

РЕШЕНИЕ

№ 1202

гр. София, 24.02.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 74 състав,
в публично заседание на 24.01.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Христо Минев

при участието на секретаря Теменужка Стоименова, като разгледа дело номер **4110** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27, ал.1 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЗУСЕСИФ), вр. чл. 145 и сл. от АПК.

Образувано е по жалба на „Ню Айлънд“ ЕООД, ЕИК:[ЕИК], представлявано от управителя А. П. И. с адрес на управление [населено място], р-н Т., [жк], срещу Заповед от 31.03.2021г. на изпълнителния директор на Националната агенция по приходите/НАП/, с която се отказва предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020г., по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095, „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“.

Жалбоподателят твърди, че оспореният акт е нищожен, поради липса на форма, незаконосъобразен, поради противоречие с материалния закон, необоснован и немотивиран. Твърди се и нецелесъобразност на заповедта и нарушение на основни принципи на АПК. Твърди се също, че е налице дискриминационно и необосновано ограничаване принципа за равно участие на кандидатите засегнати от ограничителните мерки. Моли съдът да отмени атакуваната Заповед в оспорената част. Претендира разноски. В с.з. се представлява от адв. Д.. Поддържа жалбата. Претендира за присъждане на разноски по списък.

Ответникът – Изпълнителния директор на НАП, не се явява, представлява се от ю.к.М., която оспорва жалбата, сочи, че Заповедта е законосъобразна и изцяло съобразено с условията за кандидатстване по процедурата. Възразява срещу размера

на претендираното адвокатско възнаграждение и претендира присъждането на юрисконсултско възнаграждение.

Съдът, като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено от фактическа страна следното:

С Решение № 947 от 18.12.2020г. на Министерски съвет на РБългария, на основание чл.26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020г., и за преодоляване на последиците, е дадено съгласие Министерството на икономиката със средства по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ в размер 156 000 000 лв. да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент - Националната агенция за приходите, като е определено, че Националната агенция за приходите е администратор на помощта по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. Посочено е, че целта на процедурата на директно предоставяне е да се осигурят средства за обезпечаване на плащанията към крайните ползватели по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. С решението са одобрени критерии и ред, по които НАП предоставя на микро-, малки и средните предприятия помощта. Като допустими са определени кандидатите, които са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно Закона за юридическите лица с нестопанска цел, не по-късно от 01.10.2020г., отговарящи на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия и Препоръка на Комисията от 6 май 2003г. относно определението за микро-, малки и средни предприятия (ОВ L 124, 20.5.2003г.) и които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди № РД-01-655/13.11.2020г. и № РД-01-677/25.11.2020г. на Министъра на здравеопазването. Предвидено е подборът на предприятията да се основава на принципа на финансиране, основано на нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като за финансиране ще бъдат предложени заявления, които съответстват на критериите, по реда на тяхното постъпване, до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. Изпълнението на решението е възложено на Министъра на икономиката и на Изпълнителния директор на НАП.

На основание чл.45, ал.2 от ЗУСЕСИФ във връзка с постъпило проектно предложение ИСУН Във връзка с подаденото Заявление от жалбоподателя, рег.№ BG16RFOP002.2.095-1776 от 29.12.2020г. с наименование „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция за приходите (НАП)“ и одобрен от Ръководителя на Управляващия орган на ОПИК оценителен доклад, между Министерство на икономиката, в чиято структура е Главна дирекция „Европейски фондове за конкурентоспособност“, определена за Управляващ орган на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, и Национална агенция за приходите, е сключен Административен договор №7/19.01.2021г. за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа на оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална

агенция за приходите (НАП)“. Съгласно договора, Ръководителят на УО предоставя на бенефициента Национална агенция за приходите безвъзмездна финансова помощ в размер до 156 000 000 лева, която представлява 100 % от общите допустими разходи по проекта, за изпълнение на проект с наименование „Подкрепа на оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция за приходите (НАП)“, с рег. № BG16RFOP002-2.095-1776, съгласно условията на договора и приложенията към него. Според договора безвъзмездната финансова помощ към крайните ползватели на помощта /М., които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на Министъра на здравеопазването за въвеждане на временни противоепидемични мерки/, се предоставя съобразно условията на „Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от COVID-19“ от 19.03.2020г.

До ЦУ на НАП е била извършена служебна проверка за допустимостта му. В хода на същата е установено несъответствие с Условията за кандидатстване и условията за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020, като е било констатирано, че за кандидата не е изпълнено едно от условията по т.11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“.

Съгласно утвърдените Условия за кандидатстване и условия за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ по Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на М.“, Инвестиционен приоритет 2.2. „Капацитет за растеж на М.“ на ОПИК (публикувани на интернет страницата на НАП), целта на процедурата е осигуряване на оборотен капитал за регистрирани в Република България микро, малки и средни предприятия, засегнати от временните противоепидемични мерки, за преодоляване на икономическите последици, като процедурата е насочена към осигуряване на оперативен капитал за българските микро, малки и средни предприятия, засегнати от наложените временни противоепидемични мерки със заповеди на Министъра на здравеопазването, за справяне с последиците от пандемията COVID-19. Посочено е, че безвъзмездната финансова помощ, предоставяна по схемата, следва да бъде в максимален размер на 20 % /респ. на 10%/ от оборота без ДДС от засегнатите от заповеди на МЗ обекти/дейности за същия календарен период в рамките на периода от 1 март 2019г. до 29 февруари 2020г., за срок до отпадането на съответното основание за преустановяване на дейността, а в случай че обектите не са извършвали дейност или дейността не е осъществявана през посочения период, за месец октомври 2020г. (приложимо за предприятия, които след 01.01.2020г. са започнали или възобновили дейност, преустановена с посочените заповеди), за всеки от месеците до отпадане на съответното основание за преустановяване на дейността, като за непълнен месец безвъзмездните средства се предоставят пропорционално на дните от месеца, за предприятия с посочените в Условията за кандидатстване и условия за изпълнение кодове на основна/допълнителна икономическа дейност, съгласно К.-2008 на НСИ.

В Условията за кандидатстване са разписани и изискванията към кандидатите по процедурата, като съгласно раздел 11 „Допустими кандидати“, т.11.1 – „Критерии за допустимост на кандидатите“, допустими са само кандидатите, които: т.11.1.1. – са

юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно ТЗ или Закона за кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно ЗЮЛНС, извършвали съответната икономическа дейност; т.11.1.2. – са регистрирани не по-късно от 01.10.2020г.; т.11.1.3. – отговарят на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия, Препоръка на Комисията от 6 май 2003г. относно определението за микро-, малки и средни предприятия (ОВ L 124, 20.5.2003г.) и Приложение I на Регламент (ЕС) № 651/2014; т.11.1.4. – са преустановили или ограничили дейността си в резултат на посочени заповеди на Министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа и да развият основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019г.) в един от посочените кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности (К. – 2008 – Приложение 3 към Условието). Изрично е указано, че допустими по процедурата са единствено кандидати, чиито обекти са засегнати вследствие на една или повече от посочените заповеди на Министъра на здравеопазването, като кодът на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност, също трябва да попада в един от посочените кодове/сектори съгласно К. – 2008. Кодът на основна/допълнителна икономическа дейност на предприятието-кандидат, следва да бъде посочен в т.1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване, като кандидатите носят отговорност за правилното му определяне, като ще бъде извършвана и служебна проверка от НСИ/Мониторстат. И./обект на проверка относно кода на икономическа дейност на търговския обект е посоченото от кандидатите във Формуляра за кандидатстване (т.1 „Данни за кандидата“, поле „Код на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност“). Съгласно т.11.2.2 от Условието за кандидатстване, кандидатите могат да заявяват подкрепа само за основната или допълнителната си икономическа дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване (съответно засегнатите търговски обекти следва да извършват допустимата основна или допълнителна търговска дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване). Кодът на основна/допълнителната икономическа дейност на предприятието-кандидат ще се проверява въз основа на данни за 2019г. В случай, че след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата за 2019г., е недопустим, заявлението се отхвърля. В случай, че след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат за 2019г. кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата е допустим, но е попълнен погрешно във Формуляра за кандидатстване, се извършва служебна корекция в т.1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване. В Указанията за кандидатстване освен критериите за допустимост, респ. за недопустимост на кандидатите, подробно са разписани допустимите, съотв. недопустимите за финансиране дейности; категориите разходи, допустими за финансиране и условията за допустимост на разходите; начина на подаване на заявленията за подкрепа; документите, които следва да бъдат представени др. Съгласно раздел 21 – „Ред за подбор /административно съответствие и допустимост/ на заявленията за подкрепа“, подборът на заявленията се основава на принципа на финансиране, основано на

нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като за финансиране ще бъдат предложени заявленията, които съответстват на критериите за подбор (оценка на административно съответствие и допустимост на заявленията), до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. В случай на установени по време на оценката нередовности, непълноти и/или несъответствия на документите за кандидатстване, на съответния кандидат се изпраща уведомление за установените нередовности, непълноти и/или несъответствия и се определя разумен срок за тяхното отстраняване, който не може да бъде по-кратък от 7 дни. Предвидено е, че подбор на заявленията ще се извършва съгласно Критериите и методологията за подбор на заявленията, посочени в Приложение 2 към Условиата за кандидатстване и условията за изпълнение, като при извършването на подбора ще се проверява дали заявлението за подкрепа се отнася за обявената схема за набиране на заявления; дали са налице всички документи, представени и попълнени съгласно изискванията, посочени в т.24 от Условиата за кандидатстване и условията за изпълнение и дали въз основа на Формуляра за кандидатстване и представените документи е налице съответствие на кандидатите и заявлението за подкрепа с критериите за подбор (административно съответствие и допустимост), посочени в Условиата за кандидатстване и условията за изпълнение и дали кандидатите отговарят на изискванията за крайните ползватели.

Съгласно Условиата за кандидатстване и условията за изпълнение /раздел 27 „Допълнителна информация“/, НАП взема мотивирано решение за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ в следните случаи: 1. за всяко заявление за подкрепа, което не отговаря на изискванията за подкрепа; 2. за заявления за подкрепа, при които се предвижда финансиране в нарушение на чл.4, ал. 4 на ЗУСЕСИФ; 3. на кандидат, който не отговаря на изискванията за краен ползвател или не е представил в срок доказателства за това; 4. за заявления за подкрепа, при които държавната помощ е недопустима и 5. за заявления за подкрепа при декларирани данни, които не се потвърждават от извършените служебни проверки и в резултат от установеното несъответствие кандидатите не отговарят на изискванията на условията за кандидатстване.

В утвърдените Критерии и методология за оценка на проектни предложения по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ /Приложение № 2 към Условиата за кандидатстване и условията за изпълнение/, са разписани критериите, по които се извършва проверка дали кандидатът, съотв. заявеното искане за подпомагане, отговарят на изискванията, предвидени в условията за подпомагане, както и източниците на информация за тази проверка.

Ню айлънд ЕООД – [населено място], е кандидатствало за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, с подадено на 29.12.2020г. чрез Информационната система за управление и наблюдение на Структурните инструменти на ЕС в България

(ИСУН 2020) Проектно предложение рег.№ BG16RFOP002-2.095-1776. С подаденото заявление е кандидатствано за безвъзмездно финансово подпомагане по процедура „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, за преустановилия дейност обект – „Бистро“ [населено място], [улица], а също и на обект „Ресторант Б.“ находящ се в [населено място], [улица]. Съгласно К. 2008/Приложение №3 към условията/ са посочени 93.29 – Други дейности свързани с развлечения и отдых, съответно с код на допълнителна дейност 55.2 – Туристическо и друго краткосрочно настаняване. Съответно в полето „К., извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност, за която се иска предоставяне на БФП в размер на 20 % от реализирания в тях оборот“, е посочен К. 93.29. Към заявлението са приложени изискуемите се декларации.

С писмо, изпратено чрез ИСУН 2020, Ню айлънд ЕООД – [населено място] е уведомено, че в хода на извършената служебна проверка на подаденото от кандидата за финансово подпомагане заявление, съгласно данните от НСИ/мониторстат кодът на осъществяваната дейност от дружеството не е сред посочените в т.4 от раздел 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“ от Условията и в изпълнение на подточка 2 от раздел 11.2 „Критерии за недопустимост на кандидатите“ и заявлението следва да бъде отхвърлено. На Ню айлънд ЕООД – [населено място] е дадена възможност в 5-дневен срок да удостовери, че осъществяваната основна или допълнителна икономическа дейност /по данни за 2019г./ е с допустим/недопустим код/сектор съгласно Условията.

В отговор кандидатът Ню айлънд ЕООД – [населено място] е заявило, че в дружеството осъществяваната основна дейност е ресторантьорство през 2019г. Посочено е, че ресторантьорската дейност се осъществява в двата обекта по код икономическа дейност 56, а декларирания К. 9329 е грешен в подадения отчет към НСИ. Според отговора дружеството разполага с издадени Удостоверения на обект за обществено хранене №41654/10.02.2017г., и Удостоверение на обект за обществено хранене №45899/01.02.2018г. на ОДБХ [населено място] за притежавано от дружеството „Бистро“ находящо се в [населено място], [улица] който отговаря на изискванията на Регламент №852/2004г. и се регистрира като обект за обществено хранене, а също и Удостоверение на обект за обществено хранене №4878026.10.2018г. на ОДБХ [населено място], за обект „ресторант Б.“ находящ се в [населено място] ул.“Х. Б. №29Б, който отговаря на изискванията на Регламент №852/2004г. и се регистрира като обект за обществено хранене.

С оспорената в настоящото съдебно производство Заповед №

З-ЦУ-1043/07.04.2021г., издадена от Изпълнителния директор на НАП, на основание чл.10, ал.1, т.1 и т.18 от Закона за Националната агенция за приходите, чл.26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците и Решение на Министерския съвет № 947 от 18.12.2020г., е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], по Заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-1776. От фактическа страна обжалваният административен акт се основава на обстоятелството, че при извършена служебна проверка за допустимост на подаденото Заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-1776 за съответствие с Условието за кандидатстване и условията за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, е установено, че лицето не е изпълнено едно от условията по т.11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“. Посочено е, че съгласно т.4 допустими са само кандидати, които са засегнати от временните противоепидемични мерки и развиват основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019г.) в един от посочените в т.4 от раздел 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“ от Условието кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности К. – 2008 – Приложение 3 към Условието, като кодът на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност, също трябва да попада в един от посочените кодове/сектори съгласно К. – 2008. Сочени са в заповедта, че в хода на проверката е установено, че декларираните със заявлението кодове на основна/допълнителна дейност съгласно К. – 2008 (Приложение № 3 към Условието), са 93.29 – Други дейности свързани с развлечения и отдых, съответно код на допълнителна дейност 55.2 – Туристическо и друго краткосрочно настаняване. Дружеството кандидатства за помощ в размер на 20% от оборота без ДДС за преустановената дейност, извършвана в рамките на дейност по група К.-2008 – 56 – Ресторантьорство. С годишните отчети за дейността, подадени от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] в НСИ кодът на осъществяваната през 2019г. основна икономическа дейност е 93.29 Други дейности свързани с развлечения и отдых. В хода на проверката е

установено, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат, кодът на осъществяваната от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] основна икономическа дейност не е сред посочените в т.4 от раздел 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“ от Условията и в изпълнение на подточка 2 от раздел 11.2 „Критерии за недопустимост на кандидатите“, заявлението следва да бъде отхвърлено.

По делото са представени и приети като доказателства документите, съдържащи се преписката по издаване на оспорения административен акт. По делото не се спори, че от НСИ, се установява, че въз основа на наличната информация за 2019г. е определил на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], основна икономическа дейност „Други дейности свързани с развлечения и отдих“ с код 93.29 по К. – 2008г. Приложени са удостоверения на обекти за обществено хранене от ОДБХ С., заявления за работно време на търговските обекти /стационарни/ до Столична Община, в които са били заявени регистрирани заведения за обществено хранене, съответно „Бистро Рибс Б.“ и „Ресторант Б.“.

Приложена е Справка-извлечение изготвена към 31.12.2019г. за актуалното състояние на действащите трудови договори на назначените на работа лица в дружеството към момента на налагане на ограничителните мерки от Министъра на здравеопазването със заповедите описани по-горе от която се установява, че в дружеството има назначени служители, които са назначени по код на дейност в допустимата от схемата за подклепа дейност 56.10 „Дейности на ресторанти и заведения за бързо обслужване“, а именно сервитьори, бармани, готвачи, миячи на съдове. Приложени са копия на договори за наем на търговските обекти в които същите са описани като „Бистро“ и „Бирария“ и безспорно са свързани с извършваната в тях ресторантьорска дейност, като са описани и кухненските им помещения. Договор за предоставяне на услуги за гости на Хотел „С. П.“, съгласно който на процесното дружество в качеството му на изпълнител е следва да приготвя в ресторанта закуски за гостите на Хотел „С. П.“ находящ се в [населено място] [улица]. Заповед на Изпълнителния директор на НАП, Условия за кандидатстване, Критерии и методология за оценка, Общи условия към финансираната Оперативна програма, Административен договор, Удостоверение за регистрация на обект за обществено хранене №41654/10.02.2017г., Удостоверение за регистрация на обект за обществено хранене №45899/01.02.2018г., Удостоверение за регистрация на обект за обществено хранене №48780/26.10.2018г., 2бр. заявления за работно време н стационарни търговски обекти- съответно за „Бистро“ и

„Ресторант“ в [населено място], описани подробно по-горе.

По делото е назначена и изготвена съдебно-счетоводна експертиза, заключението на която е прието като писмено доказателство по делото. От заключението на експертизата се установява, че през 2019-2020г. „Ню айлънд“ ЕООД е реализирано приходи от стопанисване на две заведения за обществено хранене – Бистро „Рибс Б.“ находящо се на [улица]и Ресторант „Б.“ находящ се на [улица], като през 2019г. реализираните приходи от тази дейност представляват 99.45% т всички приходи на дружеството, през 2020г. – 98.01%. Според експертизата, процентното съотношение на приходите през 2019 и 2020г. определят характера на дейностите като основна – дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване – К. 56.10. Според експертизата през периода 27.11.2019г. – 28.02.2020г. „Ню айлънд“ ЕООД е реализирало приходи от ресторантьорска дейност в размер на 421 783.48лева. В заключение и в отговор на последният поставен въпрос, вещото лице сочи, че размерът на помощта според реализираните приходи би бил 84 356.70лева. В съдебно заседание вещото лице пояснява, че експертизата е изготвена след запознаване със счетоводните книги на дружеството и справки за приходите от ресторантьорство.

Съдът, като обсъди събраните по делото доказателства и приетата за установена въз основа на тях фактическа обстановка, направените в жалбата оплаквания, доводите и становищата на страните и като извърши цялостна проверка на законосъобразността на оспорения административен акт на основание чл.168, ал.1 във връзка с чл.146 от АПК, направи следните **правни изводи**:

Оспорването, като направено от легитимирано лице с правен интерес - адресат обжалваната заповед за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, в законово регламентирания срок по чл.149, ал.1 от АПК и против административен акт, подлежащ на съдебно обжалване и контрол за законосъобразност, е процесуално допустимо.

Разгледана по същество жалбата е основателна.

С Решение № 947 от 18.12.2020г. на Министерски съвет на РБългария, с което на основание чл.26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020г., и за преодоляване на последиците, е дадено съгласие

Министерството на икономиката със средства по оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ в размер 156 000 000 лв. да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент – НАП, Националната агенция за приходите е определена за администратор на помощта по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. С оглед на това оспорената заповед, с която е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020г. по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ по подаденото от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] рег.№ BG16RFOP002-2.095-1776, е издадена от материално компетентния орган – Изпълнителния директор на Националната агенция за приходите. Административният акт е издаден в изискуемата писмена форма и съдържа фактически и правни основания за издаването му.

Обжалваната заповед обаче е постановена в противоречие и при неправилно приложение на материалния закон, при допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила и в несъответствие с целта на закона. От фактическа страна постановленията от Изпълнителния директор на НАП отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидата „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], се основава на констатацията, че при извършена служебна проверка за допустимост на подаденото Заявление рег.№ BG16RFOP002-2.095-1776 за съответствие с Условието за кандидатстване и условията за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, е установено, че лицето не е изпълнило едно от условията по т.11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“. Посочено е, че декларираният със заявлението код на основна дейност съгласно К.-2008 е 56.10 Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване. С годишните отчети за дейността, подадени от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] в НСИ кодът на осъществяваната през 2019г. основна дейност е 93.29 Други дейности свързани с развлечения и отдих и съответно код на допълнителна дейност 55.2 Туристическо и друго краткосрочно настаняване. В заключение е посочено, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат кодът на осъществяваната от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] през 2019г. основна икономическа дейност не е сред

посочените в т.4 от раздел 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“ от Условието и в изпълнение на подточка 2 от раздел 11.2 „Критерии за недопустимост на кандидатите“, заявлението следва да бъде отхвърлено.

Във връзка с така приетото от административния орган, съдът намира следното:

Съгласно чл.26б, ал.1 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците, *на микро, малки и средни предприятия, които в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка са преустановили дейността си след 1 ноември 2020г., се предоставят безвъзмездни средства* в размер на процент от оборота им без ДДС за същия календарен период в рамките на периода от 1 март 2019г. до 29 февруари 2020г. включително, за срок до отпадането на съответното основание за преустановяване на дейността, като в ал.2 на чл.26б е регламентирано, че средствата по ал.1 се предоставят на микро, малки и средни предприятия, **отговарящи на критерии и по ред, определени от Министерския съвет** по предложение на Министъра на икономиката. С Решение № 947 от 18.12.2020г. на Министерски съвет на РБългария, на основание чл.26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020г., и за преодоляване на последиците, е дадено съгласие Министерството на икономиката със средства по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ в размер 156 000 000 лв., да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент - Националната агенция за приходите, *като с решението са одобрени критерии и ред, по които НАП предоставя на микро-, малки и средните предприятия помощта*. Като допустими са определени кандидатите, които са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно Закона за юридическите лица с нестопанска цел, не по-късно от 01.10.2020г., които отговарят на изискванията за микро-, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия и Препоръка на Комисията от 6 май 2003г. относно определението за микро, малки и средни предприятия (ОВ L 124, 20.5.2003г.) и които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди №РД-01-655/13.11.2020г. и №

РД-01-677/25.11.2020г. на Министъра на здравеопазването. *Следователно определеният от компетентния орган – Министерски съвет на РБългария, критерий за допустимост на кандидатите /по т.4/, се свързва единствено с условието за преустановяване или ограничаване на дейността вследствие на въведените със заповеди на Министъра на здравеопазването противоепидемични мерки.* По идентичен начин, в утвърдените от Ръководителя на УО на ОПИК Условия за кандидатстване с проектни предложения за предоставяне на БФП по ОПИК 2014-2020 по Процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP002-2.094 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция по приходите (НАП)“ /раздел 15/, е определено, *че целевата група по процедурата чрез директно предоставяне на БФП са крайните ползватели, към които е насочена подкрепата, която ще бъде предоставяна от НАП чрез нарочна схема, обявена и администрирана от НАП, насочена към микро, малки и средни предприятия, които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на министъра на здравеопазването за въвеждане на временни противоепидемични мерки, а именно предприятия, в търговските обекти по отношение на които се заявява подкрепа, преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на Министъра на здравеопазването, свързани с въведени временни противоепидемични мерки на територията на страната.* Следователно нито органът, който законът определя като материално компетентен да определи критериите, по които НАП ще предоставя БФП – Министерски съвет на РБългария, нито УО на ОПИК при определянето на целевата група по процедурата крайни ползватели на помощта, обвързват условията за допустимост на кандидатите (крайни ползватели, към които е насочена подкрепата), с изискването за осъществяване на основна или допълнителна икономическа дейност от предприятията и в заявените за подпомагане обекти с определен код по К. – 2008, съгласно данните от НСИ/Мониторстат за 2019г. Доколкото Националната агенция за приходите е определена единствено да прилага /обявява и администрира/ Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, т.е. НАП е единствено администратор на помощта по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ /т.4 на Решение № 947 от 18.12.2020г. на МС/, очевидно *НАП не е овластена да въвежда като критерии за допустимост на кандидатите допълнителни*

ограничителни условия и изисквания, непредвидени в Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците и в Решение № 947 от 18.12.2020г. на МС. Поради това се налага, извод, че разписаното в Условието за кандидатстване като критерий за допустимост изискване по т.11.1.4, кандидатите не само да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на Министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа, но и кумулативно с това да развиват основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019г.) в един от посочените кодове/сектори съгласно К. – 2008, като кодът на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност, също трябва да попада в един от тези кодове/сектори съгласно К. – 2008, представлява недопустимо въведено от администратора на БФП ограничително изискване, което не намира основание нито в закона, нито в Решение № 947 от 18.12.2020г. на МС и в определените с решението критерии за допустимост на кандидатите, нито в условията на Процедура за директно предоставяне BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция по приходите (НАП)“. Съответно при липса на материална компетентност на НАП и в противоречие с актове от по-висока степен, с т.11.2.2 /Критерии за недопустимост на кандидатите/ от Условието за кандидатстване по Схема за набиране на заявления за подкрепа „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, е определено, че кандидатите могат да заявяват подкрепа само за основната или допълнителната си икономическа дейност с код по К.-2008 съгласно данните от НСИ/Мониторстат за 2019г., която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване, като съответно засегнатите търговски обекти следва да извършват допустимата основна или допълнителна търговска дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване.

С оглед на гореизложеното съдът приема, че въз основа на регламентацията по чл.26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците и на определените от Министерски съвет на РБългария с Решение № 947 от 18.12.2020г. критерии за допустимост на кандидатите за подпомагане – крайни

ползватели по процедура „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция по приходите (НАП)“, *релевантно за преценката за допустимостта на кандидатите е дали същите са преустановили или ограничили дейността си вследствие на въведените със заповеди на Министъра на здравеопазването временни противоепидемични мерки след 1 ноември 2020г.* Съответно оценката за административно съответствие и допустимост по този критерий, е недопустимо да се основава единствено на данните от НСИ/Мониторстат за определения код на основната и/или на допълнителната икономическа дейност на предприятието по К.-2008 за 2019г., нито на обстоятелството, дали ограничената/преустановената дейност в обекта, по отношение на който се заявява подкрепа и за която дейност се иска предоставяне на БФП, е била заявена като основна или допълнителна дейност в подадения в НСИ Годишен отчет за дейността за 2019г., а дали в търговските обекти по отношение на които се заявява подкрепа, са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на Министъра на здравеопазването, свързани с въведени временни противоепидемични мерки на територията на страната. Действително подпомагането по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, се извършва чрез предоставяне на безвъзмездни средства в размер на процент от оборота без ДДС на засегнатите от заповедите на МЗ обекти/дейности за същия календарен период в рамките на периода от 1 март 2019г. до 29 февруари 2020г., а за обектите, които не са извършвали дейност през посочения период – за месец октомври 2020г. Но това не означава, че критерият за допустимост на кандидатите следва да се обвърже единствено с определен код на основна или на допълнителна икономическа дейност на предприятието по К.-2008 въз основа на данните от НСИ/Мониторстат за 2019г. Администраторът на помощта – Национална агенция за приходите, разполага с достатъчно механизми за проверка и източници на информация за определянето на оборота през процесния период на засегнатите със заповедите на МЗ дейности за обектите. По отношение на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] са налице доказателства, че през процесния период е извършвало дейност „ресторантьорство“, която е засегната от заповеди на Министъра на здравеопазването, което обстоятелство е установено от заключението на назначената експертиза, но не и в хода на развитото се административно производство. За извършване на такава дейност сочат и представените по делото писмени

доказателства подробно описани по-горе.

При наличие на такива несъответствия между заявената за подпомагане като засегната дейност на предприятието и посочения К. за дейността в Годишния отчет на дейността, в изпълнение както на принципите по чл.7 и чл.9 от АПК, така и на условията за кандидатстване и условията за изпълнение, НАП е следвало да извърши служебни проверки/справки за установяване действително засегнатата икономическа дейност на предприятието и дела от оборота /приходите/ на търговеца, които тази дейност формира, вкл. чрез поддържаните от НАП и НСИ информационни системи, на подадените отчети за приходите и разходите, счетоводен баланс, и т.н. Неизпълнението на това задължение релевира допуснато съществено нарушение на процесуалните изисквания по чл.35 и чл.36 от АПК – отменително основание по чл.146, т.3 от АПК.

Оспорената заповед е постановена и в несъответствие с целта на закона – оказване на адекватна подкрепа на засегнатите икономически субекти, чрез осигуряване на оборотен капитал за регистрирани в РБългария микро, малки и средни предприятия, засегнати от въведените със заповеди на МЗ временни протиепидемични мерки и преустановили/ограничили дейността си след 1 ноември 2020г., за преодоляване на икономическите последици и за справяне с последиците от пандемията COVID-19, в съответствие със специфичната цел 2.3. „Смекчаване на последиците от епидемичния взрив от COVID-19 върху българските М.“ на Инвестиционен приоритет 2.2. на Приоритетна ос 2 на ОПИК. Доколкото заявителят „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] без съмнение попада в определената от УО на ОПИК по Процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните протиепидемични мерки, чрез прилагане на схема за подпомагане от Национална агенция по приходите (НАП)“, целева група крайни ползватели, към които е насочена подкрепата - микро, малки и средни предприятия, които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на заповеди на министъра на здравеопазването за въвеждане на временни протиепидемични мерки и съответно е изпълнил определените с Решение № 947 от 18.12.2020г. на МС критерии за допустимост на кандидатите за подпомагане, отказът за предоставяне на БФП на дружеството, основан на приети като неизпълнени недопустимо въведени от администратора на помощта – НАП допълнителни ограничителни критерии, се явява и несъответен на законово

предвидената цел на помощта по мярката „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“.

С оглед на гореизложеното съдът намира, че оспорената Заповед № З-ЦУ-1043/07.04.2021г. на Изпълнителния директор на НАП, като издадена в противоречие и при неправилно приложение на материалния закон, при допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила и в несъответствие с целта на закона, следва да бъде отменена, като незаконосъобразна. На основание чл.173, ал.2 от АПК, преписката следва да бъде изпратена на компетентния административен орган, за ново разглеждане и произнасяне по подаденото от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] рег. № BG16RFOP002-2.095-1776, при спазване на задължителните указания по тълкуването и прилагането на закона.

В жалбата на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] молба е направено искане за обявяване на оспорената в настоящото производство заповед за нищожна, поради сериозно нарушение на материалния закон, което съдът намира за неоснователно. Т. основание би било издаването на административния акт без каквото и да е нормативно основание /т.е. при пълна липса на условията и материалноправните предпоставки, визирани в съответната правна норма/ или при грубо нарушение на императивни норми с характер на основни правни принципи, каквито в разглеждания случай не са налице.

Предвид изхода на делото и на основание чл.143, ал.1 от АПК, искането на жалбоподателя за присъждане на направените разноски следва да бъде уважено, като Национална агенция за приходите следва да бъде осъдена за заплати на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място] сумата от 4576,43 лева, представляваща сбора от заплатената държавна такса в размер на 883,43 лева, възнаграждението за вещо лице в размер на 273.00 лева и заплатено възнаграждение за един адвокат в размер на 3420.00 лева (с ДДС). Възражението на процесуалния представител на ответника за прекомерност на адвокатското възнаграждение е неоснователно, тъй като заплатеното адвокатско възнаграждение е малко над предвидения минимален размер по чл.8, ал.1, т.3 от Наредба № 1 от 9.07.2004г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения, а делото е с правна сложност предвид наличието на процедура чрез директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ.

Водим от горните мотиви и на основание чл.172, ал.2, предложение четвърто от АПК, Старозагорският административен съд

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ искането на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], за прогласяване на Заповед № 3-ЦУ-1043/07.04.2021г. на Изпълнителния директор на НАП за нищожна, като неоснователно.

ОТМЕНЯ по жалба на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], район „Т.“,[жк], бл.255 вх.В ет.6 ап.64, представлявано от А. П. И., Заповед № 3-ЦУ-1043/07.04.2021г., издадена от Изпълнителния директор на Националната агенция за приходите, с която е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ по Заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-1776 на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], като **незаконосъобразна**.

ИЗПРАЩА преписката на Изпълнителния директор на Националната агенция за приходите, за ново разглеждане и произнасяне по подаденото от „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], район „Т.“,[жк], бл.255 вх.В ет.6 ап.64, представлявано от А. П. И., Заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-1776 от 29.12.2020г. за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“.

ОСЪЖДА Националната агенция за приходите, да заплати на „Ню айлънд“ ЕООД – [населено място], ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], район „Т.“,[жк], бл.255 вх.В ет.6 ап.64, представлявано от А. П. И., сумата от 4576.43 (четири хиляди петстотин седемдесет и шест лева и 43 ст.) **лева**, представляваща направените от жалбоподателя по делото разноски.

Решението подлежи на обжалване с касационна жалба чрез

Административен съд София Град пред Върховния административен съд
в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: