

РЕШЕНИЕ

№ 8445

гр. София, 12.03.2025 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 73 състав,
в публично заседание на 19.02.2025 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Елеонора Попова

при участието на секретаря Снежана Тодорова, като разгледа дело номер **7038** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл.73, ал.4 от Закона за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление (ЗУСЕФСУ) (Загл. изм. – ДВ, бр. 51 от 2022 г., в сила от 1.07.2022 г.).
Образувано е по жалба на „ФИШБОН“ ЕООД против Решение № РД-232/13.05.2024г. на изпълнителния директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури, в качеството на Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ .
Релевират се доводи, че обжалваното решение е неправилно, необосновано, незаконосъобразно, постановено при съществени нарушения на административно-производствените правила и в противоречие с материалния закон. Оспорва се фактическата предпоставка за издаване на решението за финансова корекция, а именно несъответствие между производствена програма, заложена в Таблица 4 от Инвестиционно намерение, част Б и действителното количество продукция от „Фишбон“ ЕООД през 2017 г. Твърди се, че при издаването на обжалваното РФК изпълнителният директор на ИАРА се фокусира единствено върху теглото на африкански сом /описаните 95 954,950 кг./, за да определи изпълнението на производствената програма, без да отчита, че това е може би около една трета от теглото на обработваната риба при филетирането ѝ /около 25%-35 %/. Останалата част от теглото на рибата /55-65%- скелет, вътрешности и коремни изрезки/ представлявали отпадъчни продукти, но подлежали на последващо използване и се

продавали от "Фишбон" ЕООД на трети лица. Според жалбоподателя, в случая в нарушение на чл. 34 и чл. 35 от АПК органът не е изяснил случая от фактическа страна, което предопределя необосноваността на обжалвания акт и неправилното приложение на материалния закон. Сочи се, че дори да се приемат фактическите твърдения на изпълнителния директор на ИАРА за неизпълнение на производствената програма през първата година от одобрения бизнес план - обстоятелство, което категорично се оспорва, то се касае за неизпълнение в количествено отношение на крайната продукция, която е произведена от жалбоподателя. Позовава се на чл. 56, § 1 от Регламент (ЕО) № 1198/2006г. и чл. 40, ал. 1, т. 1 от Наредба № 6/03.05.2012г. предвиждат санкционни последици за ползвателите на подпомагане при пълно неизпълнение на визираните в тях задължения и в частност при използване на финансираните активи не по предназначение, но не и при частично неизпълнение на визираните в тях задължения. На следващо място, се поддържа, че изводът на изпълнителния директор на ИАРА за наличие на нередност, за която следва да бъде наложена финансова корекция по чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗУСЕФСУ е незаконосъобразен, тъй като касае „неизпълнение на одобрени индикатори", а инвестиционното намерение относно количеството планирана и реализирана продукция не е посочен като „индикатор" по смисъла на чл. 27, т. 4 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 г. на Европейския парламент и на Съвета от 17 декември 2013 година. Отделно от това се претендира, че обжалваното решение е издадено след изтичане на срока по чл. 40, ал. 1 от Наредба № 6/03.05.2012г., с което са се погасили контролните правомощия на ръководителя на управляващия орган по ОПРСР спрямо финансираната инвестиция. Производството по определяне на финансова корекция е открито след като срокът по чл. 3, § 1 от Регламент (ЕО, ЕВРАТОМ) № 2988/95 е вече изтекъл, респ. не може да се ползва от прекъсването на давността, регламентирано в § 3 от същата разпоредба. Според жалбоподателя, нито от оспореното решение, нито от относимите нормативни актове ставало ясно въз основа на какъв нормативен акт е определена финансова корекция от 5% върху изплатената и сертифицирана безвъзмездна финансова помощ. В заключение моли съда да отмени оспорвания административен акт.

В съдебно заседание жалбоподателят чрез процесуалния си представител поддържа жалбата и моли съда да отмени обжалваното решение, по съображения изложени в жалбата и в допълнително ангажирани писмени бележки. Претендира разности по представен списък в касационното производство.

Ответникът – Изпълнителният директор на ИА "Рибарство и аквакултури" не изпраща представител за участие в производството. В писмено становище са изложени съображения за неоснователност на жалбата, с искане същата да бъде отхвърлена.

Административен съд София-град след като обсъди доводите на страните и прецени представените по делото доказателства, съобрази следното от фактическа страна:

На 13.08.2014 г. между "Фишбон" ЕООД и Управляващия орган (УО) на Оперативна програма за развитие на сектор "Рибарство" 2007- 2013 г. (ОПРСР) – Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури (ИАРА), чрез изпълнителния директор на ИАРА, е сключен Договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (ДФП) за проект "Преустройство на съществуващи овчарници във ферма за отглеждане на риба и предприятие за преработка на риба и рибни отпадъци в ПИ 039314, местност гл. Бърдо/Папаратта в землището на [населено място], общ. П., обл. П., Подобект: Ферма за отглеждане на риба- Рибарник 2, Рибарник 3 и люпилна, Подобект: Автономна

хибридна електроцентрала" мярка 2.1. „Производствени инвестиции в аквакултурата“ приоритетна ос 2 „Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура“.

С Анекс 3/21.12.2013 г. е извършена следната промяна в чл.14, ал.4 от Раздел VI. Задължения на страните от основния договор се създава нова точка 12, както следва: „12. Бенефициентът е длъжен да извърши изцяло одобрения проект в срока по договора и в съответствие с Таблица за одобрените разходи Приложение № 1, Техническата спецификация и/или Количествените сметки и планираната производствена програма след реализация на инвестиционния проект, Таблица 4 на инвестиционно намерение част „Б“ неразделна част от Заявлението за кандидатстване с вх. № ЕФР-16-40 от 17.04.2013 г.

Инвестицията, обект на подпомагане, съгласно ДБФП № 390/13.08.2014 г., е завършена през 2016 г. (заявка за окончателно плащане № 08/02/01/0116-3). Окончателното плащане е извършено на 14.04.2016 г., като 2017 г. се явява първа производствена година за бенефициера.

Във връзка с мониторинговата проверка относно изпълнението на задълженията му по ДБФП № 390/13.08.2014 г., включително изпълнението на производствената програма /ПП/ за 2017 г. с писмо на „ФИШБОН“ ЕООД с вх. № 2600-6918/30.03.2018 г. са приложени: Главна книга за всички сметки за период 01.01.2017- 31.12.2017 г.; Оборотна ведомост: за период 01.01.2017- 31.12.2017 г.; Амортизационен план за периода 01.01.2017г.- 31.12.2017 г.; Аналитични салда за сметка 303 Продукция риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017- 31.12.2017 г.; Аналитични салда за сметка 7011 Приходи от продажба на продукцията риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017 - 31.12.2017 г.; Счетоводен баланс на „Фишбон“ ЕООД към 31.12.2017 г.; Отчет за приходите и разходите (ОПР) на „Фишбон“ ЕООД към 31.12.2017 г.; Електронно писмо на „ФИШБОН“ ЕООД с вх. № 2600-6921/30.03.2018 г. относно: Ф. ЕООД Анализ производствена програма 2017 г. с приложена Таблица-Анализ на производствената програма на „Фишбон“ ЕООД за 2017 г.;

Изпратено е писмо от ИАРА с изх. № 26-00-5619/04.06.2019 г. относно: Необходимост от предоставяне на информация и документи, във връзка с наблюдението и оценката на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ за Програмен период 2007- 2013 г.

С писмо на „ФИШБОН“ ЕООД с вх. № 26-00-5619-1/05.07.2019 г. относно писмо на ИАРА с изх. № 26-00-5619/04.06.2019 г. е приложена информация за 2018 г. и Таблица „Анализ на производствената програма“ на „Фишбон“ ЕООД за 2018 г.

В отговор на последващо писмо на ИАРА с изх. № 26-00-5619-2/11.07.2019 г., относно: Необходимост от предоставяне на информация и документи, във връзка с наблюдението и оценката на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ за Програмен период 2007- 2013 г., с писмо на „ФИШБОН“ ЕООД с вх. № 26-00-5845/25.07.2019 г. са приложени: Обяснение от управителя на „Фишбон“ ЕООД; Застрахователна полица № 110116121000027, издадена от „ДЗИ- Общо застраховане“ ЕАД от дата 25.10.2016 г. с приложения: Застрахователна полица № 110117121000063, издадена от „ДЗИ- Общо застраховане“ ЕАД от дата 19.10.2017 г. с приложения: Застрахователна полица № 110116121000027001, издадена от „ДЗИ

Общо застраховане“ ЕАД от дата 25.10.2016 г. с приложения; Застрахователна полица № 110117121000063001, издадена от „ДЗИ- Общо застраховане“ ЕАД от дата 19.10.2017г. с приложения; 2 бр. снимки на информационна табела.

На 19.08.2020 г. до бенефициера е изпратено писмо от ИАРА с изх. № 70-00-1158/19.08.2020 г. относно: „Администриране на сигнал за нередност на бенефициера „ФИШБОН“ ЕООД по проект с УНП BG0713EFF- Д 211-160423 и с наименование „Преустройство на съществуващи овчарници във ферма /за отглеждане на риба и предприятие за преработка на риба и рибни отпадъци в ПИ / 039314, местност Гл. Бърдо/Папратта в землището [населено място]. общ. П., обл. / П.. Подобект: Ферма за отглеждане на риба - Рибарник 2. Рибарник 13 й/ люпилна, Подобект: Автономна хибридна електроцентрала“ по мярка 2.1 „Производствени инвестиции в аквакултурата“, приоритетна ос 2.1 „Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура“ на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ 2007-2013 г. (ОПРСР), реализиран съгласно договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (ДФФП) № 390/13.08.2014 г.;

От „ФИШБОН“ ЕООД с вх. № 70-00-1188/09.09.2020 г. е подадено в ИАРА възражение срещу писмо на ИАРА с изх. № 70-60-1158/19.08.2020 г. с приложения: Информационно- статистически формуляр (ИСФ) за 2017 г.; Главна книга за сметка 7011 Приходи от продажба на продукцията риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017- 31.12.2017 г.; Главна книга за сметка 7022 Приходи от продажба на стоки риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017- 31.12.2017 г.; Главна книга за сметка 7011 Приходи от продажба на продукцията риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2018-31.12.2018 г..

От ИАРА е изпратено електронно писмо от 04.05.2022 г. относно: Административни проверки_Фишбон_ПП 2017_2018_ 2019.

Изпратено е и писмо на ИАРА с изх. № 70-00-1021/26.05.2022 г. относно: Необходимост от допълнителна информация във връзка с администриране на сигнали за нередности на бенефициера „ФИШБОН“ ЕООД по проект с УНП BG0713EFF-211-160423 и с наименование „Преустройство на съществуващи овчарници във ферма за отглеждане на риба и предприятие за преработка на риба и рибни отпадъци в ПИ 039314, местност Гл. Бърдо/Папратта в землището на [населено място], общ. П., обл. П., Подобект: Ферма за отглеждане на риба - Рибарник 2, Рибарник 3 и люпилна. Подобект: Автономна хибридна електроцентрала“, по мярка 2.1 „Производствени инвестиции в аквакултурата“, приоритетна ос 2 „Аквакултура. риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура“ на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ 2007-2013 г. (ОПРСР), реализиран съгласно договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (ДФФП) № 390/13.08.2014 г.. На 20.06.2022 г. е изпратено и електронно писмо относно: Писмо на ИАРА с номер 70-00-1021 от 26.05.2022 г.;

На 19.01.2024 г. с писмо изх. № 70-00-276/19.01.2024 г. ИАРА е уведомила „ФИШБОН“ ЕООД за откриване на производство по налагане на финансова корекция във връзка с подаден сигнал за нередност с вх. №Z-3126/20.05.2020 г. Посочено е, че нарушението се изразява в неизпълнение на производствената програма (ПП) в обема,

заложен в Таблица 4 от Инвестиционното намерение (ИН), част Б. неразделна част от Заявление за кандидатстване (ЗК) с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г. Установеното неизпълнение на ПП, заложен в Таблица 4 за първа производствена година, спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция за 2017 г. е 81,85 %. Прието е, че придобитите с публични средства активи не се използват в пълния капацитет и обем, заявени от бенефициера в ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г. Изведен е извод, че констатираното неизпълнение на ПИ представлява „неизпълнение на одобрени индикатори“ по смисъла на чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗУСЕФСУ. В същото е посочен размер на финансовата корекция и основанията за определянето ѝ. Дадена е възможност на бенефициента в 14-дневен срок от получаването да представи писмени възражения по основателността и размера на финансова корекция (ФК) и при необходимост да приложи писмени доказателства. След спазване на процедурата по връчване, от страна на бенефициера не е подадено възражение.

На 13.05.2024 г. е издадено оспорваното в настоящото производство Решение № РД-232/13.05.2024г. на изпълнителния директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури, в качеството на Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“, с което на основание чл. 3, буква „р“ и чл. 96 от Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета от 27.07.2006 г., чл. 73, ал. 1 във връзка с чл. 70, ал. 1, т. 7. чл. 71, ал. 1 и чл. 72, ал. 1, ал. 3 от ЗУСЕФСУ. чл. 6, ал. 3 и ал. 4 от Закон за рибарството и аквакултурите (ЗРА) във връзка с чл. 41 от Наредба № 6 от дата 03.05.2012 г. за условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. „Производствени инвестиции в аквакултурата“ по приоритетна ос № 2 „Аквакултура, риболов във вътрешни водооми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура“ от Оперативната програма за развитие на сектор „Рибарство“ на Република България финансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007- 2013 г. (Наредба № 6/ 03.05.2012 г.) и чл. 11 и чл. 29 от договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (ДБФП) № 390/13.08.2014 г., е определена на „ФИШБОН“ ЕООД финансова корекция на стойност 137 645,19 лв.. В мотивите на акта е посочено, че констатираното неизпълнение на ПП от страна на бенефициера представлява „неизпълнение на одобрените индикатори“, заложен в ПП по смисъла на чл. 70, ал. 1, т. 7 от ЗУСЕФСУ и се изразява в неизпълнение на ПП в обема, заложен в Таблица 4 от ИН. част Б. неразделна част от ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г. Установеното неизпълнение на ПП, заложен в Таблица 4 за първа производствена година, спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция за 2017 г. е 81,85 %. Размерът на ФК е определен в съответствие с пропорционалният метод за определянето ѝ. За установено неизпълнение на ПП в размер от 80.01 % до 100 %, а именно 81.85 %, съгласно Таблица 1 от раздел II Специфични случаи за определяне размера на финансови корекции, т.1.1 Проекти мярка 2.1. „Производствени инвестиции в аквакултурата“ и 2.6“Инвестиции в преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура“ от Методиката, е определена ФК от 5% върху сертифицираната изплатена БФП. На бенефициера „Ф. ЕООД по ДБФП № 390/13.08.2014 г. е изплатена субсидия на стойност 2 752 903,75 лв. ФК се налага за календарната 2017 г., която е част от периода на мониторинг (13.08.2014 г.- 12.08.2019

г).

По делото е приета административната преписка.

При така установената фактическа обстановка се налагат следните правни изводи:
Жалбата е подадена в срока по чл. 149 АПК, от лице с правен интерес– адресат на акта, който подлежи на съдебен контрол, съгласно чл. 73 ал. 4 от ЗУСЕФСУ, поради което същата е процесуално допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Съгласно разпоредбата на чл. 168 от АПК, извършвайки контрол за законосъобразност на обжалвания акт, съдът не се ограничава с основанията, посочени от оспорващия, а е длъжен въз основа на представените доказателства да провери законосъобразността на оспорения акт на всички основания по чл. 146 от АПК.

Във връзка с приложимите правни норми следва да се уточни следното:

Приложимата нормативна уредба от вътрешното законодателство е Закон за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление (Загл. изм. – ДВ, бр. 51 от 2022 г., в сила от 1.07.2022 г.). Съгласно разпоредбата на § 70 от ЗИД на ЗУСЕСИФ до приключването на програмите за програмен период 2014 – 2020 г., съфинансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЕСИФ), разпоредбите на ЗУСЕСИФ, отменени или изменени с този закон, запазват своето действие по отношение на управлението на средствата от ЕСИФ, както и по отношение на изпълнението и контрола на тези програми. Текстът на § 71, ал.1 предвижда в срок до 6 месеца от влизането в сила на ЗИД на ЗУСЕСИФ Министерският съвет и министърът на финансите да приемат или приведат в съответствие с него нормативните актове по прилагането на ЗУСЕФСУ. Според нормата на ал.2 с.з. приетите от Министерския съвет и министъра на финансите нормативни актове до влизането в сила на този закон запазват своето действие по отношение на програмния период 2014 – 2020 г., като съгласно §71, ал.3 - нормативните актове по ал.2 ще се прилагат до приемането на актовете по ал.1 и за програмен период 2021 – 2027 г., доколкото не противоречат на този закон. Видно от изложеното по отношение процесния спор са приложими разпоредбите на закона, действали преди влизането в сила на ЗИД на ЗУСЕСИФ (ДВ, бр. 51 от 2022 г.). Нормите приложими в настоящото съдебно производство са в относимата редакция на закона към момента на издаване на административния акт– ДВ бр. 52 от 9 юни 2020 г., като условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" на Приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от Оперативната програма за

развитие на сектор "Рибарство" 2007- 2013 г. (ОПРСР) на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство (ЕФР) на ЕС са определени в НАРЕДБА № 6 от 3.05.2012 г. за условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" по Приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от Оперативната програма за развитие на сектор "Рибарство" на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007- 2013 г. (изд. от министъра на земеделието и храните, обн., ДВ, бр. 35 от 8.05.2012 г.). Съгласно чл.3, ал.1 от Наредба 6/2012г. безвъзмездната финансова помощ по тази наредба се предоставя при спазване изискванията на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета от 27 юли 2006 година за Европейския фонд за рибарство (ОВ L 223, 15.8.2006 г.) и на Регламент (ЕО) № 498/2007 на Комисията от 26 март 2007 година за определяне на подробни правила за прилагането на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета относно Европейския фонд за рибарство (ОВ L 120, 10.5.2007 г.), изменен с Регламент (ЕС) № 1249/2010 на Комисията от 22 декември 2010 година за изменение на Регламент (ЕО) № 498/2007 за определяне на подробни правила за прилагането на Регламент (ЕО) № 1198/2006 на Съвета относно Европейския фонд за рибарство (ОВ L 341, 23.12.2010 г.). Съгласно чл.14, ал.1 от същата наредба кандидатите представят заявление за кандидатстване по образец с приложено инвестиционно намерение части А и Б (по образец) съгласно приложение № 1. В наредбата са определени условията за заплащане на БФП, отговорностите на бенефициента по изпълнение на дейностите по проекта, като в чл.41 от Наредбата е предвидена възможността Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури да осъществява последващ контрол върху целевото използване на отпуснатата безвъзмездна финансова помощ за срока по чл. 40, ал. 1, който е 5 години от датата на сключване на договора на БФП. Наредба № 6/03.05.2012г. е акта, който определя правилата за мониторинг за изпълнение на проектите, финансирани по ОПРСР 2007-2013 г.

ЗУСЕФСУ регламентира процедурите, при спазването на които ръководителят на управляващия орган на оперативните програми, съфинансирани от европейските фондове, в т.ч. и Европейският фонд за рибарство и морско дело, който е продължение и развитие на Европейския фонд за рибарство (виж член 129, параграф 2 от Регламент (ЕС) №508/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 15 май 2014 г. за Европейския фонд за морско дело и рибарство и за отмяната на

регламенти (ЕО) №2328/2003, (ЕО) №861/2006, (ЕО) №1198/2006 и (ЕО) №791/2007 на Съвета и Регламент (ЕС) №1255/2011 на Европейския парламент и на Съвета (Регламент №508/2014), упражнява правомощията на управляващ орган. С този закон се въвежда единна процедура за определяне на финансови корекции на всички бенефициери (по смисъла на член 3, буква л) от Регламент №1198/2006), в т.ч. и на бенефициерите по Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ 2007 – 2013 г. Съгласно чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕФСУ финансовата корекция се определя по основание и размер с мотивирано решение на ръководителя на управляващия орган, одобрил проекта. Съгласно чл. 9, ал. 5, изр. второ от ЗУСЕФСУ ръководител на управляващия орган е ръководителят на администрацията или организацията, в чиято структура се намира управляващият орган или оправомощено от него лице. В случая оспорваното решение е издадено от изпълнителния директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури, в качеството на Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“. С оглед изложеното, оспореното решение е издадено от компетентен административен орган.

Законодателят в чл. 73, ал. 2 и ал. 3 от ЗУСЕФСУ е уредил процедура по определяне на финансовата корекция по основание и размер. Преди издаването на решението по ал. 1 управляващият орган трябва да осигури възможност бенефициентът да представи в разумен срок, който не може да бъде по-кратък от две седмици, своите писмени възражения по основателността и размера на финансовата корекция и при необходимост да приложи доказателства. Решението по ал. 1 се издава в едномесечен срок от представянето на възраженията по ал. 2, като в неговите мотиви се обсъждат представените от бенефициера доказателства и направените от него възражения.

В случая, на бенефициера е дадена възможност да направи възражения и представи допълнителни доказателства срещу уведомителното писмо. Безспорен факт е, че същият не се е възползвал от тази възможност, поради което резонно не са преповторени в обжалваното решение констатациите и изводите, описани в уведомителното писмо и доколкото ръководителят на Управляващия орган се е позовал на писмото, то тези мотиви следва да се считат като част от ИАА. Несъмнено, липсата на възражение не води до автоматичния извод за съгласие на бенефициента с констатациите в акта, с който е стартирана процедурата по налагане на ФК, респ. не преклудира правото на обжалване на крайния акт, което в случая е реализирано.

На следващо място, съдът приема, че са спазени изискванията за форма

на акта, същият съдържа реквизитите, посочени в чл. 59, ал. 2 от АПК, във връзка с чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕСИФ. От формална страна, актът съдържа фактически и правни основания с оглед изискванията на чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК. В решението изрично е посочено констатираното нарушение, квалифицирано като нередност и размера на определената финансова корекция. Доколко тези фактически и правни основания са правилни, респ. дали обхващат всички елементи на фактическия състав на наложената финансова корекция е въпрос на материална законосъобразност на акта.

Предвид това, съдът приема, че в хода на процедурата по установяване и налагане на финансовата корекция не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила. В този смисъл процесното решение е издадено в съответствие с изискванията на чл.146, т.2 и т.3 АПК.

Противно на доводите в жалбата, съдът приема и че в случая давностният срок относно извършването на проверка и определянето на финансова корекция за установени нередности по проекта, не е изтекъл. Съгласно чл.41 от Наредба № 6 от 3.05.2012 г. за условията и реда за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по мярка 2.1. "Производствени инвестиции в аквакултурата" по Приоритетна ос № 2 "Аквакултура, риболов във вътрешни водоеми, преработка и маркетинг на продукти от риболов и аквакултура" от Оперативната програма за развитие на сектор "Рибарство" на Република България, финансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 - 2013 г. Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури осъществява последващ контрол върху целевото използване на отпуснатата безвъзмездна финансова помощ за срока по чл. 40, ал. 1, който е фиксиран „За период 5 години от датата на сключване на договора по чл. 25, ал. 2“. В случая договора между "Фишбон" ЕООД и Управляващия орган (УО) на Оперативна програма за развитие на сектор "Рибарство" 2007- 2013 г. (ОПРСР)– Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури (ИАРА), чрез изпълнителния директор на ИАРА, е сключен на 13.08.2014 г., а действията по проверка са започнали на 30.03.2018 г., след което непрекъснато са предприемани действия по установяване на нарушението, както и свързани с определяне на финансовата корекция.

По отношение на материалната законосъобразност, съдът намира следното:

Съгласно чл.96 от Регламент (ЕО) № 1198/2006 НА СЪВЕТА от 27 юли 2006 година за Европейския фонд за рибарство: 1. Държавата-членка носи на първо място отговорността за разследване на нередности, като действа

при доказателства за всяка основна промяна на естеството на условията за изпълнение или контрол на операциите или оперативната програма, и прави необходимите финансови корекции. 2. Държавата-членка прави финансовите корекции, необходими във връзка с единични или системни нередности, открити в операциите или оперативната програма. Корекциите, направени от държавата-членка, представляват анулиране на целия размер или част от публичното финансиране на оперативната програма. Държавата-членка взема предвид естеството и тежестта на нередностите и финансовите загуби към ЕФР. Съгласно чл.3, б. „р“ от Регламент (ЕО) № 1198/2006 „нередност“: всяко нарушение на разпоредба от законодателството на Общността, произтичащо от действие или бездействие на икономически оператор, което има или би имало ефекта на щета върху общия бюджет на Европейския съюз чрез натоварване на общия бюджет с неоправдан разход. Дружеството-жалбоподател има качеството на икономически оператор, предвид нормата на чл. 3, бук. "л" от Регламента, тъй като е получател на безвъзмездната публична помощ по сключения договор. В този смисъл първият елемент от фактическия състав на „нередността“ е налице.

За да се наложи финансова корекция следва да е налице основание-нередност, съставляваща нарушение, извършено чрез действие или бездействие от страна на бенефициента, което има или би имало за последица нанасяне на вреда на средства от ЕСИФ.

Съдът следва обстойно да обсъди в настоящото решение, налице ли са вторият и третият елемент на определението за „нередност“, за да се приеме, че наложената с оспорения акт финансова корекция е законосъобразна.

В тежест на административният орган, с оглед на чл.170, ал.1 от АПК е да докаже, че има нарушение на конкретна норма от националното законодателство. Третият елемент от фактическия състав на „нередността“, се изразява в настъпила вреда за общия бюджет на Европейския съюз или такава, която би могла да настъпи. Необходимо е да е налице и причинна връзка между извършеното нарушение/с действие или бездействие от стопанския субект– т.нар. икономически оператор/ и настъпването на вредата респ. такава вреда, която би могла да настъпи. Фактическият състав на „нередността“ следва да бъде доказан и обоснован от административния орган, в проведеното административно производство, по определяне и налагане на финансовата корекция.

Според мотивите на обжалваното решение, установеното несъответствие между производствената програма, неразделна част от заявлението за кандидатстване и информацията за количеството произведена риба,

съобразно представените от жалбоподателя счетоводни документи и в частност съгласно „Аналитични салда на сметка 303 Продукция риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017 - 31.12.2017 г.“ през 2017 г., а именно: произведени 2 090 кг африкански сом филе, 91 419.196 кг африкански сом, 1 180.75 кг африкански сом чистен, 1 265 кг африкански сом стек/котлет (общо количество 95 954,950 кг). Съгласно данните в Главна книга за сметка 7011 Приходи от продажби на продукция риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017 - 31.12.2017 г. общото количество продадена продукция от: африкански сом е 86 916,166 кг (2 090 кг африкански сом филе, 1180,750 кг африкански сом чистен, 1 265 кг африкански сом стек/котлет и 82 380.416 кг африкански сом). Съгласно данните в Главна книга за сметка 7022 Приходи от продажби на стоки риба ферма за риба [населено място] за период 01.01.2017 г.- 31.12.2017 г. общото количество продадени стоки от африкански сом е 22 651,390 кг (10 540 кг африкански сом филе, 6 950,150 кг африкански сом чистен, 5 161,240 кг африкански сом стек/котлет и 0,00 кг африкански сом). Така общото количество продадена продукция и стоки от африкански сом е 109 567,556 кг. При проверката на изпълнението на ПП от УО на ОПРСР е взето под внимание обяснението на бенефициера в писмо с вх. № 26-00-5845/25.07.2019 г., където са дадени рандеманите на продуктите при преработката: 12 630 кг (2 090 + 10 540) африкански сом филе са получени от 57 409.090 кг сом при 22 % рандеман; 8 130,900 кг (1180,750 + 6 950,150) африкански сом чистен са получени от 10 163.630 кг сом при 80 % рандеман; 6 426,24 кг (1 265 + 5 161,240) котлет са получени от 13 388.000 кг сом при 48 % рандеман; 82 380,416 кг са получени от 82 380.416 кг при 100 % рандеман. Калкулираното количество на рибата, от която са произведени и реализирани 86 916.166 кг (сметка 7011) продукция и 22 651,390 кг (сметка 7022) стоки от африкански сом е 163 341,136 кг. Заложеното в Таблица 4 от ИН количество е 900 000 кг. Изчислено е 81.85 % неизпълнение на ПП за 2017 г. В същото е посочено, че нарушението се изразява в 81,85 % неизпълнение на ПП в обема, заложен в Таблица 4 от ИН, част Б, неразделна част от ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г. за първа производствена година, спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция за 2017 г.

РУО е приел, че бенефициерът е допуснал нарушение по 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕФСУ, изразяващо се в неизпълнение на производствената програма (ПП) в обема, заложен в Таблица 4 от Инвестиционното намерение (ИН),

част Б, неразделна част от Заявление за кандидатстване (ЗК) с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г. за първа производствена година, спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция за 2017 г. /81,85 %/. Действително, в уведомителното писмо, при описание на нарушението освен неизпълнение на ПП е посочено, че това неизпълнение показва, че придобитите с публични средства активи не се използват в пълния капацитет и обем, заявени от бенефициера в ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г. Това е отразено и в оспорвания акт, но в заключение /на стр.7 от решението/ изрично е посочено, че „нарушението се изразява в неизпълнение на ПП в обема, заложен в Таблица 4 от ИН, част Б, неразделна част от ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г. Установеното неизпълнение на ПП, заложена в Таблица 4 за първа производствена година, спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция за 2017 г. е 81,85 %“.

Нормата на чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕФСУ установява състав на нередност, който се явява консумиран при установено неизпълнение на одобрените индикатори. За формулиране на извод относно възможността за субсумиране на фактите под хипотезата на тази нередност, на първо място, следва да се изясни съдържанието на използвания в текста термин „индикатор“. Законът не съдържа легална дефиниция на понятието „индикатор“, поради което при съобразяване с правилата, заложен в чл. 36, ал. 1 и чл. 37, ал. 1 и ал. 2 от Указ № 883 от 24.04.1974 г. за прилагане на Закона за нормативните актове (ЗНА) (Указ № 883), значението му следва да се извлече от смисъла, който му се придава на общоупотребимия български език. Видно от определението, дадено в Българския тълковен речник, изд. „Наука и изкуство“, С., 2018 г., „индикатор“ е дума от мъжки род, която има следните две значения: 1. спец. измерителен уред, устройство или някакво вещество, които установяват, определят, измерват, показват наличието и количеството, интензивността на нещо; и 2. показател. Т.е. индикаторът е нещо, което или чрез което се измерва осъществяването на одобрения проект-качествено и количествено. В конкретния случай, доколкото става въпрос за изпълнение на индикатори по сключен БФП, а последният, видно от разпоредбата на чл. 37, ал. 3, т. 2 ЗУСЕФСУ, съдържа наименование, стойност, основни дейности, период и срокове за изпълнение на проекта, за който се предоставя подкрепата, следва, че индикаторите по него обхващат обектите на финансиране и предмета на инвестицията.

В съответствие с правилото на чл. 14, ал. 1, вр. Приложение № 1 от

Наредба № 6/2012 г. одобряването на проекта за финансиране е предложено от подаването на заявка от бенефициера, с приложение на инвестиционно намерение, което се изготвя по образец и съдържа точно определени параметри, част от които структура, стойност, източници на финансиране, място на извършване на инвестицията, както и анализ на приходите и разходите след реализацията на инвестиционния проект. В т. 3. 1. Приложение № 1 към Наредба № 6/2012 (Таблица 4) е установено съдържанието на планираната производствена програма след реализацията на проекта, като е видно, че стойностните показатели, подлежащи на попълване в отделните графи, касаят обстоятелства като „вид на продукцията/услугите по години“, „мярка“, „количество“, „единична цена (в лева)“ и „стойност (в лева)“. Именно производствената програма мотивира органа да финансира проекта и точно тя е тази, която доказва ефекта от инвестицията. Задължението за изпълнение на производствената програма е пряко следствие на изпълнението на предмета на ДБФП. С изтичането на срока за изпълнение на инвестиционната програма не свършват задълженията на бенефициера по договора, защото той има задължение да докаже, чрез изпълнение на производствената програма, ефективността на инвестицията. Доколкото органът не е определил предварително и изрично кои от елементите на одобрения проект ще бъдат и индикатори за неговото изпълнение е необходимо съдът да прецени дали приетото от органа в оспорения акт е действително индикатор за изпълнението на проекта. В случая в производствената програма по години в таблица 4 към инвестиционното намерение, бенефициерът се е ангажирал да произведе определени количества риба. Следователно количеството добита продукция може да бъде надежден индикатор за изпълнението на одобрения проект. Съответно производствената програма /ПП/ представлява неразделна част от инвестиционното намерение и е одобрен индикатор, който подлежи на проверка от Управляващия орган по програмата и може да обоснове от фактическа страна нередност, за която да бъде определена финансова корекция по смисъла на чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕФСУ.

В тази връзка, от страна на бенефициера е подписан Анекс 3/21.12.2013 г., с който е извършена промяна в чл.14, ал.4 от Раздел VI. Задължения на страните от основния договор, като се създава нова точка 12, според която: „12. Бенефициентът е длъжен да извърши изцяло одобрения проект в срока по договора и в съответствие с Таблица за одобрените разходи Приложение № 1, Техническата спецификация и/или Количествените сметки и планираната производствена програма след реализация на инвестиционния проект, Таблица 4 на инвестиционно намерение част „Б“

неразделна част от Заявлението за кандидатстване с вх. № ЕФР-16-40 от 17.04.2013 г.“.

В процесния казус от приложените по делото доказателства и в частност от представените счетоводни и други документи се доказва, че бенефициерът е добил по- малко количество продукция /африкански сом/ от заложеното за 2017 г. в производствената програма, като в процентно отношение е далеч над допустимото изпълнение от 30 %, а именно 81.85 %. Въпреки разпределението на доказателствената тежест по делото, жалбоподателят не ангажира доказателства установяващи противното, като изрично, в проведеното на 19.02.2025 г. съдебно заседание съдът отмени свое протоколно определение от 02.10.2024 г., с което е допусната Съдебно- икономическа експертиза, поради изричното искане на процесуалния представител на жалбоподателя за оттегляне на това искане, обусловено от загуба на информация, съхранявана в компютри на дружеството необходима за изготвяне на експертизата. Неоснователни са доводите на жалбоподателя, че РУО се е фокусирал единствено върху теглото на африкански сом /описаните 95 954,950 кг./, за да определи изпълнението на производствената програма, без да отчита, че това е може би около една трета от теглото на обработваната риба при филетирането ѝ /около 25%-35 %/, а останалата част от теглото на рибата /55-65%- скелет, вътрешности и коремни изрезки/ представлявали отпадъчни продукти, но подлежащи на последващо използване и се продавали от “Фишбон“ ЕООД на трети лица. За да определи процентното съотношение на изпълнение на ПП органът е анализирал всички относими доказателства, включително обясненията на бенефициера.

Следователно по делото по категоричен начин се установява бездействие от страна на дружеството, изразяващо се в изпълнение на ПП в обема, заложен в Таблица 4 от ИН, част Б, неразделна част от ЗК с вх. № ЕФР-16-40/17.04.2013 г., неразделна част от ДБФП № 390/13.08.2014 г., за първа производствена година- 2017 г., спрямо действително декларираното по счетоводни документи количество произведена и реализирана продукция. Липсват данни бенефициерът да е информирал УО изпълнението на ПП да се дължи на форсмажорно обстоятелство- проявила се "непреодолима сила“, поради което не са налице основания за освобождаване на бенефициера от отговорност.

Предвид това е правилен и обоснован изводът на РУО, че е налице материалноправното основание– изпълнение на одобрен индикатор по чл. 70, ал. 1, т. 7 ЗУСЕСИФ за определяне на финансова корекция.

Споделят се и изводите на административния орган относно правилното

определяне на основата за прилагане на финансовата корекция и конкретния ѝ размер в съответствие с Таблица 1 от Раздел II. Специфични случаи за определяне размера на финансови корекции от Методиката за определяне на размера на финансови корекции по проекти, финансирани от Оперативна програма за развитие на сектор "Рибарство", съфинансирана от Европейския фонд за рибарство за програмен период 2007 – 2013 г. (ОПРСР), издадена от директора на Изпълнителната агенция по рибарство и аквакултури, обн., ДВ, бр. 38 от 24.04.2020 г. Предвид това е несъстоятелен довода на жалбоподателя, че не е посочен нормативен акт, въз основа, на който е определен размера на ФК.

Предвид установеното нарушение на правото на Съюза и на свързаното с него национално право, оспорваното решение е законосъобразно, а определената с него финансовата корекция е правилно индивидуализирана по основание и размер, и в съответствие с целта на закона.

Мотивиран от горното, Административен съд София-град, Трето отделение, 73- ти състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „ФИШБОН“ ЕООД против Решение № РД-232/13.05.2024г. на изпълнителния директор на Изпълнителна агенция по рибарство и аквакултури, в качеството на Ръководител на Управляващия орган на Оперативна програма за развитие на сектор „Рибарство“ .

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд на Република България в 14- дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: