

РЕШЕНИЕ

№ 4120

гр. София, 20.06.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 3 състав,
в публично заседание на 13.03.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Ива Кечева

при участието на секретаря Мариана Велева, като разгледа дело номер **4019** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), вр. чл. 166 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК), вр. чл. 26б, ал 5 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г., и за преодоляване на последиците /ЗМДВИП/.

Образувано е по жалба от "Кей Джи Фуудс" ЕООД, ЕИК[ЕИК], представлявано от управителя Т. С. С., чрез адв. В. С., срещу Акт за установяване на публично държавно вземане /АУПДВ/ № BG16RFOP002-2.095-7616/08.04.2022 г., издаден от В. Т. Т. на длъжност началник сектор ТД на НАП В., с който по отношение на дружеството е установено публично държавно вземане за внасяне в общ размер на 32 978.86 лв., ведно с лихви в размер на 3 147.63 лв., представляващи неправомерно получени средства, предоставени като безвъзмездна финансова помощ по схема B016RFOP002-2.095 "Подкрепа чрез оборотен капитал за малки и средни предприятия, засегнати от временните противоепидемични мерки" по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност 2014 - 2020" (ОПИК).

Жалбоподателят твърди, че актът е незаконосъобразен поради допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, противоречие с материалния закон и приложимите Условия за кандидатстване за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020 /Условията/ и несъответствие с целта на ЗМДВИП и

на Схема за подкрепа за БФП. В жалбата се излагат следните аргументи: Дружеството е допустим кандидат по Схема за подкрепа, каквито са и първоначалните заключения на решаващия орган, обективирани в Заповед № 3-ЦУ-137/28.01.2021 г. и Заповед № 3-ЦУ-2153/10.06.2022 г., с които отпуска безвъзмездна финансова помощ на Дружеството по оперативни програми Фаза 1 и Фаза 2. Дейността на жалбоподателя е засегната от временните противоепидемични мерки. Дейността, която се развива от него по време на налагане на ограничителните мерки на Министъра на здравеопазването, както и в периода посочен в Схемата за подкрепа (съгласно данни за 2019г.), е допустима дейност по К. 56.10 "Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване" съгласно одобрените кодове на Схемата за подкрепа. Дружеството също така е допустим кандидат, не само защото е извършвало дейност по код на икономическа дейност 56.10, но също така е юридическо лице, което е другото изискване за допустимост на кандидатите. Същевременно към момента на кандидатстване не е имало публични задължения, видно от Удостоверение за наличието и липсата на задължения №220202200082383/ 21.04.2022 г. Изводите на решаващия орган, че жалбоподателят е недопустим кандидат, защото обектите му не са категоризирани са недопустими, алогични и противоречащи на Условието за кандидатстване по Схемата за подкрепа, което от своя страна е основание за отмяна на процесния АУПДВ като незаконосъобразно и обявяването му за нищожно. НАП не е орган, който да определя дали съответен обект е категоризиран или не и на тези обстоятелства да основава решението си, че дружеството не е било допустим кандидат по Схема за подкрепа и да приеме, че предоставената му безвъзмездна помощ следва да се върне, защото обектите му не са категоризирани. "Кей Джи Фуудс" ЕООД е доказало, че отговаря на Условието за кандидатстване, извършва основана икономическа дейност по код К. 56.10, обявен в НСИ, дейността му е била ограничена през времето на действие на заповедите на Министъра на здравеопазването, декларирал е, че е микро-, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия. На база тези обстоятелства е получил и безвъзмездна финансова помощ по Фаза 1 и Фаза 2. Решаващият орган не се е съобразил с тези факти и е постановил АУПДВ, в противоречие с Условието за кандидатстване и целта на закона, като е въвел нов вид условие за кандидатстване - категоризация на обекти.

Въз основа на съдебна практика на Върховния административен съд в жалбата се сочи, че утвърдените Условия за кандидатстване по Схема за подкрепа са задължителни за НАП и след като обектите с „ограничена" дейност съгласно Заповеди с № РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01- 655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. на МЗ, са включени в Схема за подкрепа, последващото им изключване е недопустимо. Твърди се и че с разпоредителната част на АУПДВ се установява размер на неправомерно получените средства, недължимо платените или надплатени суми от дружеството, като липсва конкретизация в коя от хипотезите попада конкретния случай. В акта не е посочено и правното основание от ЗМДВИП, което органът счита, че позволява връщане на сумите. Според жалбоподателя оспорения АУДВ е нищожен, тъй като е издаден от некомпетентен орган. На следващо място се сочи, че АУПДВ е издаден при неправилно тълкуване на чл.26б от ЗМДВИП, както и при непосочване на правното основание, въз основа на което органът е определил дължимата лихва. Изложени са доводи за противоречие на оспорения акт с основни принципи на АПК.

Иска от съда да обяви нищожността, алтернативно да отмени оспорения АУПДВ като незаконосъобразен. Претендира присъждане на разноски в производството.

В хода на устните състезания по делото жалбоподателят, представляван от адв. Л., моли съда да обяви нищожността, алтернативно да отмени оспорения АУПДВ като незаконосъобразен. Подробни аргументи излага в представени по делото писмени бележки.

Ответникът – началник сектор при ЦУ на НАП, чрез процесуален представител юрк. С., изразява становище за неоснователност на жалбата и претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение. Сочи, че оспореният АУПДВ е издаден от компетентен орган, при спазване на формата на акта и не са налице съществени нарушения на производствените правила. Органите по приходите са съобразили с разпоредбата на чл. 26б, ал. 1 от ЗМДВИП, където изрично е посочено, че дейността на дружеството следва да е преустановена. Счита, че по фаза 1 и по фаза 2 правилно е прието, че обектите, находящи се на [улица]и [улица], не попадат в обхвата на заповедта на министъра на здравеопазването, като изрично е посочено, че се касае за заведения и ресторанти по смисъла на чл. 124 от ЗТ.

Административен съд София- град, след като обсъди доводите на страните и събраните по делото доказателства, приема за установено от фактическа страна следното:

„КЕЙ ДЖИ ФУУДС" ЕООД е кандидатствало в първа фаза на процедура BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки", с подадено проектно предложение/ заявление № BG16RFOP002-2.095-7616, регистрирано на 19.01.2021г., оценителна сесия в ИСУН – 4, за следните обекти:

1. Ресторант [населено място], [улица],
 2. Ресторант за бързо обслужване59 [населено място] [улица],
 3. Заведение за бързо обслужване [населено място] [улица].
- Посочен е код по К. -2008 56. 10 - "Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване". Дружеството е декларирало оборот за подпомагане за референтния период месец октомври 2020 г. в размер на 59 070.75 лв.

Със заповед № 3-ЦУ-137/28.01.2021г. на изпълнителния директор на НАП на дружеството е предоставена безвъзмездна финансова помощ по процедура BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки", 1 фаза, в размер на 11 814.15 лв., представляващи 20 % от оборота за референтния период - 59 070.75 лв.

„КЕЙ ДЖИ ФУУДС" ЕООД е кандидатствало по втора фаза на схемата за подпомагане с Проектно предложение №BG16RFOP002-2.097 – 4727 от 08.04.2021 г., като е декларирало оборот за подпомагане за период месец октомври 2020 г. в размер на 59 070.75 лв.

Със заповед № 3-ЦУ-2153/10.06.2021г. на изпълнителния директор на НАП е предоставена частично 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 „КЕЙ ДЖИ ФУУДС" ЕООД, по заявление № BG16RFOP002-2.097-4727 (Фаза 2), в размер на 22658.99 лв. За да постановия частичния отказ административният орган е изложил следните мотиви: декларираният код на икономическа дейност /К./ от дружеството е 56.10 „Дейност на ресторанти и

заведения за бързо обслужване", като този вид дейност е преустановена със Заповеди на министъра на здравеопазването със Заповед № РД-01-626/27.10.2020г., Заповед №РД-01-52/26.01.2021г. и Заповед №РД-01-132/26.02.2021г. от 26.02.2021г., която е преустановена дейност съгласно т. 11. В подаденото заявление № BG16RFOP002-2.095-7616, дружеството е посочило три обекта преустановили дейността си след 1 ноември 2020 г.: Заведение само за хранене, находящо се на адрес: [населено място], бул. „А. И. Е. Г." № 2 Ж и Заведение само за хранене, с адрес: гр. С., [улица], с декларирано „Съгласие за актуализиране на размера на помощта за кандидати, започнали/възобновили дейност след 01.01.2020 г., кандидатствали с оборот за м. октомври 2020 г. Ресторант с адрес: гр. С., [улица], с деклариран „Общ оборот в лева без ДДС за м. февруари 2020г., който е референтен период за преустановените до края на м. февруари 2021 г. дейности, попадащи в обхвата за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ в размер на 20 % от оборота". Установено е, че за референтния период месец октомври 2020г. дружеството има реализиран оборот в размер на 52 787,29лв. от извършени продажби в два обекта: Заведение за с адрес: [населено място], бул. „А. И. Е. Г." № 2 Ж и Заведение само за хранене, с адрес: гр. С., [улица], съответстващи на извършваната от него дейност с код по К. 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване". Поради това, по заявление № BG16RFOP002-2.097-4727 (Фаза 2) за гореописаните два обекта със заповедта е предоставена безвъзмездна финансова помощ в размер на 22 170,67лв. за референтния период месец октомври 2020г.

За референтния период месец февруари 2020г. е установено, че дружеството има реализиран оборот в размер на 2441,60лв. от извършени продажби от ресторант, с адрес [населено място], ул. „А. К." №2, съответстващи на извършваната от него дейност с код по К. 56,10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване". Поради това по подадено заявление № BG16RFOP002-2.097-4727 за гореописания обект е предоставена безвъзмездна финансова помощ в размер на 488,32 лв. за референтния период месец февруари 2020г.

Със заповед № 3-ЦУ -3473/01.12.2021 г., издадена от изпълнителния директор на НАП, е разпоредено извършване на проверка на лицата, посочени в приложение 1 към заповедта, получили БФП 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". „КЕЙ ДЖИ ФУУДС" ЕООД е включено в приложения към заповедта списък /л. 166 гръб/.

С уведомление по [чл. 26, ал. 1 от АПК](#) (л. 67) от орган по приходите при ЦУ на НАП от 18.02.2022 г. дружеството е уведомено, че му е възложена проверка за установяване на неправомерно получени средства, недължимо платени или надплатени суми във връзка с предоставена безвъзмездна финансова помощ (БФП) по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16 RFOP002-2. 095 и/или №BG16 RFOP002-2. 097 "Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки" по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020. Посочено е, че в хода на проверката са установени несъответствия в декларация за обстоятелствата по чл. 3 и чл. 4 от Закона за малките и средните предприятия, като е изискано представянето на декларацията в подходящ формат. Отражено е, че са установени несъответствия и в „Декларация, че кандидатът е запознат с условията за кандидатстване и условията за изпълнение“, като е изискано представянето на декларацията в подходящ формат.

На дружеството е указано да подаде отчетни документи от краен ползвател на помощта по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16 RFOP002-2. 095 и BG16 RFOP002-2. 097 "Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки" по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020. Във връзка с извършването на проверка са изискани допълнителни документи, подробно описани в уведомлението.

В отговор, от бенефициента са представени отчетни документи, обяснения, счетоводни регистри и справка за натрупаните обороти от ФУ за референтния период. Съставен е протокол /л. 57/, в който са отразени резултатите от проверката. Констатирано е, че съгласно декларираните обстоятелства по фаза 1 с подадено проектно предложение/ заявление № BG16RFOP002-2.095-7616, регистрирано на 19.01.2021г., „КЕЙ ДЖИ ФУУДС“ ЕООД кандидатства за подпомагане на 3 бр. обекта, описани по-горе. Ресторант, находящ се в [населено място], [улица], работи от 2016г. Заведенията за бързо хранене, находящи се в [населено място], [улица] и [улица] работят от 2020 г. Посочено е, че от дружеството не са представени документи във връзка с категоризацията на обектите. Представени са конкретно описани договори за наем на стопанисваните обекти.

От представените по проект №BG16RFOP002-2.095 доказателства за публичност и мерки за информиране (снимков материал), проверяващият орган е приел, че заведенията, намиращи се на [улица] и [улица], са обекти за бързо хранене, попадащи в хипотезата на чл.120, т. 2 от Закона за туризма: заведения за бързо обслужване, чийто капацитет е до 12 места за сядане, или обособени с до 12 места за сядане части от търговски обекти. Посочено е, че „КЕЙ ДЖИ ФУУДС“ ЕООД не е следвало да подава заявление за подкрепа за безвъзмездна финансова помощ по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 и №BG16RFOP002-2.097 за цитираните два обекта. За обект – ресторант, находящ се на [улица], е прието, че „КЕЙ ДЖИ ФУУДС“ ЕООД има право на безвъзмездна финансова помощ по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 и №BG16RFOP002-2.097 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки" по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020.

Формиран е извод, че дружеството следва да възстанови част от получените парични средства за безвъзмездна финансова помощ по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 и BG16RFOP002-2.097 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки" по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020, както следва: По фаза 1: - установен е оборот от обект – ресторант, находящ се на [улица] размер на 5029.8лв. x 20% (К.-2008: 56.10) = 1 005.96лв. първоначално отпусната помощ в размер на 11 814.15лв. - 1 005.96лв. = 10 808.19лв. разлика за възстановяване в размер на 10 808.19лв. със законна лихва изчислена от датата на вальора 29.01.2021г. до датата на издаване на АУПДВ - 08.04.2022г. По фаза 2: установен е оборот от обекта, находящ се на [улица] размер на 2441.60 лв. x 20% (К.-2008: 56.10) = 488,32 лв. Първоначално отпусната помощ в размер на 22 658.99лв. - 488.32лв. = 22 170.67лв. - разлика за възстановяване, със законна лихва изчислена от датата на вальора 14.06.2021г. до датата на издаване на АУПДВ - 08.04.2022г.

Издаден е оспореният АУПДВ № BG16RFOP002-2.095-7616/08.04.2022 г. от В. Т. - началник сектор към ЦУ на НАП, с който по отношение на „КЕЙ ДЖИ ФУУДС“ ЕООД е установено публично държавно вземане за внасяне в общ размер на 32 978.86

лв., ведно с лихви в размер на 3 147.63 лв., представляващи неправомерно получени средства, предоставени като безвъзмездна финансова помощ по схема B016RFOP002-2.095 "Подкрепа чрез оборотен капитал за малки и средни предприятия, засегнати от временните противоепидемични мерки" по ОПИК 2014 - 2020". Административният орган е съобразил, че дейността с код по К.-2008 - 56.10 - Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване е преустановена във връзка със заповеди, издадени от министъра на здравеопазването, както следва: заповед № РД-01 -677/25.11.2020г., т. 11 - преустановяват се посещенията във всички заведения за хранене и развлечения по смисъла на чл.124 от Закона за туризма. Допускат се само доставки или взимане на храна за дома и офиса, за период от 23,30ч. на 27.11.2020г. до 21.12.2020г., допълнена със Заповед № РД-01-718/18.12.2020г. за период от 22.12.2020г. до 31.01.2021г. Създадена е т. 11а -изключение от забраната по т.11 се допуска само по отношение на ресторантите на територията на местата за настаняване, които могат да работят само за гости на съответното място за настаняване, при използване на 50% от капацитета им и при ограничено работно време в границите между 6.00 и 22.00 часа.

След като са обсъдени данните от първа и втора фаза по схема B016RFOP002-2.095, е констатирано, че отпуснатата помощ е в общ размер на 34 473,14 лв. Разходите са в допустимия период.

Административният орган е приел за установено наличието на несъответствия. Позовал се е на разпоредбите на чл. 124 и чл. 120 от Закона за туризма във вр. със заповед № РД-01 -677/25.11.2020г., допълнена със Заповед № РД-01-718/18.12.2020г. на министъра на здравеопазването. Въз основа на представените договори за наем на обектите, за които дружеството е кандидатствало за БФП по програмата, е приел, че заведенията, намиращи се на [улица] и [улица], са обекти за бързо хранене, попадащи в хипотезата на чл.120, т. 2 от Закона за туризма. По отношение на ресторант, находящ се на [улица], като обект по смисъла на чл. 124 от Закона за туризма, е прието, че „КЕЙ ДЖИ ФУУДС" ЕООД има право на безвъзмездна финансова помощ по схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 и №BG16RFOP002-2.097. Поради това, по подадените проектни предложения по двете фази е приел следното: по фаза 1: - установен е оборот от ресторант, находящ се на [улица] размер на 5029.8лв. x 20% (К.-2008: 56.10) = 1 005.96лв. Първоначално отпуснатата помощ е в размер на 11 814.15лв. - 1 005.96лв. = 10 808.19лв. - разлика за възстановяване, заедно със законна лихва за периода от 29.01.2021г. до 08.04.2022г. в размер на 1 306,09 лв. По фаза 2: установен е оборот от посочения обект, находящ се на [улица], в размер на 2441.60 лв. x 20% (К.-2008: 56.10) = 488,32 лв. Първоначално отпуснатата помощ е в размер на 22 658.99лв. - 488.32лв. = 22 170.67лв. - разлика за възстановяване, заедно със законна лихва за периода от 14.06.2021г. до 08.04.2022г. в размер на 1841,54 лв.

Актът е връчен на жалбоподателя на 11.04.2022 г.

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

Жалбата е подадена в срока по чл. 149, ал. 1 АПК и от надлежна страна, поради което е процесуално допустима.

Оспореният акт е издаден от В. Т. Т., на длъжност началник сектор в ТД на

НАП В., изрично оправомощена със заповед № 3-ЦУ -3473/01.12.2021 г., издадена от изпълнителния директор на НАП, да издава АУПДВ съгласно изискването на чл. 26б, ал. 5 от ЗМДВИП. В тази връзка доводите на жалбоподателя за нищожност на оспорения акт поради издаването му от некомпетентен орган са неоснователни.

Обжалваният АУПДВ е издаден в изискуемата от закона писмена форма и при спазване на приложимите административнопроизводствени правила.

Актът е издаден в противоречие с материалния закон.

Страните не спорят по отношение на фактите, установени в хода на административното производство. Спорът е относно приложението на материалния закон и по-конкретно се свежда до това имал ли е право жалбоподателят на безвъзмездна помощ по отношение на всички обекти, за които е кандидатствал.

С Решение № 947 от 18.12.2020 г. на Министерския съвет, на основание [чл. 26б от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г., и за преодоляване на последиците](#), 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 (НАП), като е определено, че НАП 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.

Според утвърдените за програмата "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 BG16 RFOP002-2. 095 "Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки" /т. 11. 1-4 "Критерии за допустимост"/, допустимите кандидати трябва да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди с №№ РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01-655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-20/15.01.2021 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. на Министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа. В т. 11.1.4 е посочено, че допустими са единствено кандидати, чиито обекти са засегнатите вследствие на една или повече от Заповеди с № РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01-655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-20/15.01.2021 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. Като условие е предвидено и кандидатите да развият основна или допълнителна икономическа дейност съгласно данни за последната отчетна финансова година след 2019 г. в един от посочените кодове/сектори съгласно [Класификация на икономическите дейности – К. – 2008](#) – Приложение 3 към

условията, един от които – 56 "Ресторантьорство".

С т.11 от Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. на министъра на здравеопазването, в сила от 23,30 часа на 27.11.2020 г., е разпоредено преустановяване на посещенията в заведения за хранене и развлечения по смисъла на [чл. 124 от Закона за туризма](#), като е предвидено, че се допускат само доставки или взимане на храни за дома и офиса.

Със Заповед № РД-01-718/18.12.2020 г. на министъра на здравеопазването, в сила от 22.12.2020 г., е изменена и допълнена Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. Създадена е т. 11а, съгласно която изключение от забраната по т.11 се допуска само по отношение на ресторантите на територията на местата за настаняване, които могат да работят само за гости на съответното място за настаняване, при използване на 50% от капацитета им и при ограничено работно време в границите между 6. 00 и 22. 00 часа.

С чл. 124, ал. 2 от Закона за туризма са регламентирани типовете заведения за хранене и развлечения (самостоятелни и прилежащи към места за настаняване): 1. ресторанти; 2. заведения за бързо обслужване; 3. питейни заведения; 4. кафе-сладкарници; 5. барове. В ал. 4 от визираната норма са посочени видовете заведения за бързо обслужване: 1. снекбар; 2. бистро; 3. бързо хранене; 4. закусвалня.

В разглеждания случай административният орган е приел, че жалбоподателят има право на подпомагане единствено за един от трите обекта, за които е кандидатствал. По отношение на заведенията, намиращи се на [улица] и [улица], е посочено, че са обекти за бързо хранене, попадащи в хипотезата на чл.120, т. 2 от Закона за туризма, тъй като не са представени доказателства за категоризирането им по смисъла на чл. 124, ал. 1 от Закона за туризма. Поради това е прието, че дружеството е получило неправомерно БФП, определена въз основа на оборота на посочените два обекта.

Тези мотиви на ответния орган по приходите са неправилни. Двата обекта, находящи се на [улица] и [улица], представляват заведения за бързо хранене, както е прието и в спорния АУПДВ, поради което попадат в типа заведения, предвидени с чл. 124, ал. 2, т. 2 от Закона за туризма. Същите попадат и в обхвата на т. 11 от Заповед на министъра на здравеопазването № РД-01-677/25.11.2020 г., с която е предвидено преустановяване на посещенията на всички заведения по смисъла на чл. 124 от Закона за туризма, сред които несъмнено са и тези по чл. 124, ал. 2 ЗТ — заведения за бързо хранене. Същевременно, в Условието за кандидатстване по програмата не е въведено изискване за категоризация на съответните обекти, а и такова би било в противоречие с целите на предоставяната безвъзмездна финансова помощ по ОПИК 2014 - 2020 г. - да бъдат подкрепени засегнатите от временните противоепидемични мерки икономически субекти. Предвиденото ограничение със заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. не се отнася само за категоризирани обекти по [чл. 124, ал. 1 ЗТ](#), а цели да преустанови посещенията във всички заведения за хранене, чието функциониране предполага струпване на групи от хора. Следователно, подпомагането е насочено към всички лица, осъществяващи дейност в заведения за хранене, сред които несъмнено попадат и тези, които не разполагат с категоризация.

Жалбоподателят е осъществявал дейност и от трите си заведения, за които е кандидатствал, която е била преустановена в изпълнение на т. 11 от Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. на министъра на здравеопазването. След като дейностите, осъществявани в обектите на жалбоподателя, попадат в обхвата на въведените ограничения, за тях се следва и предоставяне на БФП. В този смисъл е и решение № 3813 от 10.04.2023 г. на ВАС по адм. д. № 943/2023 г., VIII о.

В допълнение на гореизложеното следва да се посочи, че дейността на „КЕЙ ДЖИ ФУУДС“ ЕООД в двата спорни обекта, находящ се на [улица] и [улица], попада в код 56 "Ресторантьорство", посочен в подточка 4 на т. 11. 1 "Критерии за допустимост на кандидатите" от Условията за кандидатстване и включва дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване, съгласно К. - 2008. Същевременно, органите по приходите са констатирани, че дружеството е изпълнило всички други изисквания за подпомагане по програмата – установен е оборотът му за референтните периоди; констатирано е, че дейността с код по К.-2008 - 56.10 е преустановена във връзка със заповед № РД-01 -677/25.11.2020г., издадена от министъра на здравеопазването; фактурите за извършени разходи по фаза 1 са включени в дневниците за покупки на проверяваното лице и в дневниците за продажби по ЗДДС на доставчиците, като извършените разходи са за суровини, материали; разходите по фаза 2 са за суровини, материали, за които са представени необходимите документи; разходите са в допустимия период. Следователно, в случая дружеството е отговаряло на всички нормативно предвидени условия и е получило безвъзмездната финансова помощ, поради което липсват предпоставките по [чл. 26б, ал. 5 от ЗМДВИП](#) за връщането ѝ.

По гореизложените съображения оспореният АУПДВ следва да бъде отменен поради противоречието му с материалния закон.

При този изход на спора и на основание чл. 143, ал. 1 АПК в полза на жалбоподателя следва да се присъдят разноски в общ размер на 2090 лв., от които 50 лв. платена държавна такса и 2040 лв. – платено адвокатско възнаграждение, съгласно представена фактура и платежно нареждане.

Воден от горното, Административен съд София- град, I отделение, 3-ти състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалбата на "Кей Джи Фуудс" ЕООД, ЕИК[ЕИК], Акт за установяване на публично държавно вземане /АУПДВ/ № BG16RFOP002-2.095-7616/08.04.2022 г., издаден от В. Т. Т., на длъжност началник сектор ТД на НАП В..

ОСЪЖДА Национална агенция за приходите да заплати на "Кей Джи Фуудс" ЕООД, ЕИК[ЕИК], сума в размер на 2 090 /две хиляди и деветдесет/ лева, представляваща разноски по делото.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ:

