

РЕШЕНИЕ

№ 245

гр. София, 13.01.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 37 състав,
в публично заседание на 13.12.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Адриан Янев

при участието на секретаря Кристина Алексиева, като разгледа дело номер **8851** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 – чл. 178 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

Образувано е по жалба на „Еурокар тур“ ООД (EUROCAR TOUR spol. s. r. o.), чуждестранно дружество, регистрирано в С. Република, срещу Заповед № Т-РД-27-1171 от 30.06.2022 г. на министъра на туризма.

В жалбата се излагат доводи, че жалбоподателят отговаря на условията за получаване на държавна помощ. Счита, че е изпълнил всички указания на органа за отстраняване на нередовностите по подаденото заявление. Поддържа, че не са давани указания за попълване на обстоятелствата в раздел III, т. 1.4 и т. 2 от декларация – приложение № 2 към Насоките за кандидатстване.

Ответникът – министърът на туризма не изразява становище по жалбата.

Административен съд София - град, след като прецени становищата на страните и събраните по делото доказателства, намира за установено следното от фактическа страна:

Административното производство пред министъра на туризма е започнало с подаването по електронен път на заявление рег. № BG-176789478-2021-08-0072 от „Еурокар тур“ ООД (EUROCAR TOUR spol. s. r. o.), чуждестранно дружество, регистрирано в С. Република, с което е поискано отпускането на държавна помощ в размер на 11 979,46 лева за подпомагане на туроператори, използващи въздушни превозвачи с валиден оперативен лиценз за изпълнение на чартърни полети до Република България с цел туризъм, отпускана по Схема BG-176789478-2021-08.

Към заявлението е приложена декларация - приложение № 2 към Насоките за кандидатстване, с която в раздел III са декларираны обстоятелства по т. 1.1, т. 1.2, т. 1.3 и т. 1.4, а за обстоятелствата по т. 2.1 и т. 2.2 липсва деклариране за наличието им (съответните квадратчета не са попълнени). Декларацията е подписана с поставянето на подпис от управителя на дружеството, кандидатстващо за отпускането на държавна помощ, т. е. изпратен е сканиран документ чрез системата С., а не във формата на електронен документ, подписан с КЕП.

Към заявлението са представени и други документи (договори за туристически пакети, договори с въздушен превозвач, удостоверение за извършване на туристическа дейност, списъци с имена на пътници от съответните полети, оперативен лиценз за изпълнение на въздухоплавателна услуга полет).

По преписката е налична Заповед № Т-РД-16-133/30.03.2022 г. на министъра на туризма, с която са определени членовете от състава на оценителната комисия, която да разгледа и оцени подадените заявления по Схема BG-176789478-2021-08 – държавна помощ за туроператори, които използват въздушни превозвачи с валиден оперативен лиценз за изпълнение на чартърни полети до Република България с цел туризъм.

Оценителната комисия е изготвила оценителен лист във връзка с подаденото заявление рег. № BG-176789478-2021-08-0072 от жалбоподателя. Констатирано е, че кандидатът в декларация – приложение № 2 не е деклариран обстоятелства по раздел III, т. 1.4 и в цялост т. 2, както и че декларацията не е подписана с КЕП. Констатирано е още, че не са представени списъци на пътници, издадени от авиопревозвачи, регистър на хотелиер, ваучери за туристи и несъответствия между списъка на авиопревозвача и регистъра на хотелиера.

Във връзка с констатациите на оценителната комисия е изпратено съобщение до жалбоподателя, с което му е указано да представи декларация по образец – приложение № 2, която да е подписана с КЕП. Дадени са още указания за представяне на списъци от авиопревозвачи, регистър на конкретен хотелиер и ваучери за определени туристи.

С оглед дадените указания от помощния орган, жалбоподателят е подал декларация образец– приложение № 2, подписана с КЕП на М. К., представляващ словашкото дружество. В декларацията не са декларираны обстоятелствата в раздел III, т. 1.4 и т. 2.1 и т. 2.2, доколкото не са маркирани съответните квадратчета.

Оценителната комисия е изготвила доклад изх. № Т-93-00-1578/30.06.2022 г., с който е приела, че не са декларираны обстоятелства в раздел III, т. 1.4 и т. 2.1 и т. 2.2 от декларация образец– приложение № 2. Посочено е, че тези обстоятелства са задължителни условия по Временна рамка за мерки за държавна помощ, поради което кандидатът не отговоря на изискванията в Насоките за кандидатстване, доколкото не е деклариран тези обстоятелства. В тази връзка комисията е предложила на министъра на туризма да издаде заповед за отказ за предоставяне на държавна помощ.

Последвало е издаване на оспорваната Заповед № Т-РД-27-1171 от 30.06.2022 г. на министъра на туризма, с която на жалбоподателя „Еурокар тур“ ООД е отказано предоставянето на държавна помощ съгласно чл. 26 от ЗМДВИП. Органът е приел, че е налице несъответствие с раздел X от Насоките за кандидатстване, тъй като кандидатът не е деклариран обстоятелства по раздел III, т. 1.4 и в цялост т. 2 от декларация за изпълнени условия по временна мярка – приложение № 2 към Насоките за кандидатстване. Приел е, че тази нередовност не е отстранена въпреки дадените

указания от органа.

В мотивите на акта е отразено още, че в раздел IX „Допустими за финансирани дейности и допустими кандидати“ от Насоките за кандидатстване са посочени условията, на които трябва да отговоря всеки туроператор, който заявява получаването на държавна помощ. Съгласно тези условия, помощ не може да се предостави на средни и големи предприятия, които към 31.12.2019 г. вече са били в затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване (ОРГО). Такава помощ може да се предостави на микро и малки предприятия, които към 31.12.2019 г. вече са били в затруднено положение, при условия че не са обект на процедура по колективна несъстоятелност съгласно националното право и не са получили помощ за оздравяване или помощ за реструктуриране. Безвъзмездна помощ може да се предостави на микро и малки предприятия, които към 31.12.2019 г. не са в затруднено положение по смисъла на ОРГО. Прието е, че обстоятелствата, свързани със затрудненото положение по отношение на кандидата могат да се установяват само на база декларираните от него данни. Липсата на деклариран на всички обстоятелства, свързани със затрудненото положение, съдържащи се в раздел III от декларация образец – приложение № 2 към Насоките за кандидатстване, води до невъзможност да се определи съответствието на кандидата с критериите за допустимост за предоставяне на държавна помощ.

По делото са представени Насоки за кандидатстване за прилагане на схема за държавна помощ на за туроператори, които използват въздушни превозвачи с валиден оперативен лиценз за изпълнение на чартърни полети до Република България с цел туризъм, утвърдени със Заповед № Т – РД-04-02/29.03.2022 г. на министъра на туризма.

След издаването на оспорения акт, жалбоподателят е подал молба от 11.07.2022 г. за приемане на надлежно попълнена декларация образец – приложение № 2 и за поправяне на техническа грешка при кандидатстването. Органът с писмо изх. № Т-99-00-565/18.07.2022 г. е отговорил, че не е възможно да се приеме представената декларация или да се приеме наличието на техническа корекция за отстраняване на фактическа грешка.

При така установената фактическа обстановка, съдът достигна до следните правни изводи:

Жалбата е подадена в срок, против административен акт, подлежащ на съдебен контрол и от надлежна страна, която е адресат на акта, поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Според чл. 146, вр. чл. 168 АПК съдът следва да провери актът издаден ли е от компетентен орган и в предписаната от закона форма, спазени ли са материалноправните и процесуалноправните разпоредби и съобразен ли е актът с целта на закона.

Оспорваната заповед е издадена от министъра на туризма в качеството му на администратор на помощта, който е компетентният орган по чл. 26, ал. 1 и ал. 3 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020 г. и за преодоляване на последиците (ЗМДВИП), вр. чл. 11 от Закона за държавните помощи.

Актът е надлежно мотивиран от фактическа и правна страна, като отговаря по форма на общите правила по чл. 59, ал. 2 АПК. Налице са ясни и конкретни мотиви и

разпоредителна част.

Допуснато е съществено нарушение на административнопроизводствените правила, което би довело до друго приложение на материалния закон.

Съгласно чл. 26, ал. 1 ЗМДВИП две години след отмяната на извънредното положение Министерството на туризма предоставя на туроператори, които използват въздушни превозвачи с валиден оперативен лиценз за изпълнение на чартърни полети до Република България с цел туризъм, държавна субсидия в размер на 35 евро за всяка седалка от максималния пътнически капацитет на самолета за всеки полет. Субсидията се отпуска за всяка седалка, заета от лице, ползващо туристическа услуга в Република България, само за полети с капацитет от не по-малко от 100 места.

Според чл. 26, ал. 3 ЗМДВИП редът за предоставяне на субсидията се определя с акт на министъра на туризма. В тази връзка със Заповед № Т – РД-04-02/29.03.2022 г. на министъра на туризма са утвърдени Насоки за кандидатстване за прилагане на схема за държавна помощ за туроператори, които използват въздушни превозвачи с валиден оперативен лиценз за изпълнение на чартърни полети до Република България с цел туризъм, извършени в периода от 14.05.2020 г. до 31.12.2020 г.

В раздел IX от Насоките за кандидатстване е регламентирано, че за всеки туроператор, който заявява получаването на държавната помощ, следва да са изпълнени следните условия: 1. Помощ по настоящата схема не може да се предоставя на средни и големи предприятия, които към 31.12.2019 г. вече са били в затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване (ОРГО); 2. Помощ по настоящата схема може да се предоставя на микро или малки предприятия, които към 31.12.2019 г. вече са били в затруднено положение, при условия че не са обект на процедура по колективна несъстоятелност съгласно националното право и не са получили помощ за оздравяване или помощ за реструктуриране. Безвъзмездна помощ може да се предостави на микро и малки предприятия, които към 31.12.2019 г. не са в затруднено положение по смисъла на ОРГО.

В раздел IX от Насоките за кандидатстване е регламентирано още, че „предприятие в затруднено положение“ означава предприятие, по отношение на което е изпълнено поне едно от следните обстоятелства: в). когато предприятието е в процедура по колективна несъстоятелност или отговоря на своето вътрешно право, за да бъде обект на процедура по колективна несъстоятелност по искане на неговите кредитори и г). когато предприятието е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията, или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране (б. „а“ и „б“ са неотнормирани за казуса).

В раздел X от Насоките за кандидатстване се съдържа изискване кандидатите да представят декларация по образец за изпълнени условия по Временна рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от COVID- 19 – приложение № 2.

В раздел III от декларацията образец – приложение № 2 към Насоките за кандидатстване са предвидени за деклариране следните обстоятелства (посочват се единствено релевантните за спора): т. 1.4 – предприятието към 31.12.2019 г. не е в затруднено положение по смисъла на ОРГО, а именно: не е предприятие, което е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията, или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране; т. 2.1 – дружеството е микро и малко предприятие, което към 31.12.2019 г. е било в затруднено положение, при условие, че не е предприятие, което

е получило помощ за оздравяване и все още не е възстановило заема или не е прекратило гаранцията или е получило помощ за реструктуриране и все още е обект на план за реструктуриране; т. 2.2 - дружеството е микро и малко предприятие, което към 31.12.2019 г. е било в затруднено положение, при условие, че не е предприятие, което е в процедура по несъстоятелност или отговоря на критерии на своето вътрешно право, за да бъде обект на такава процедура по искане на негови кредитори.

Обсъжданите обстоятелства в раздел III от декларация образец – приложение № 2 са условие за кандидатстване за процесната държавна помощ, регламентирани в раздел IX от Насоките за кандидатстване. Тези обстоятелства, свързани със затруднено положение на кандидата, се установяват с процесната декларация. В раздел XI от Насоките за кандидатстване е заложено изискването при констатиране на нередовност или непълнота в Заявлението и представените документи, администраторът на помощта/комисия уведомява заявителя за необходимостта от коригиране на нередовностите или непълнотите, като изрично дава указания за това коригиране.

В настоящия случай кандидатът е подал декларация без КЕП и в нея не са декларираны всички обстоятелства от раздел III. Оценителната комисия е констатирала двете нередовности - липсата на КЕП и недеklarираните всички обстоятелства (другите нередовности не са предмет на разглеждане), но е дала указания на кандидата само и единствено за подписване на декларацията с КЕП, като други указания по отношение на декларацията не са давани (ирелевантни за спора са указания за представяне на документи – ваучери, списъци и др.). В тази връзка напълно погрешно в мотивите на акта е прието, че са дадени указания за попълване на обстоятелства от раздел III, т. 1.4 и в цялост т. 2 от декларация – приложение № 2.

Вярно, че деклараторът сам преценява какви обстоятелства да декларира, но също така помощният орган има задължение да извърши проверка дали кандидатът е сред лицата, имащи право да получат процесната помощ и при липсата на доказателства за тези факти следва да се дадат указания за това. В тази връзка в раздел XI от Насоките за кандидатстване е регламентирано задължение на органа да даде указания при непълноти в представените документи. Именно непълнотата в декларацията е пречка да се установи дали лицето е сред кръга лица, имащи право да получат държавна помощ, при което органът е задължен да даде указания на кандидата, за да установи тези обстоятелства. Жалбоподателят е подал заявление, което означава, че се счита сред регламентираните лица, имащи право да получат помощ, а липсата на декларираны обстоятелства е в разрез на това намерение, при което органът следва да даде указания за непълнотата на документа (декларацията) към заявлението, каквото задължение има в раздел XI от Насоките за кандидатстване. В тази връзка помощният орган е допуснал пропуск да даде пълни указания, което има съществено отношение към извършваната от него проверка дали кандидатът отговаря на критериите за допустимост за предоставяне на държавна помощ.

Горното налага извод, че е налице неизпълнение на задълженията по чл. 35 от АПК и по – конкретно на раздел XI от Насоките за кандидатстване, което е достатъчно оспореният акт да бъде отменен като постановен при непълно изяснена фактическа обстановка. Така допуснатите процесуални нарушения са довели и до нарушаване на материалния закон, тъй като неправилно са приложени разпоредбите, съдържащи материалните предпоставки за допустимост на кандидата, а от там и възможността нему да бъде предоставена заявената държавна помощ. Допуснатите нарушения на административнопроизводствените правила са такива, които съдът квалифицира като

съществени, доколкото са се отразили върху съдържанието и разпоредителната част на крайния акт, т. е. при недопускането им би се установила различна фактическа обстановка и материалноправни основания за издаване на акт с различен диспозитив. Горното налага извод, че оспорената заповед е незаконосъобразна и като такава на основание чл. 172, ал. 2, предл. второ АПК следва да се отмени. Преписката следва да се върне на органа, който да даде съответните указания за отстраняване на обсъжданата непълнота в декларацията (безпредметно е даването на такива указания, ако междуременно е подадена декларация с деклариране на всички обстоятелства). След това, ако се отстранят нередовностите, следва да се извърши преценка дали кандидатът отговоря на останалите изисквания за получаване на процесната държавна помощ. Жалбоподателят не претендира разноси, поради което съдът не дължи произнасяне. Мотивиран от гореизложеното, съдът

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Заповед № Т-РД-27-1171 от 30.06.2022 г. на министъра на туризма.
ВРЪЩА преписката на министъра на туризма за ново произнасяне съобразно мотивитена настоящото решение.
Решението подлежи на обжалване пред Върховен административен съд в 14 – дневен срок от съобщаването му на страните.

Съдия: