

РЕШЕНИЕ

№ 5544

гр. София, 07.09.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 62 състав,
в публично заседание на 29.06.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Даниела Гунева

при участието на секретаря Емилия Митова, като разгледа дело номер **3326** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 73, ал.4 от Закона за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление /ЗУСЕФСУ/.

Образувано е по жалба на ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“, представлявано от З. К. – изпълнителен директор срещу Решение за определяне на финансова корекция № ФК-9 от 16.03.2023г. на Ръководителя на УО на Оперативна програма „Транспорт и транспортна инфраструктура“ /ОПТТИ/ 2014-2020г., с което е наложена финансова корекция в размер на 39 379,39 лв., от допустимите разходи по договор № 5931/29.11.2017г. с предмет „Специализирани обучения за Н. при управление и изпълнение на дейности по проекти, съфинансирани от ЕСИФ“, с изпълнител БЪЛГАРСКА КОНСУЛТАНТСКА ОРГАНИЗАЦИЯ ЕООД на стойност 2 091 480,94 лева без ДДС.

В жалбата е посочено, че оспореното решение е незаконосъобразно и издадено в противоречие с материалния и процесуалния закон и в несъответствие с целта на закона.

В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от юрк. Л., която поддържа жалбата и моли тя да бъде уважена. Претендира разноски, за които представя списък.

Ответникът – Ръководителят на УО на Оперативна програма „Транспорт и

транспортна инфраструктура“ /ОПТТИ/ 2014-2020г. – в съдебно заседание се представлява от държавен експерт И. Й., които оспорват жалбата и молят тя да бъде отхвърлена, като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Административен съд София град, III-то отделение, 62 –ри състав, като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено от фактическа страна следното:

Управляващият орган е започнал процедура за администриране на нередност на основание чл. 69, ал. 2 от ЗУСЕСИФ, във връзка с получен окончателен доклад № ДИД1-СФ-2/29.07.2022 г. за извършена финансова инспекция от АДФИ на ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“ (Н.) за законосъобразност, относно спазването на законодателството в областта на обществените поръчки във връзка с провеждането на обществена поръчка с предмет: "Специализирани обучения за Н. при управление и изпълнение на дейности по проекти, съфинансирани от ЕСИФ", договор № 5931/29.11.2017 г. с изпълнител „Българска консултантска организация“ ЕООД.

В хода на проверката са констатирани нарушения на Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина. УО е счел, че не са спазени разпоредбите на чл. 18, ал. 3 от Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина, съгласно която относителният дял на отделните компоненти в размера на дневните пари за целите на определянето на намалените размери дневни пари при поемане на част от разходите от приемащата държава или организация е, както следва: 1. за хранене, включително: а) обяд - 35 на сто; б) вечеря - 35 на сто; 2. други разходи - 30 на сто. В заповедите за командировка в чужбина е посочено, че всички разходи по организацията и провеждането на обученията, включително и разходите за самолетни билети по съответните маршрути и застраховки; осигуряване на трансфери и вътрешен транспорт; хотелско настаняване и туристическа/градска такса, както и изхранване; дневни в размер, съгласно Наредбата за служебните командировки и специализациите в чужбина са за сметка на изпълнителя - „Българска консултантска организация“ ЕООД. Извършени са девет междинни плащания по договор 5931/29.11.2017г. и са докладвани проведени обучения в чужбина. Със заповеди № МЗ-20/28.02.2018г., изменена със Заповед № МЗ-24/16.03.2018 г. са командировани 10 лица във Великобритания, със заповед № МЗ-44-/09.05.2018 г. са командировани 11 лица в У.. След преглед на представените списъци, органът е приел, че срещу подпис командированите лица са получили пълния размер дневни пари за целия срок на обучение. От списъците ставало ясно, че във Великобритания 10 лица са получили по 150 британски лири или 5 дни x 30 британски лири (171.25 евро към 19.03.2018г.), а в У. 11 лица са получили по 175 евро или 5 дни x35 евро. Представена е и програма за обучението от изпълнителя, видно от която е осигурен обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 3 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери).

Съобразно тези обстоятелства, УО е приел разхода за недопустим, тъй като при поемане на част от разходите от приемащата държава или организация съгласно чл.

18, ал. 3 от Наредбата за служебните командировки и специализациите в чужбина, за целите на определяне на намалени размери на дневни пари е посочен относителния дял на отделните компоненти, включени в размера на дневните както следва: 1. за хранене, включително:

- а) обяд - 35 на сто;
- б) вечеря - 35 на сто;

2. други разходи -30 на сто.

Позовал се е на чл. 20 ал. 1 който гласи, че когато приемащата страна осигурява пълен пансион в натура, на командированите лица се изплаща 30 на сто от размера на полагащите се дневни пари. Съобразно последното органът приел, че на участниците следвало да бъдат платени 65% от полагащите се дневни за първия ден на обучението, 30% от полагащите се дневни за втория, третия и четвъртия ден на обучението и 100% от полагащите се дневни за последния ден на обучението. Приел е още, че изплатената сума от 1 696,63 евро (3 318,32 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в двете обучения и полагащите се такива, съгласно Наредбата счел за недължимо заплатена на участниците както и че същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. Извършено било и трето междинно плащане по договор 5931/29.11.2017г., по което са докладвани две проведени обучения в чужбина. Със заповеди № МЗ-63/22.06.2018 г., са командировани 13 лица в П., със заповед № МЗ-54/25.05.2018 г. са командировани 10 лица в Полша. Отново след преглед на представените списъци, органът е приел, че срещу подпис командированите лица са получили пълния размер дневни пари за целия срок на обучение. От съдържанието им става ясно, че в Полша 10 лица са получили по 175 евро или 5дни x 35 евро. Приложена е програма видно от която в Полша изпълнителя е осигурил обяд и вечеря , като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 3 обяда) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). Във връзка с гореизложеното органът обосновал извод, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 65% от полагащите се дневни за първия ден на обучението, 30% от полагащите се дневни за втория, третия и четвъртия ден на обучението и 100% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 857.50 евро (1 677.12 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата била недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. Било констатирано още, че за проведеното обучение в П. 13 лица са получили по 175 евро или 5 дни x35 евро. От съдържанието на приложената програма е установено, че за обучението в П. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяда) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). Изложени са в решението аргументи за това, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 433,25

евро (2 803,19 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. В четвърто междинно плащане са докладвани четири проведени обучения в чужбина. Със заповед № МЗ-76/16.08.2018 г., са командировани 10 лица в Германия, със заповед № МЗ-83/07.09.2019 г. са командировани 10 лица в А., със заповед № МЗ-88/21.09.2018 г. са командировани 10 лица в Ч. и със заповед № 93/22.10.2018 г. са командировани 10 лица в Румъния. След преглед на представените списъци, органът е приел, че срещу подпис командированите лица са получили пълния размер дневни пари за целия срок на обучение. От списъците ставало ясно, че в Германия 10 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. Представена е и програма за обучението от изпълнителя, видно от която е установено, че за обучението в Германия изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). УО е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 102,50 евро (2 156,30 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От проведеното обучение в А. 10 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. За обучението в А. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). Сходни са изводите при предходните командировки. Прието е, че в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 102,50 евро (2 156,30 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За проведеното обучение в Ч. 10 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. След преглед на представените доказателства, УО е приел, че за обучението в Ч. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При така установените обстоятелства, участниците в това обучение следвало да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 102,50 евро (2 156,30 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За обучението в Румъния 10 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. Видно от приложената програма, за обучението в Румъния изпълнителя е осигурил обяд и

вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). Прието е, че в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 102,50 евро (2 156,30 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. По извършено шесто междинно плащане са докладвани три проведени обучения в чужбина. Със заповед № МЗ-10/12.02.2019г., са командировани 11 лица в Н. , със заповед № МЗ-16/06.03.2019г. са командировани 11 лица в П. и със заповед № МЗ-17/07.03.2019г. са командировани 4 лица в Ч.. От представените списъци и документи органът е приел, че срещу подпис командированите лица са получили пълния размер дневни пари за целия срок на обучение. От списъците ставало явно, че в Н. 11 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. В приложената програма е отбелязано, че за обучението в Н. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря , като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 212,75 евро (2 371,93 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За обучението в П. 11 лица са получили по 175 евро или 5 дни x35 евро. След преглед на представените доказателства, УО е приел, че за обучението в П. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря , като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да

бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 212,75 евро (2 371,93 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За проведено обучение в Ч. 4 лица са получили по 140 евро или 4 дни x35 евро. След преглед на представената програма било установено, че за обучението в Ч. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 4 обяди) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 3 вечери). Съобразно последното административният орган е обосновал извод, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория и третия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за четвъртия ден на обучението. Изплатената сума от 343,00 евро (670,85 лева), получена като разлика от общия

размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За седмо междинно плащане по договора били докладвани две проведени обучения в чужбина. Със заповед № МЗ-46/18.06.2019 г., са командировани 11 лица във Франция и със заповед № МЗ-49/04.07.2019 г. са командировани 12 лица в Полша. След преглед на представените списъци, органът е приел, че срещу подпис командированите лица са получили пълния размер дневни пари за целия срок на обучение. От списъците ставало ясно, че Във Франция 11 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. Представена е и програма за обучението от изпълнителя, видно от която е установено, че за обучението във Франция изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 212,75 евро (2 371,93 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От обучението в Полша 12 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. Представена е и програма за обучението от изпълнителя, видно от която е установено, че за обучението в Полша изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението, 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Приел е още, че изплатената сума от 1 323,00 евро (2 587,56 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. За осмо междинно плащане са докладвани четири проведени обучения в чужбина. Със заповед № МЗ-56/20.08.2019г., са командировани 12 лица в И., със заповед № МЗ-65/10.09.2019г. са командировани 10 лица в Гърция, със заповед № МЗ-73/25.09.2019г. са командировани 13 лица в Испания и със заповед № МЗ-77/01.10.2019г. са командировани 11 лица в Х.. В И. 12 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. Представена е и програма за обучението от изпълнителя, видно от която е установено, че за обучението в И. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). С оглед изложеното АО е направил извод, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Изплатената сума от 1 323,00 евро (2 587,56 лева), получена

като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От командировката в Гърция 10 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. След преглед на представените доказателства, УО е приел, че за обучението в Гърция изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението. Приел е още, че изплатената сума от 1 102,50 евро (2 156,30 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От проведеното обучение в Испания 13 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. След преглед на приложената програма било установено, че за обучението в Испания изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). С оглед гореизложеното органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението, следствие на което счел, че изплатената сума от 1 433,25 евро (2 803,20 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От обучението в Х. 11 лица са получили по 175 евро или 5 дни x 35 евро. След преглед на представените доказателства, УО е приел, че за обучението в Х. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяд) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия ден на обучението и 65% от полагащите се дневни за петия ден на обучението, следствие на което счел, че изплатената сума от 1 212,75 евро (2 371,94 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. С девето междинно плащане по договор 5931/29.11.2017 г. са докладвани две проведени обучения в чужбина. Със заповед № МЗ-110/22.11.2019г., са командировани 5 лица в А. и със заповед № МЗ-09/14.02.2020г. са

командировани 6 лица във Франция. От обучението в А. 5 лица са получили по 175 евро или 5дни x 35 евро. След преглед на представените списъци, УО е приел, че за обучението в А. изпълнителя е осигурил обяд и вечеря , като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяда) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 5 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия, четвъртия и петия ден на обучението, следствие на което счел, че изплатената сума от 612,50 евро (1 197,96 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договора. От обучението във Франция 6 лица са получили по 175 евро или 5дни x 35 евро. След преглед на представените списъци, УО е приел, че за обучението във Франция изпълнителя е осигурил обяд и вечеря, като част от кетъринга/изхранване: по 1 обяд за всеки ден на обучение (общо 5 обяда) и по 1 вечеря за всяка нощувка (общо 4 вечери). При тези обстоятелства органът е приел, че на участниците в това обучение следва да бъдат изплатени 30% от полагащите се дневни за първия, втория, третия и четвъртия и петия ден на обучението, следствие на което счел, че изплатената сума от 661,50 евро (1 293,78 лева), получена като разлика от общия размер на изплатените дневни разходи на всички участници в обучението и полагащите се такива, съгласно Наредбата е недължимо заплатена на участниците и същата е част от формираната единична цена за един участник, която ДП Н. е изплатил на изпълнителя по договор.

В резултат на извършената проверка за девет междинни плащания по административен договор за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ № ДОПТТИ-7/03.06.2016г. с бенефициент ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“ са отчетени разходи по фактура № 577/19.06.2018г. от Българска консултантска организация ЕООД по второ междинно плащане за разходи в размер на 231 017, 60 лв., фактура № 601/17.09.2018г. от Българска консултантска организация ЕООД по трето междинно плащане за разходи в размер на 229 905лв., фактура № 613/05.12.2018г. от Българска консултантска организация ЕООД по четвърто междинно плащане за разходи в размер на 256 511,25 лв., фактура № 647/10.06.2019г. от Българска консултантска организация ЕООД по шесто междинно плащане за разходи в размер на 194 746,50лв., фактура № 669/10.09.2019г. от Българска консултантска организация ЕООД по седмо междинно плащане за разходи в размер на 223 715, 25 лв., фактура № 686/12.12.2019г. от Българска консултантска организация ЕООД по осмо междинно плащане за разходи в размер на 139 858,69 лв., фактура № 702/18.03.2020г. от Българска консултантска организация ЕООД по девето междинно плащане за разходи в размер на 93 543,75 лв.

Гореизброените фактури документират отчетени разходи за закупуване на

самолетни билети и за нощувки, трансфери, пътни, дневни, както и разходи за обяд и вечеря.

Към платежните документи по делото са приложени и заповеди за командироване, в които изрично е посочено, че всички разходи, включително и разходите за самолетни билети, трансфери и вътрешен транспорт, хотелско настаняване, туристическа такса, изхранване, както и дневни в размер съгласно Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина са за сметка на „Българска консултантска организация“ ЕООД.

Предвид изложеното е издадено Решение № ФК -9 от 16.03.2023г. за отказ от верификация на разходи в общ размер на 39 376, 39 лв.

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

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, за който изрично е предвидено в чл.73, ал.4 от ЗУСЕФСУ, че подлежи на обжалване пред съд. Жалбата е депозирана чрез административния орган, в АССГ в преклузивния 14-дневен срок по чл.149 ал.1 от АПК и същата е допустима.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

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. II 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 ръководител на управляващия орган е министърът на транспорта и съобщенията, който със Заповед № РД-08-517/07.10.2022г. е оправомощил М. Г. Г. – и.д директор на дирекция „Координация на програми и проекти“ да изпълнява функциите на ръководител на УО на Оперативна програма „Транспорт и транспортна инфраструктура“ /ОПТТИ/ 2014-2020 г. С оглед на това обжалваното Решение за определяне на финансова корекция № ФК-9/16.03.2023г. е издадено от компетентен орган.

На следващо място, решението е издадено в предвидената от закона /чл. 59, ал. 2 АПК/ писмена форма. Формално, съдържа фактически и правни основания за издаването му. В акта е описано допуснатото нарушение на конкретни разпоредби на националното законодателство, осъществяването на отделните елементи от състава на констатираната нередност, основанието за определяне на финансовата корекция и нейният размер. Административният акт съдържа мотиви за посочената нередност, поради което отговаря на законовите изисквания за форма и необходимо съдържание, мотивиращо властническото волеизявление.

В чл. 73, ал. 2 и ал. 3 ЗУСЕФСУ е уредена 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 бенефициента доказателства и направените от него възражения. Както вече се посочи, за констатираните нарушения бенефициентът е уведомен с писмо на УО на ОП „ТТИ“ и му е дадена възможност да изрази становище по направените констатации.

Предвид изложеното, съдът приема, че в хода на процедурата по установяване и налагане на финансовата корекция не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила.

Съгласно чл.70 ал.1 т. 9 от ЗУСЕФСУ финансова подкрепа със средства от ЕСИФ може да бъде отменена изцяло или частично чрез извършване на финансова корекция на следните основания – „за нередност, съставляваща нарушение на правилата за определяне на изпълнител по глава четвърта, извършено чрез действие или бездействие от страна на бенефициента, което има или би имало за последица нанасянето на вреда на средства от ЕСИФ; Съгласно чл. 143 (1) от РЕГЛАМЕНТ (ЕС) № 1303/2013 НА ЕВРОПЕЙСКИЯ ПАРЛАМЕНТ И НА СЪВЕТА от 17 декември 2013 година за определяне на общо приложими разпоредби за Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд, Кохезионния фонд, Европейския земеделски фонд за развитие на селските райони и Европейския фонд за морско дело и рибарство и за определяне на общи разпоредби за Европейския фонд за регионално развитие, Европейския социален фонд, Кохезионния фонд и Европейския фонд за морско дело и рибарство, и за отмяна на Регламент (ЕО) № 1083/2006 на Съвета, държавите членки носят отговорност за разследването на нередностите и за извършването на необходимите финансови корекции и възстановяването на дължимите суми. Дефиницията за нередност е дадена в чл. 2, т. 36 от цитирания Регламент, според която това е всяко нарушение на правото на Съюза или на националното право, свързано с прилагането на тази разпоредба, произтичащо от действие или бездействие на икономически оператор, участващ в прилагането на европейските структурни и инвестиционни фондове, което има или би имало за последица нанасянето на вреда на бюджета на Съюза чрез начисляване на неправомерен разход в бюджета на Съюза. Чл.2, т.37 определя като „икономически оператор“ всяко физическо или юридическо лице или друг субект, които участват в изпълнението на помощта от европейските структурни и инвестиционни фондове, с изключение на държава-членка, която упражнява правомощията си като публичен орган. Доколкото в случая ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“ участва като бенефициент в изпълнението на помощта от Европейските структурни и

инвестиционни фондове, същата несъмнено се явява икономически оператор, който може да бъде субект на извършена нередност по смисъла на чл.2, т.36 от Регламент 1303/2013 г. В този смисъл първият елемент от фактическия състав на „нередността“ е налице. Съгласно чл.70 ал.2 от ЗУСЕФСУ случаите на нередности, за които се извършват финансови корекции по ал.1 т.9 на същия член са посочени в нормативен акт на Министерския съвет. В случая безвъзмездната финансова помощ е предоставена чрез Оперативна програма „Транспорт и транспортна инфраструктура“ за програмен период 2014– 2020 г., поради което приложима по отношение на нея е Наредба за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции, и процентните показатели за определяне размера на финансовите корекции по реда на ЗУСЕФСУ. Съдът следва да обсъди налице ли са вторият и третият елемент на определението за „нередност“, за да се приеме, че наложената с оспорения акт финансова корекция е законосъобразна. Необходимо е да се извърши проверка, дали е извършено твърдяното нарушение, чрез действие или бездействие от страна на бенефициента и в случай, че е извършено такова - има или би имало за последица нанасянето на вреда на средства от ЕСИФ. Трябва да се изследва и доколко 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. Наличието на нарушение не е достатъчно за определяне на финансова корекция, необходимо е да е изпълнен целият фактически състав на „нередност“ по смисъла на цитирания Регламент, за да може да бъде определена финансова корекция.

В случая РУО на ОПТТИ твърди, че жалбоподателят е нарушил разпоредбата на чл.18, ал.3 от Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина, във вр. с чл.70, ал.1, т.10 от ЗУСЕСИФ, във вр. с §70 от ПЗР на ЗУСЕФСУ.

Административният орган е приел, че на служителите на Н., участвали в обучения в чужбина по договор № 5931/29.11.2017г., е изплатен завишен размер на дневните пари, което е и основание за извършване на финансова корекция в размер на 39 376, 39 лева.

По делото няма спор, че в изпълнение на договор № ДОПТТИ-7/03.06.2016г. за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по проект № BG16M1OP001-5.001-002 „Техническа помощ за укрепване капацитета на Н. като бенефициент по ОПТТИ 2014-2020г. чрез продължаване на добрите практики, установени през предходния период и включване на нови мерки за достигане на необходимия капацитет за подготовка, изпълнение, мониторинг и контрол на проекти, финансирани със средства на ЕСИФ“, Н. сключва договор № 5931/20.11.2017г. с БЪЛГАРСКА КОНСУЛТАНТСКА ОРГАНИЗАЦИЯ ЕООД. Видно от чл. 1, ал. 1 от договора, както и от т.6.2 от приложената Техническа

спецификация към договора, която е незаделена част от него, БЪЛГАРСКА КОНСУЛТАНТСКА ОРГАНИЗАЦИЯ ЕООД в качеството си на изпълнител се е задължил да осигурява самолетни билети, застраховки, хотелско настаняване, изхранване, вътрешен транспорт, и дневни според Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина /НСКСЧ/ Изрично е посочено, че изпълнението на дейността на изпълнителя е пряко свързано с предвидените за всяко от планираните обучения с място на провеждане в други европейски държави. Същевременно, за да се извърши междинно плащане разпоредбата на чл. 62, ал. 1 от ЗУСЕФСУ изисква две кумулативно дадени условия: верифициране с цел потвърждаване допустимостта на извършените разходи и при наличие на физически и финансов напредък на проекта. Следователно допустимостта на разходите по смисъла на чл. 57, ал. 1, т. 4 от ЗУСЕФСУ следва да се преценява с оглед изпълнението на заложените дейности по проекта и в частност участието на лицата, с каквато цел са осигурени разходите.

Съгласно чл. 25 от НСКСЧ в квартирните пари се включват разходите за ползване на легло, резервацията за него, ако е необходима, утринна закуска, отопление, осветление, баня, телевизор, радио, телефон, такси и данъци, с изключение на междуградски и международни разговори, сервиз и възстановените данъци, като всички други разходи са за сметка на дневните пари. Според чл. 18, ал. 1 от НСКСЧ с дневните пари, за чийто размер и валута чл. 15, ал. 1 от НСКСЧ препраща към Приложение № 2 към НСКСЧ, се осигуряват средства за храна, вътрешен градски транспорт и други разходи. Между страните отсъства спор, че през време на задграничните командировки, командированите лица не са реализирали разноски за междудържавен и вътрешен градски транспорт и нощувки, както и че на същите са се полагат командировъчни дневни пари, като несъгласието в процесуалните им позиции засяга именно размера на последните. Чл. 22 от НСКСЧ регламентира, че пълният им размер, фиксиран в Приложение № 2 към НСКСЧ, се изплаща до 30 последователни календарни дни, а за дните над тях се намалява с 25 на сто. Разпоредбата на чл. 20, ал. 1 от НСКСЧ редуцира дневните пари на 30 на сто от полагащия се съобразно ставките на Приложение № 2 към НСКСЧ размер в ситуация на осигурен на командирования от приемащата страна пълен пансион в натура - а съгласно чл. 20, ал. 2 от НСКСЧ при частично поемане на някои разходи намалението е ограничено до техния размер, диференциран в чл. 18, ал. 3 т. 1 от НСКСЧ. За целите на определянето на намалените величини в последната хипотеза чл. 18, ал. 3 т. 1 и т. 2 от НСКСЧ дефинира относителния дял на отделните компоненти на дневните пари, както следва: за хранене, включително: обяд - 35 на сто, и вечеря - 35 на сто, и за други разходи - 30 на сто. Визираното разграничение дава основание да се приеме, че под "пълен пансион" по смисъла на чл. 20, ал. 1 от НСКСЧ се разбира осигурена на командирования храна за обяд и вечеря, в който случай на същия се полага единствено компонентата "други разходи" в размер на 30 на сто от дължимите му се съгласно Приложение 2 към НСКСЧ дневни пари. Еднозначно установен от писмени доказателства по делото релевантният отрицателен факт, че през

време на командировъчните престои в Република Ч., Великобритания, У., Полша, П., Германия, А., Румъния, Н., Франция, И., Гърция, Испания и Х. на командированите е била осигурена храна за обяд и вечеря от страна на приемащата страна или работодателя, което от своя страна позволява да се заключи, че предпоставките на чл. 20, ал. 1 от НСКСЧ са удовлетворени, поради което компенсаторното задължение на работодателя за дневни пари подлежи на изчисляване по механизма на чл.18, ал.3 от НСКСЧ при дневна ставка от 30 евро, фиксирана в Приложение № 2.

В тази връзка правилно и законосъобразно с оспореното решение е прието, че е налице нарушение на чл.18, ал.3 от Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина, във вр. с чл.70, ал.1, т.10 от ЗУСЕСИФ, във вр. с §70 от ПЗР на ЗУСЕФСУ.

Според разпоредбата на чл. 57, ал. 1, т.4 от ЗУСЕСИФ разходите се считат за недопустими, ако не са извършени законосъобразно съгласно приложимото право на Европейския съюз и българското законодателство. В случая всяко нарушение на българското законодателство, включващо всички закони и подзаконовни нормативни актове, е основание за непризнаване на разходите за допустими. В случая безспорно е констатирано нарушение на Наредбата за служебните командировки и специализации в чужбина, тъй като неправилно е завишен разхода за дневни пари за командировки в чужбина като същия е определен погрешно на 35%, вместо на полагащите се дневни в размер на 30%

От незаконосъобразността на цитираните по-горе завишени разходи за дневни пари на участниците в обученията се обосновава и тяхната недопустимост по аргумент на чл. 57, ал. 1, т. 4 от ЗУСЕСИФ. Тъй като са недопустими, те не могат да бъдат верифицирани на основание чл. 62, ал. 2 от ЗУСЕСИФ.

Основанията за извършването на финансова корекция /ФК/, са изчерпателно изброени в нормата на 70, ал. 1, т. 1-10 от ЗУСЕФСУ. Изброените основания по чл. 70, ал.1, т.1-9 от ЗУСЕСИФ, са специални форми на нередност, наред с общото основание по т.10, което възпроизвежда и съвпада с понятието за нередност по т. 36 от Регламент1303/2013. При нередността са налице три елемента от обективна страна: доказано нарушение на общественото право, произтичащо от действие или бездействие на стопански субект; нанасяне на вреда на общия бюджет на ЕС, като се отчете неоправдан разход, като вреда е налице и при възникване на възможност и риск от увреждане на бюджета на Съюза, както и наличие на причинна връзка между нарушението и вредата. Установените нередности по отношение на бенефициент на БФП, са основание за налагане на ФК.

Предвид гореизложеното следва да се приеме, че решението е издадено от компетентен орган, в предвидената от закона форма, при спазване на административнопроизводствените правила и при правилно приложение на

материалния закон и неговата цел, поради което жалбата следва да бъде отхвърлена, като неоснователна.

При този изход на спора на ответника следва да бъдат присъдени разноски за юрисконсултско възнаграждение в минимален размер.

По изложените съображения, Административен съд София - град, III-то отделение, 62-ри състав, на основание чл. 172, ал. 2 АПК

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“, представявано от З. К. – изпълнителен директор, срещу Решение№ ФК-9 от 16.03.2023г. на Ръководителя на УО на Оперативна програма „Транспорт и транспортна инфраструктура“ /ОПТТИ/ 2014-2020г., с което е наложена финансова корекция в размер на 39 376, 39 лева.

ОСЪЖДА ДП „Национална компания железопътна инфраструктура“ да заплати на Ръководителя на УО на Оперативна програма „Транспорт и транспортна инфраструктура“ /ОПТТИ/ 2014-2020г., направените по делото разноски в размер на 100 лв.

Решението може да се обжалва с касационна жалба пред ВАС на РБ в 14 дневен срок от съобщаването му.

СЪДИЯ: