

РЕШЕНИЕ

№ 6056

гр. София, 20.10.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 66 състав,
в публично заседание на 27.09.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Елка Атанасова

при участието на секретаря Кристина Григорова и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **9165** по описа за **2020** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на Глава десета, раздел IV от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) във вр. с чл.27, ал.4 от Закона за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление (преди Закон за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове).

Образувано е по жалба от Адвокатско дружество „Д. и А.“ - [населено място], представлявано от А. Е. А. срещу Решение от 25.08.2020г. за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ръководител на Управляващия орган (УО) на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ (ОПИК) 2014-2020г., по проектно предложение № BG16RF0P002-2.073-10702 по процедура за подбор на проекти № BG16RF0P002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ (ОПИК) 2014-2020, обективизирано в одобрен на 25.08.2020г. списък на предложените за отхвърляне проектни предложения.

Административния акт се обжалва като незаконосъобразен и неправилен, издаден в нарушение на изискванията за форма на административния акт и несъответствие с целта на закона. Конкретно са развити доводи, че в издадения акт липсва информация за неговия издател, липсва индивидуализация на същия с дата, номер, както и не е мотивирано. По отношение на несъответствието с целта на закона се поддържа, че

условията за кандидатстване и изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014 - 2020, процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19" съдържат ограничения, които са дискриминационни и създават опасност от нелоялна конкуренция, доколкото в други държави членки на ЕС адвокатски дружества са получили европейско финансиране.

В проведеното открито съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв.Д. – Н., която поддържа жалбата. Представя (с молба за възобновяване на спряното съдебно производство) решение по адм.д. № 4697/2020г. по описа на АССГ, както и решение по адм.д. № 12302/2021г. по описа на ВАС, с първото от които са отменени Условията за кандидатстване и изпълнение на проекти по процедурата, в частта им по т.11.1 в частта „регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите“.

В позиция по същество и в представени писмени бележки моли за отмяна на оспорения акт, като развива съображения, че с отмяната на Условията за кандидатстване и изпълнение във вече посочената им част, са налице предпоставките за приложение на чл.142 ал.2 от АПК, като е отпаднало основанието, въз основа на което е издаден оспорения административен акт, както и че акта е издаден и от некомпетентен орган..

Ответникът – Ръководителят на управляващия орган на ОПИК 2014-2020 г. и главен директор на Главна дирекция "Европейски фондове и конкурентоспособност" при Министерство на икономиката, се представлява в съдебно заседание от служител с юридическо образование Х., която изразява становище за отхвърляне на жалбата. Представя писмени бележки, в които излага доводи за законосъобразност на постановения отказ, който е в съответствие с Условията за кандидатстване по процедурата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

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

Жалбоподателят – Адвокатско дружество „Д. и А.“ е подало проектно предложение по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2. 073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID 19" , с рег. № BG16RFOP002-2. 073-10702 чрез попълване на формуляр за кандидатстване в "Информационна система за управление и наблюдение на средствата от ЕС в България 2020" (ИСУН 2020), ведно с приложенията към него.

Съгласно чл. 26, ал. 1, изречение първо от ЗУСЕСИФ ръководителят на управляващия орган на програмата, съответно на водещата програма, утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти, а според ал. 6 на сочената норма утвърдените условия за кандидатстване и условия за изпълнение се публикуват на интернет страницата на съответната програма и в ИСУН заедно с обявата за откриване на процедурата чрез подбор.

Условията за кандидатстване и изпълнение по процедурата са одобрени като част от документацията за провеждане на процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19", по приоритетна ос 2 "Предприемачество и капацитет за растеж на М. на ОПИК.

Със Заповед №Р-16-381/14.05.2020г. на Р. на ОПИК са утвърдени опростени процедурни правила за работа на оценителната комисия. Със Заповед № РД-16-380/14.05.2020 г. на Р. на ОПИК е определен състава на оценителната комисия за извършване на комплексна оценка, включваща проверка за съответствие на проектните предложения с минималните изисквания, предвидени в условията за кандидатстване и документална проверка за това дали кандидатът отговаря на изискванията за бенефициент по процедурата на подбор на проекти BG16RFOP002.2.073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19". Състава на оценителната комисия е изменен със Заповед № РД -16-559/10.07.2020г.

Проектното предложение на жалбоподателя е оценено от оценителя Е. Х. П., като видно от изготвения Оценителен лист (л.20-27) оценителят е приел, че кандидатът не е търговец, по смисъла на Търговския закон, и е недопустим по настоящата процедура.

В заключителната част на Оценителния лист е посочено „не преминава“, а в забележка към същия е отразено, че кандидатът не отговаря на изискването от Критерии за недопустимост на кандидатите по т. 11. 1 подт. 1 от Условията за кандидатстване по процедурата, както и не съответства на изискванията по Критерии № 13 и методология за оценка на проектните предложения /Приложение № 4 към Условията за кандидатстване/.

Съгласно Приложение 4 към Условията за кандидатстване и изпълнение: „При несъответствие с изискванията на т.13-23 и т.27, проектното предложение се отхвърля“. От Председателя на оценителната комисия по Процедурата е изготвен Доклад относно Работата на оценителната комисия по единадесета оценителна сесия по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, с приложения: 1. Списък на финансираните проектни предложения и размера на предоставената безвъзмездна финансова помощ, 2. Списък на предложените за отхвърляне проектни предложения и основанията за отхвърлянето им; 3. Списък на оттеглените проектни предложения. В списъка на предложените за отхвърляне проектни предложения по деветнадесетата сесия и основанията за отхвърлянето им, под № 118 е посочено проектното предложение BG16RFOP002-2.073-10 702 на Адвокатско дружество Д. и А.“ (л.11).

Ръководителят на ОПИК е одобрил списъка на предложените за отхвърляне проектни предложения по единадесета оценителна сесия на 25.08.2020г. (л.10). Одобрения списък е съобщен на жалбоподателя през ИСУН на 27.08.2020г. (л.8).

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

Жалбата е подадена от лице с правен интерес от оспорването, срещу акт, подлежащ на обжалване пред съд. С оспорената част на административния акт пряко са засегнати правата и законните интереси на жалбоподателя. Жалбата е депозирана в преклузивния 14-дневен срок по чл.149,ал. 1 от АПК и същата е допустима. Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Относно компетентността на органа, издал оспореното решение.

Съгласно чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕСИФ ръководителят на управляващия орган е ръководителят на администрацията или организацията, в чиято структура се намира управляващия орган или оправомощено от него лице. Със своя Заповед № РД-16-635/

30.07.2020г. министъра на икономиката е определил И. И. - Главен Директор на Главна дирекция "Европейски фондове за конкурентоспособност" в Министерство на икономиката да изпълнява функции на ръководител на УО по ОП"ИК". Списъка на предложените за отхвърляне проектни предложения по единнадесета оценителна сесия, в частта в която е отказано на жалбоподателя предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, по подадено проектно предложение BG16RFOP002-2.073-10702 по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност"2014-2020,процедура за подбор на проекти BG16RFOP002.2.073" Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19 е одобрен на 25.08.2020г. Междувременно, със Заповед № 2031/20.08.2020г. на И. И. е разрешено ползването на отпуск за периода 24.08.2020г. – 28.08.2020г. вкл. през който период да се замества от В. В. (л.80). Заповедта за ползване на отпуск на И. И. е с посочен издател В. Т., но същата е подписана „За Главен секретар:“, доколкото със Заповед № РД – 16-698/11.08.2020г. на министъра на икономиката е разрешил ползването на платен отпуск на В. Т., главен секретар наМинистерство на икономиката, който за периода на отпуска да бъде заместван от З. Д., като съгласно т.3 на посочената заповед (л.80 гръб и л.81) заместващия служител подписва заповедите за отпуск „за главен секретар“, както е подписана и заповедта за разрешен отпуск на И. И.. Предвид изложеното съдът намира, че оспорения акт е издаден от компетентен орган.

Съдът намира, че са спазени изискванията за форма на акта, като същия съдържа реквизитите, посочени в чл. 59, ал. 2 от АПК. В одобрения списък се съдържат фактически и правни основания за отказа за предоставяне на БФП на жалбоподателя, посочени фактически и като текст от Условиата за кандидатстване и изпълнение. В процесния административен акт са посочени конкретни обстоятелства и правните изводи, въз основа на които издателят му е приел, че следва да откаже предоставянето на безвъзмездна финансова помощ за проектното предложение на жалбоподателя.

Относно спазване на административнопроизводствените правила и материалната законосъобразност на акта и съответствието му с целта на закона, съдът намира следното:

Производството по предоставяне на безвъзмездна финансова помощ чрез подбор по процедура BG16RFOP002.2.073 "Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19" е осъществено изцяло в съответствие с опростените процедурни правила на работа на оценителната комисия. Съгласно чл. 21, ал. 1, т. 2 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020 г. и за преодоляване на последиците (Обн., ДВ, бр. 28 от 24.03.2020 г., в сила от 13.03.2020 г., изм. и доп., бр. 34 от 9.04.2020 г., в сила от 9.04.2020 г., доп., бр. 38 от 24.04.2020 г., в сила от 24.04.2020 г., изм. и доп., бр. 44 от 13.05.2020 г., в сила от 14.05.2020 г., доп., бр. 55 от 19.06.2020 г., в сила от 1.07.2020 г., изм., бр. 60 от 7.07.2020 г., изм. и доп., бр. 64 от 18.07.2020 г., в сила от 18.07.2020 г.). Управляващите органи на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове имат право да: отпускат безвъзмездна финансова помощ при опростени правила, включително без публикуване на покана за набиране на предложения. Така, на основание т. 2.2 от Опростените процедурни правила, по процедурата се извършва комплексна оценка, която включва проверка на съответствието на проектното предложение с минималните изисквания, предвидени в условията за кандидатстване и документална проверка, дали кандидатът отговаря на изискванията за

бенефициент. Според т.2.8 от правилата, проверката се извършва от един член на оценителната комисия с право на глас в съответствие с утвърдените критерии, като за целта се попълва оценителен лист в ИСУН 2020. В случая правилата са спазени, като липсват допуснати съществени нарушения, спазен е и тридневния срок за одобрение от страна на Ръководителя на УО на представените списъци от оценителната комисия. Съгласно чл. 26, ал. 1 от ЗУСЕСИФ ръководителят на управляващия орган на програмата утвърждава за всяка процедура насоки и/или друг документ, определящи условията за кандидатстване и условията за изпълнение на одобрените проекти. Процедурата по разработване и приемане на тази документация е посочена в разпоредбите на чл. 26, ал. 2 – 9 от ЗУСЕСИФ. Условията за кандидатстване не са сред финализиращите процедурата актове, но те имат характер на задължителни правила по конкретна процедура, спрямо които се извършва допускане и оценка на проекти на кандидати за финансиране. В този смисъл решението на УО, с което се утвърждават условията за кандидатстване, по своята правна същност представлява изрично волеизявление на административен орган, с което се създават права и задължения за гражданите или организации, поради което следва да се квалифицира като административен акт със самостоятелно правно значение, който определя конкретните правила по дадена процедура.

По делото спора се свежда до въпроса дали жалбоподателят отговаря на критерия за допустимост от Условията за кандидатстване - т. 11. 1 подт.) от Условията за кандидатстване по процедурата и критерии № 13 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения (Приложение № 4 към Условията за кандидатстване).

Жалбоподателят е адвокатско дружество, регистрирано по Закона за адвокатурата.

Служебно известно е на състава на съда, че с Решение № 4673 13.07.2021г. по адм. дело № 4697 по описа за 2020 г. на АССГ, оставено в сила с Решение № 4016 от 27.04.2022г. по адм. дело №12302/2021 г. на Върховния административен съд, Седмо отделение, са отменени Условия за кандидатстване и изпълнение на одобрените проекти за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 по Процедура за подбор на проекти BG16RFOP002 - 2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“ в частта им по точка 11.1.– Критерии за допустимост на кандидатите, подточка 1, в частта „регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите“, като съдът е приел, че същите са били утвърдени в нарушение на чл. 59, ал. 2, т. 4 АПК.

Съгласно одобрената от ЕК Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност", целевата група по приоритет 2.2. са малките и средни предприятия, а типовите допустими бенефициери са съществуващи микро, малки и средни предприятия, клъстери, асоциации на бизнеса, както и организации и институции, които са свързани с осъществяването на дейности и представянето на услуги в подкрепа на бизнеса и подобряване на бизнес средата.

Съгласно § 1, т. 1 ДР на ЗМСП предприятие е всяко физическо лице, юридическо лице или гражданско дружество, което извършва стопанска дейност, независимо от собствеността, правната и организационната си форма.

Въпроса дали членовете на адвокатурата са предприятия за целите на правото на конкуренцията на Общността е бил предмет на разглеждане в съдебната практика на Съда на Европейския съюз - Решение от 10 януари 2006 г. по дело C-222/04,

Ministero dell'Economia e delle Finanze/Cassa di Risparmio di F. S. et al, Решение от 23 април 1991 г. по дело C-41/90, K. Hufner и F. Elser срещу Macrotron G.). Съдът посочва, че понятието "предприятие" обхваща всеки субект, ангажиран с икономическа дейност, независимо от неговия правен статут и начина, по който се финансира. Също с Решение на Съда на Европейския съюз от 19 февруари 2002 г. по дело C-309/99, J. C. J. Wouters, J. W. Savelbergh и P. Waterhouse Belastingadviseurs BV срещу Algemene Raad van de Nederlandse Orde van Advocaten. В посочените актове е застъпено становището, че членовете на адвокатурата извършват икономическа дейност и следователно са предприятия, по смисъла на членове 85, 86 и 90 от Договора (понастоящем членове 101, 102 и 107 от Договора за функционирането на Европейския съюз). Следователно по силата и на националното, и на общностното законодателство, и на практиката на Съда на Европейския съюз, адвокатските дружества попадат в категорията микро и малки предприятия.

Съгласно чл.142 ал.2 от АПК установяването на нови факти от значение за делото, след издаване на акта, се преценява към момента на приключване на устните състезания. По смисъла на чл.142, ал.2 АПК факти от значение за делото могат да бъдат само тези, които са настъпили след издаването на акта и които с обратна сила променят правното значение или отменят съществуването на фактите, въз основа на които органът е взел решението си. В случая е налице съдебен акт, влязъл в сила, с който са отменени Условието за кандидатстване по т.11.1, подт.1., на основание на което е отхвърлено и проектното предложение на жалбоподателят. С оглед на всичко изложено съдът, намира че оспореният административен акт е издаден в нарушение на приложимия материален закон и следва да се отмени, като съобразявайки спецификата на спора и на осн. чл. 173, ал. 2 от АПК преписката следва да се върне на органа, за издаване на нов акт, в съответствие с тълкуването на закона, дадено в настоящето, решение.

По изложените съображения, Административен съд София - град, III-то отделение, 66-и състав, на основание чл. 172, ал. 2 АПК

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ по жалбата на Адвокатско дружество „Д. и А.“, БУЛСТАТ:[ЕИК], Решение от 25.08.2020г. за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на Ръководител на Управляващия орган (УО) на Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ (ОПИК) 2014-2020г., по проектно предложение № BG16RF0P002-2.073-10702 по процедура за подбор на проекти № BG16RF0P002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ (ОПИК) 2014-2020, обективирано в одобрен на 25.08.2020г. списък на

предложените за отхвърляне проектни предложения.

ВРЪЩА преписката на ръководителя на управляващия орган на Оперативна програма "Иновации и конкурентноспособност 2014-2020" в Министерство на икономиката, за ново произнасяне по проектно предложение с рег.№BG16RFOP002-2.073-10702, с кандидат Адвокатско дружество „Д. и А.“, БУЛСТАТ:177116191, по процедура BG16RFOP002-2.073 „Подкрепа на микро и малки предприятия за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID-19“, съгласно указанията по тълкуването на закона, дадени в настоящето решение.

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

СЪДИЯ: