVA GATSEVA (подписан на 25.11.2021 г. в 11:16:58 ч.). След проверка със специализиран софтуер е установено, че „.sunі“ файлът е подписан с валиден сертификат за квалифициран електронен подпис, но на екрана в системата се изписва „липсва интеграция“ (без да са посочени детайли в системата). Според заключението, от информацията, публикувана в С. не може да се установи какви са причините за посочените при проверките на електронно подписаните файлове грешки. Поради изложеното и липсата на данни за заинтересованост на

експерта от изхода на делото, съдът кредитира приобщеното по делото заключение на СТЕ.

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

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, който подлежи на обжалване пред съд и в срока по чл.149 ал.1 от АПК. С оспорения акт пряко са засегнати правата и законните интереси на жалбоподателя.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

Обжалваната заповед е постановена в проведена процедура за предоставяне на държавна помощ на предприятията от туристическия сектор, упражняващи дейност в един от кодовете на ниво детайлност група и клас по Класификацията на икономическите дейности, посочени в чл.1 от ПМС 393/2021г., като с оглед чл.4 от ПМС 393/2021г. министърът на туризма, в качеството си на администратор на помощта, е компетентен да вземе решение за предоставяне на безвъзмездните средства, респективно да откаже това. С оглед на това оспорената заповед е издадена от материално компетентния орган – Министъра на туризма.

Съдебният контрол за материална законосъобразност на оспорения административен акт обхваща преценката дали са установените от компетентния орган релевантни юридически факти (изложени като мотиви в акта) и доколко същите се попадат в обхвата на нормата, възприета като правно основание за неговото издаване.

В Указанията за кандидатстване (Указанията), в т. 10 „Процедура по кандидатстване за подкрепа“, подт. 10.3 „Подписване на формуляра/заявлението за кандидатстване изрично е посочено, че „Формулярът се подписва с валиден към датата на кандидатстване КЕП на локалния компютър на лице/а с право да представляват кандидата (вписани в Търговския регистър и регистъра на ЮЛНЦ) в зависимост от начина на представяване – заедно и/или поотделно. В случаите, когато кандидатът се представлява само заедно от няколко физически лица, Формулярът се подписва от всяко от тях при подаването.

Изрично в чл.7, ал. 2 от ПМС № 393/2021 г. е регламентирано, че Формулярът следва да бъде подписан с квалифициран електронен подпис (КЕП), издаден от доставчик на квалифицирани електронни удостоверителни услуги по смисъла на чл. 3, параграф 20 от Регламент (ЕС) № 910/2014, от лицето, което към датата на кандидатстването представлява кандидата. Съгласно ал.3 на същия текст, в случаите, когато кандидатът се представлява само заедно от няколко физически лица, документите се попълват и подписват от всяко от тях.

Съгласно чл.13, ал.3 от Закона за електронния документ и електронните удостоверителни услуги, квалифициран електронен подпис е електронен подпис по смисъла на чл. 3, т. 12 от Регламент (ЕС) № 910/2014. Дефиницията за квалифициран електронен подпис съгласно чл. 13, ал. 3 ЗЕДЕУУ препраща към същия регламент и съгласно същата „квалифициран електронен подпис“ означава усъвършенстван електронен подпис, който е създаден от устройство за създаване на квалифициран електронен подпис и се основава на квалифицирано удостоверение за електронни подписи. Квалифицираният електронен подпис има значението на саморъчен подпис. За да е налице КЕП, е необходимо да е спазено изискването на чл. 26 от регламента. От изложеното следва, че доказателствената сила на подписания с КЕП електронен документ е такава, каквато законът признава на подписания писмен документ.

Според разпоредбата на § 1, т.5 от ДР на ПМС № 393/2021г. „Квалифициран

електронен подпис (КЕП)“ е КЕП към датата на кандидатстване с титуляр и автор - физическото лице, което е официален представител на кандидата, или КЕП с титуляр юридическото лице-кандидат, като автор на подписа в този случай следва да е официалният представител на предприятието-кандидат.

След извършена от настоящия съдебен състав справка в ТР се потвърждава, че към момента на подаване на формуляра за кандидатстване управители на дружеството „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД са Ж. В. С., И. М. В. и И. П. Г., представляващи дружеството заедно и поотделно.

По делото са представени доказателства от страна на жалбоподателя, че към момента на подписване на формулярът за кандидатстване, представляващите „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, подписали формуляра - Е. Г. и И. В., са притежавали валидни КЕП (удостоверения от „БОРИКА“ АД).

В случая, към попълнения формуляр за кандидатстване по програмата жалбоподателят е прикачил и файл със сертифицирани електронни подписи на И. Г. и И. В., като по делото вещото лице е установило точни дата и час на подписване. Подаденото от жалбоподателя чрез системата „С.“ електронно заявление вх.№ BG-176789478-2021-05-1517 е с дата 25.11.2021 г., подадено е в 11:19:38 ч., като и заявлението и подписите съвпадат с изтеглените чрез достъпа на ищеца и този от системата файлове. Както посочва експертът, вероятната причина, поради която не са били видни от представителя на АО е поради несъответствие на софтуера на С. към 2021 г. и този на „БОРИКА“ АД (липса на интеграция на чисто техническо равнище/от начина на подписване).

Системата „С.“ позволява попълване на електронни въпросници, както и прилагането на документи при кандидатстване по конкретна процедура. За да приеме системата за подадени, кандидата трябва да завърши редактирането на ел.заявление и след тази дата не може да го редактира. Както е посочено по-горе, ел.заявление в конкретния случай е подадено в 11:19:38 ч. с „DETACHED“ (отделен файл) с КЕП и не е редактирано след тази дата.

При положение, че в Указанията е поставено изискване електронните подписи да се поставят в отделни, „DETACHED“ или „p7s“ файлове, а и самата система не позволява друг начин на подписване, то както е видно и в настоящия случай това води до грешки, или неправилно функциониране на софтуера.

Назначената от административният орган комисия не е предприела действия за допълнителна проверка, включително за технически проблеми на своите вътрешни компютърни (софтуерни) системи. Такава допълнителна проверка е била задължителна, предвид обстоятелството, че оценителят е записал „подаденият формуляр за кандидатстване е подписан с КЕП, чиито титуляр не е ясно кой е“. От кандидата не е изисквана допълнителна информация относно валидността на подписите. Като не е извършила надеждна проверка на валидността на подписите, комисията е допуснала съществено процесуално нарушение, което е довело до издаването на незаконосъобразен административен акт.

По изложените съображения, оспорената Заповед № Т№ Т-РД-27-229/12.01.2022 г. е незаконосъобразна и следва да бъде отменена, а преписката да бъде върната на административния орган за ново произнасяне съобразно дадените указания.

При този изхода от спора, с оглед своевременното искане на жалбоподателя следва да се присъдят разноски в негова полза в размер на 2635,12 лв, които следва да бъдат платени от Министерството на туризма.

Водим от горното , съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба на „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, ЕИК[ЕИК], със седалище в [населено място], [улица], №83А, представлявано от изпълнителния директор И. П. Г., чрез юрисконсулт Н. Т., Заповед № Т-РД-27-229/12.01.2022 г. на министъра на туризма на Република България, с която на основание чл. 25, ал. 4 от Закона за администрацията, чл.8, ал.3, във връзка с чл.7, ал.2 и ал.3 от Постановление № 393 на Министерски съвет от 2021 г. за определяне на условията, критериите, реда и размера на средствата, които се предоставят на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности (К.-2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 83.3, 86, 90, 93, 96.04 (обн. ДВ, бр.99 от 2021 г.) (ПМС 939/2021 г.), във връзка с чл. 112, ал.1 и чл.113 от Закона за държавния бюджет на Република България за 2021 г., Нотификация на Европейската комисия по схема за държавна помощ SA.100427 (2021/N) от 08.11.2021 т. 10 „Процедура за подкрепа“, подт. 10.3 – „Подписване на формуляра/Заявлението за кандидатстване от Указания за кандидатстване и правила за предоставяне на безвъзмездни средства по Схема BG-[ЕИК]-2021-05 – Подкрепа на предприятия, упражняващи дейност в един от следните кодове по Класификацията на икономическите дейности(К.-2008) на Националния статистически институт 55, 56, 79, 83.3, 86, 90, 93, 96.04 (обн. ДВ, бр.99 от 2021 г.) (ПМС 939/2021 г.) (Указанията), утвърдени със Заповед № Т-РД- 16-305/19.11.2021 г. на министъра на туризма и във връзка с Докладна записка № Т-93- 00-3786 от 30.12.2021 г., е отхвърлено заявление с вх. № BG-176789478-2021-05-1517, подадено в Системата за управление на националните инвестиции (С.) и е отказано на „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, с[ЕИК] БФП по схема BG-176789478-2021-05, на основание чл. 112, ал.1 от Закона за държавния бюджет

ВРЪЩА преписката на Министъра на туризма за ново произнасяне по заявление № BG-176789478-2021-05-1517, подадено в С. при спазване на дадените задължителни указания по тълкуване и прилагане на закона.

ОСЪЖДА Министерството на туризма на Република България да заплати на „ФЕСТА ХОТЕЛИ“ АД, ЕИК[ЕИК], сумата 2635,12 (две хиляди шестотин тридесет и петдесет лева и 0,12 ст.) лева, разноски по делото.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва, с касационна жалба пред Върховния административен съд на Република България, в 14 -дневен срок от съобщаването му.