

РЕШЕНИЕ

№ 2147

гр. София, 31.03.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 63 състав,
в публично заседание на 16.03.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Димитрина Петрова

при участието на секретаря Валентина Христова, като разгледа дело номер **9584** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл.27, ал.1 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЗУСЕСИФ).

Образувано е по жалба на В. „Л. К.“, В. „Т. К. и ЕПУ, представлявано от доц. А. Х., като представляваща подадено от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК], срещу Решение № 0438-5/10.09.2021г. на Ръководителя на УО на ОП НОИР, И. П.-Изп. Директор на ИА ПО, за отказ за предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по проектно предложение с рег. № BG05M2OP001-2.016-0021 и наименование „Модернизация на учебния процес в В. Л. К., В. Т. К. и ЕПУ“, подадено от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], п. к. 1373, район „К. поляна“, [улица], по процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ чрез подбор на проектни предложения BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“.

В жалбата се поддържа, че оспореното решение е незаконосъобразно, тъй като е постановено в противоречие с материалноправните разпоредби, при съществено нарушение на административнопроизводствените правила, при липса на фактически и правни основания за издаването му и поради това необосновано. Според жалбоподателя разпоредбата на чл.38 от ЗУСЕСИФ е приложена неправилно. Поддържа, че не са били налице фактическите предпоставки за прилагането на чл.38, т.3, предл. 1 от ЗУСЕСИФ. Развиват се съображения, че мотивите на акта са

бланкетно изложени и вътрешнопротиворечиви. Моли се за отмяна на решението и за връщане на преписката на административния орган със задължителни указания по тълкуването и прилагането на закона. В съдебно заседание жалбата се поддържа изцяло чрез процесуален представител юрк. И., по изложените съображения. Претендира съдебно-деловодни разноски в размер на юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът – Ръководителя на Управляващия орган на Оперативна програма „Наука и образование за интелигентен растеж“ 2014-2020 г. (ОП НОИР), чрез процесуални представители юрк. Д. Г. и юрк. В. А., оспорва жалбата като недоказана и неоснователна и моли за оставянето и без уважение. Поддържа изцяло мотивите и правните изводи на оспорения акт.

Софийска градска прокуратура, редовно призована, не изпраща представител, не взема становище.

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

Установява се от представената административна преписка и не е спорно между страните, че със Заповед № РД09-164/21.08.2020г. е утвърдена документацията за провеждане на процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, изменена със Заповед № РД09-203/17.11.2020 г. на Ръководителя на Управляващия орган на Оперативна програма „Наука и образование за интелигентен растеж“ 2014-2020 г. (ОП НОИР). Съгласно Оценителен доклад на Комисията за оценка и класиране на получените проектни предложения по процедура BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, подписан на 22.04.2021 г. и одобрен на 05.05.2021г. от Ръководителя на Управляващия орган на ОПНОИР, проектно предложение с рег. № BG05M2OP001-2.016-0021 и наименование „Модернизация на учебния процес в В. Л. К., В. Т. К. и ЕПУ“, подадено от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК], е включено под номер 8 (осем) в Списъка по чл. 35, т. 1 от ЗУСЕСИФ на предложените за финансиране проектни предложения, подредени по реда на тяхното класиране и размера на безвъзмездната финансова помощ, която да бъде предоставена по всяко от тях по процедура за подбор на проекти BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, съставляващ Приложение № 4 към Оценителният доклад, одобрен на 05.05.2021 г. от Ръководителя на Управляващия орган на ОП НОИР.

Съгласно т. 3 „Данни за партньори“ и информацията, изложена в цялост във Формуляра за кандидатстване с проектното предложение, присъединено към оценителна сесия № BG05M2OP001-2.016-S1 в Информационната система за управление и наблюдение на средствата от Европейския съюз в България (ИСУН 2020) по горепосочената процедура, в проекта е предвидено участието на двама партньора, в процесния случай: Европейски политехнически университет, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК] и Висше транспортно училище "Т. К.", с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК].

Установено е по делото, че : на основание чл. 36, ал. 2 от ЗУСЕСИФ с писмо с изх. № 0438-1/25.05.2021г. до кандидата, подал проектното предложение, е отправена покана да представи в 30-дневен срок доказателства, че отговаря на изискванията за бенефициент, посочени в документите по чл. 26, ал. 1 от ЗУСЕСИФ. Отговор е получен в срок с писма от кандидата с вх. № 0438-2/24.06.2021 г. и вх. № 0438-2/25.06.2021 г. В резултат на извършената проверка за съответствие на кандидата

и партньорите с изискванията за бенефициент по процедура BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“ по реда на т. 10.6 „Процедура по сключване на административен договор“ от Глава 10 „Предоставяне на безвъзмездна финансова помощ“ на Наръчника за управление на ОПНОИР (Вариант 5, версия 2) и в съответствие с т. 12.2 „Недопустими партньори“ от Условието за кандидатстване по горепосочената процедура, в която изрично е предвидено че: „В процедурата не може да участват и безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на партньори, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно Закона за обществените поръчки...

Във връзка с тези изисквания, към момента на кандидатстване партньорите декларират посочените в Декларация по чл. 25 от ЗУСЕСИФ и чл. 7 от ПМС № 162/50.07.2016 г. на кандидата/партньора (Приложение I към условията за кандидатстване) обстоятелства. Изискванията са задължителни за кандидата и партньорите.

Обстоятелствата се декларират от всички лица, които са овластени да представляват партньора, независимо дали го представляват заедно и/или поотделно. Преди сключване на административния договор, декларираните обстоятелства за партньорите се доказват и се извършва проверка от УО относно същите: - с официални документи, издадени от съответните компетентни органи за обстоятелствата, за които такива документи се издават, като се спазват изискванията на чл. 2, ал. 1 от Закона за електронното управление;- с декларации – за всички останали обстоятелства, които не са били декларирани на предходен етап, или когато е настъпила промяна във вече декларирани обстоятелства“,

В хода на проведената административна проверка от административния орган, на етап сключване на административен договор, с одобрен по списъка кандидат, по реда на чл. 38, т. 3 от ЗУСЕСИФ, от одобрения за сключване на административен договор кандидат, УО на ОПНОИР, е установил следните факти:

1. По отношение на партньора Европейски политехнически университет, с ЕИК по БУЛСТАТ:[ЕИК]: Въз основа на представената „Справка за наличие/липса на задължения към Национална агенция за приходите към дата 29.06.2021 г.“, получена по служебен път чрез Средата за междурегистров обмен – R., е установено, че Европейски политехнически университет има неплатени задължения за данъци и задължителни осигурителни вноски по смисъла на чл. 162, ал. 2, т. 1 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс (ДОПК) и лихвите по тях.

С писмо с изх. № 0438-2/29.06.2021 г., на основание чл. 56, ал. 1, т. 1 от Закона за обществените поръчки (ЗОП), са изискани доказателства, че кандидатът е предприел мерки, които гарантират неговата надеждност, въпреки наличието на съответното основание за отстраняване, като за тази цел е изискано доказателство, че са погасени задълженията по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, доказани с влязъл в сила акт на компетентен орган, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени или обезпечени.

От представеният с писмо с изх. № 386/06.07.2021 г. (получено в ИА ОПНОИР с вх. № 0438-2/06.07.2021 г.) от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, Протокол от Национална агенция за приходите (НАП), Териториална дирекция С., с изх. № С212225-026-0035081/06.07.2021г., се установява, че неплатените задължения на Европейски политехнически университет са в размер общо на 484 353,31 лв. От представения протокол, се установява, че Европейски политехнически университет е

подал заявление с входящ № 2521-00-26/06.07.2021 г., с което предлага да погаси изцяло задълженията си съгласно представен пред НАП погасителен план до 01.01.2022 г. Във връзка с това, с писмо изх. № 0438-2 от 14.07.2021 г. на УО на ОПНОИР е предоставена възможност на кандидата да представи документи, от които да е видно какво е развитието на преписката по погасителния план представен пред НАП от партньора Европейски политехнически университет (като например отговор от НАП и предприети действия за постигане на споразумение за разсрочване, отсрочване или обезпечаване).

С писмо с вх. № 0438-3 от 28.07.2021 г. кандидатът е представил документи от партньора Европейски политехнически университет, но от тях не се установява, че предложения погасителен план е приет от НАП. С цитираното писмо е представена и Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021 г., съдържаща данни от Имотен регистър по партидата на Европейски политехнически университет - за вписвания, отбелязвания и заличавания, за периода от 01.01.1991 г. до 27.07.2021 г. Съгласно предоставената справка, са вписани две възбрани - в полза на кредитора ТД на НАП, с Булстат 1310631880221 (съгласно Акт № 14, том II, от 10.10.2018 г.) и кредитора НАП С., с Булстат[EИК] (съгласно Акт № 65, том I, от 27.04.2021 г.), както и в полза на други лица, които предхождат по време вписаните в полза на НАП, върху следните недвижими имоти: -Самостоятелен обект в сграда, предназначение - за офис, площ по документи - 216.000 кв.м., втори етаж в монолитна пететажна административна сграда с РЗП 648 кв.м., заедно с прилежащите мазета, обл. П., общ. П., [населено място], [улица], ет.2, ап. обект 17, п.к. 2300, имотна партида № 39998, с идентификатор № 55871.508.554.1.17.; - Самостоятелен обект в сграда, предназначение - за офис, площ по документи- 216.000 кв.м., четвърти етаж в монолитна пететажна административна сграда с РЗП 648 кв.м., заедно с прилежащите мазета, обл. П., общ. П., [населено място], [улица], ет.4, ап. обект 19, п.к. 2300, имотна партида № 39997, с идентификатор № 55871.508.554.1.19.

В отговор на писмо на УО на ОП НОИР с изх. № 03-55 от 14.07.2021 г. до Националната агенция за приходите в писмо с изх. № 2513-00-24#1 от 21.07.2021 г. от НАП, се установява, че размерът на задълженията не може да бъде посочен, тъй като изисканата от УО на ОПНОИР информация представлява данъчна и осигурителна такава по смисъла на чл.72, ал.1 от Данъчно осигурителен процесуален кодекс, която на основание чл. 74, ал.2, може да бъде предоставена само с писмено съгласие на лицето, за което тя се отнася. В допълнение ни уведомяват, че част от задълженията са по влезли в сила актове. В писмото си НАП информира УО на ОП НОИР, че Протокол изх. № С212225-026-0035081/06.07.2021 г. е протокол за действие и не представлява разсрочване или отсрочване на публични задължения по смисъла на чл.183 и сл. от ДОПК.

С писмо изх. № 0438-4 от 06.08.2021 г. от кандидата е изискано, по отношение на партньора Европейски политехнически университет, да се представят допълнителни пояснения и декларация за съгласие за разкриване на данъчно-осигурителна информация в полза на УО на ОП НОИР.

С писмо с вх. № 0438-4 от 13.08.2021 г. кандидатът е представил изисканата от партньора - Европейски политехнически университет декларация. Въз основа на тази декларация, УО на ОП НОИР изпрати второ писмо до НАП (рег. № 03-55 от 19.08.2021 г.) с искане за предоставяне на служебна информация относно: -- общия размер на публичните задължения на Европейски политехнически университет за

данъци, включително акцизи, мита, задължителни осигурителни вноски и други вноски, установени с влязъл в сила акт, както и информация относно размера на задълженията, които са разсрочени, отсрочени или обезпечени по смисъла на ДОПК, включително информация относно актовете/вписванията, с които са разсрочени, отсрочени публичните му задължения или са извършени обезпечителни мерки по смисъла на чл. 198, ал. 1 от ДОПК; - актуална информация относно предприетите действия по предложения от Европейски политехнически университет погасителен план; - във връзка с посочената по-горе Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021 г., от НАП е изисквана също така информация дали всички публични задължения на Европейски политехнически университет, по влезли в сила актове, са обезпечени с описаните по-горе наложени възбрани и/или с други видове обезпечителни мерки по смисъла на чл. 198, ал. 1 от ДОПК, а ако не – то каква част от тях са.

В отговора на Националната агенция за приходите с писмо изх. №№ 2544-00-944 и 2513-00-24#5 от 30.08.2021 г. (подадено в ИАПО с вх. № 03-61/31.08.2021 г.) се посочва, че общия размер на задълженията на Европейския политехнически университет е 487 576,83 лв., като от него става ясно, че тези задължения не са разсрочени, отсрочени или обезпечени. По отношение на предприетите обезпечителни мерки по смисъла на чл. 198, ал. 1 от ДОПК, в писмото е посочено, че освен възбрана на двата имота, описани по горе съгласно Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021г., е наложен запор върху налични и постъпващи суми по банковите сметки на длъжника, находящи се в ТБ ОБЩИНСКА БАНКА АД, БАНКА ДСК АД, С. ЖЕНЕРАЛ Е. АД и У. Б. АД. В писмото се посочва също така, че Европейския политехнически университет е представил заверен препис на счетоводния си баланс към 31.12.2020 г., според който балансовата стойност на възбранените недвижими имоти е 1 071 000 лв., както цялото имущество на университета е предмет на предходно обезпечение (вписани възбрани/запори) от ЧСИ, както и че задълженото лице е категоризирано в НАП с несъбираем дълг.

2. По отношение на партньора Висше транспортно училище „Т. К.“ с ЕИК по БУЛСТАТ:[ЕИК]:

Установено е от „Справка за наличие/липса на задължения към Столична [община]. № R00067176/01.06.2021“, получена по служебен път, Висше транспортно училище „Т. К.“ има неплатени изискуеми задължения за местни данъци и такси към Столична община.

С писмо с изх. № 0438-2/29.06.2021 г., на основание чл. 56, ал. 1, т. 1 от ЗОП, са изискани доказателства, че кандидатът е предприел мерки, които гарантират неговата надеждност, въпреки наличието на съответното основание за отстраняване, като за тази цел е изискано доказателство, че са погасени задълженията по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, доказани с влязъл в сила акт на компетентен орган, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени или обезпечени.

С писмо с изх. № 386/06.07.2021 г. (получено в ИА ОПНОИР с вх. № 0438-2/06.07.2021 г.) кандидатът Висше строително училище „Л. К.“, представя писмо с изх. № 1065/02.07.2021 г. от партньора Висше транспортно училище „Т. К.“, съдържащо описание на възникналия проблем с начисляването на огромни суми за данък недвижими имоти и такси битови отпадъци към Столична община и невъзможността за своевременното им заплащане, като и следните представени от партньора документи: - писмо с изх. № 842/21.03.2017 г. до Кмета на Столична

община с искане за сключване на споразумение за разсрочване на задълженията; - писмо с изх. № 955/27.03.2017 г. до Зам. кмета на Столична община с искане за сключване на споразумение за разсрочване на задълженията; - писмо с изх. № 1064/02.07.2021 г. до Кмета на Столична община с искане за сключване на споразумение за разсрочване на задълженията и приложен погасителен план, от който е видно, че неплатените задължения за данък недвижими имоти, заедно с дължимите лихви по тях, за периода от 21.07.2014 г. до 01.07.2021 г. са в размер общо на 640 243,76 лв. Също така от писмото е видно, че Висше транспортно училище „Т. К.“ оспорва дължимостта на задълженията за 2009 г. и 2010 г., тъй като не е било данъчно задължено лице, като твърди че е такова от 01.01.2011 г.; - представени са три вносни бележки за платени задължения за 2021 г. към Столична община, район „К. поляна“ – за данък недвижим имот, данък за МПС и за такса битови отпадъци.

От предоставените доказателства, не се установява дали са налице обжалвани и навлезли в сила ревизионни актове от партньора Висше транспортно училище „Т. К.“, не е посочен номер на делото по ревизионен акт № МТД-РД-01-07-45/30/06.2014 във Върховен административен съд (описан в писмо с изх. № 842/21.03.2017 г. до Кмета на Столична община), като също така няма представено Удостоверение от Столична община за вида и размера на дължимите данъци и такси. Поради това с писмо изх. № 0438-2 от 14.07.2021г. УО на ОПНОИР е предоставил възможност на кандидата да представи документи, от които да е видно какво е развитието на преписката по погасителния план на партньора, респ. за разсрочване, отсрочване или обезпечаване на задълженията.

С писма с вх. № № 0438-3 от 28.07.2021 г. и 0438-4 от 29.07.2021г. кандидатът е представил следните документи от партньора - Висше транспортно училище „Т. К.“: - Писма до Столична община (изх. №№ 1064 от 02.07.2021 г. и 1149 от 21.07.2021 г.) с искания за разсрочване на задълженията със следните приложения: Погасителен план; Протоколи от Решения на Академичния съвет; Акт за публична държавна собственост; Решения на съда; Извлечения от счетоводните сметки и Програма за финансова устойчивост; -- Писмо от Столична община с изх. № СОА21-У321-1318-(1) от 29.07.2021 г. до Висше транспортно училище „Т. К.“, в което се посочва, че има висяща процедура по представения погасителен план.

С писма изх. № №1002-210 от 14.07.2021. и 1002-210 от 06.08.2021 г. УО на ОП НОИР изисква от Столична община служебна информация относно размера на неплатените изискуеми задължения за местни данъци от Висше транспортно училище „Т. К.“ и тяхното разсрочване.

С писмо с изх. № СФД21-ДИ04-62-(3) от 10.08.2021 г. (подадено в ИАПО с вх. № 1002-210/10.08.2021 г.) Дирекция „Общински приходи“ посочва, че задълженията на партньора - Висше транспортно училище „Т. К.“ за данък недвижим имот са в размер на 677 591,09 лв., а за данък моторно превозно средство – 640,33 лв. В писмото не е предоставена допълнителна информация относно висящата процедура по погасителния план.

Към датата на издаване на настоящото решение кандидатът не е представил доказателства, че задълженията на партньора Висше транспортно училище „Т. К.“ са разсрочени, отсрочени или обезпечени.

Въз основа на установените в хода на административното производство факти, които не се оборват чрез пълно и главно доказване и в хода на съдебното производство, административният орган прави следните изводи, обосноваващи постановяването на отказ за финансиране:

УО приема, че съгласно чл. 25, ал. 2, предложение първо от ЗУСЕСИФ в процедура чрез подбор, каквато е процедура BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, не може да участват и безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на лица, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно Закона за обществените поръчки. Посоченото е указано и в разпоредбата на чл. 7, ал. 1, предложение първо от ПМС № 162/2016 г., съгласно която в процедура чрез подбор не може да участват и безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на лица, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно чл. 54 от Закона за обществените поръчки (ЗОП). Съгласно чл. 7, ал. 5, изречение първо от ПМС № 162/2016 г. изискванията по ал. 1 се отнасят и за партньорите на кандидата, като за тяхното доказване се прилага редът по чл. 7, ал. 7 от същото Постановление. Посоченото е указано и в цитираните по-горе изисквания, налични в т. 12.2 „Недопустими партньори“ от Условието за кандидатстване по процедура BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“. Съгласно чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, основание за задължително отстраняване е наличието на задължения за данъци и задължителни осигурителни вноски по смисъла на чл. 162, ал. 2, т. 1 от ДОПК и лихвите по тях към държавата или към общината по седалището на възложителя и на кандидата или участника (в случая по седалището на УО на ОПНОИР и на кандидата/партньорите по процедурата), доказани с влязъл в сила акт на компетентен орган.

Видно от горепосочените документи - писмо с изх. № № 2544-00-944 и 2513-00-24#5 от 30.08.2021 г. (подадено в ИАПО с вх. № 03-61/31.08.2021 г.) от НАП и писмо с изх. № СФД21-ДИ04-62-(3) от 10.08.2021 г. (подадено в ИАПО с вх. № 1002-210/10.08.2021 г.) от СО, неплатените задължения на партньорите Европейски политехнически университет и Висше транспортно училище „Т. К.“ надвишават размера по чл. 54, ал. 5 от ЗОП, определен „до 1 на сто от сумата на годишния общ оборот за последната приключена финансова година, но не повече от 50 000 лв.“ и то по отношение на всеки от двамата партньори, разглеждан самостоятелно.

Прието е от УО, че въз основа на събраните в хода на административното производство данни, се установява, че партньорите по проектно предложение с рег. № BG05M2OP001-2.016-0021 и наименование „Модернизация на учебния процес в В. Л. К., В. Т. К. и ЕПУ“ – Европейски политехнически университет и Висше транспортно училище „Т. К.“ не отговарят на изискването по т. 12.2 „Недопустими партньори“ от Условието за кандидатстване по процедура BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, съгласно което: „В процедурата не може да участват и безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на партньори, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно Закона за обществените поръчки“. Във

връзка с посоченото изискване в подт. 12.2 от Условието за кандидатстване е указано и цитираното по-горе в текста на настоящото решение, а именно, че: „към момента на кандидатстване партньорите декларират посочените в Декларация по чл. 25 от ЗУСЕСИФ и чл. 7 от ПМС № 162/05.07.2016 г. на кандидата/партньора (Приложение I към Условието за кандидатстване), обстоятелства. Изискванията са задължителни за кандидата и партньорите. Преди сключване на административния договор, декларираните обстоятелства за партньорите се доказват и се извършва проверка от УО относно същите: 1. с официални документи, издадени от съответните компетентни органи за обстоятелствата, за които такива документи се издават, като се спазват изискванията на чл. 2, ал. 1 от Закона за електронното управление; 2. с декларации - за всички останали обстоятелства, които не са били декларирани на предходен етап, или когато е настъпила промяна във вече декларирани обстоятелства“.

На етап кандидатстване в т. 12 „Прикачени електронно подписани документи“ от Формуляра за кандидатстване са представени Декларации по чл. 25, ал. 2 от ЗУСЕСИФ и чл. 7 от ПМС № 162/2016г. относно липса на обстоятелства за отстраняване от участие, попълнени и подписани от лицата с право да представляват Европейски политехнически университет и Висше транспортно училище „Т. К.“, с които е декларирано, че партньорите нямат задължения за данъци и задължителни осигурителни вноски по смисъла на чл. 162, ал. 2, т. 1 от ДОПК и лихвите по тях: - към държавата – от страна на Европейски политехнически университет; - към общината по седалището на УО на ОПНОИР и на партньора Висше транспортно училище „Т. К.“.

Въз основа на събраните доказателства, в изпълнение на чл. 56, ал. 2 и ал. 4 от ЗОП, УО на ОПНОИР изследва представените доказателства от кандидата, както и служебно предоставената му информация от компетентните органи, отчитайки тежестта и конкретните обстоятелства, като мотивите за приемане/отхвърляне на предприятиите по мерки и представените доказателства, в оспорения акт, въз основа на което е прието и постановено оспореното решение в хода на съдебното производство са следните: 1. *По отношение на партньора Европейски политехнически университет, с ЕИК по БУЛСТАТ:[ЕИК]:* По отношение на посоченото по-горе основание за задължително отстраняване по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП и дадената, на основание чл. 56, ал. 1, т. 1 от ЗОП, на кандидата възможност да представи доказателства, че е предприел мерки, които гарантират неговата надеждност, въпреки наличието на съответното основание за отстраняване, като за тази цел е изискано доказателство, че са погасени задълженията по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, доказани с влязъл в сила акт на компетентен орган, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени или обезпечени:

След преглед в цялост на описаните в т. II.1 по-горе документи, УО на ОПНОИР установява, че към момента на издаване на настоящото решение кандидатът не е представил доказателства, че партньорът Европейски политехнически университет е погасил задълженията си по чл. 54, ал. 1, т. 3 към НАП, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени.

По отношение на представените документи за обезпечение на задължението на партньора към НАП, УО на ОПНОИР не приема тези документи като доказателство за предприета мярка за доказване на надеждност по смисъла на чл. 56, ал. 1, т. 1 от ЗОП, поради следните причини:

От представената от кандидата, с писмо с вх. № 0438-3 от 28.07.2021 г., Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021 г., съдържаща данни от Имотен регистър по партидата на Европейски политехнически университет - за вписвания, отбелязвания и заличавания, за периода от 01.01.1991 г. до 27.07.2021 г., е видно, че са вписани две възбрани - в полза на кредитора ТД на НАП, с Булстат 1310631880221 (съгласно Акт № 14, том II, от 10.10.2018 г.) и кредитора НАП С., с Булстат[EИК] (съгласно Акт № 65, том I, от 27.04.2021 г.), върху два недвижими имота, описани подробно в т. II.1 по-горе. Това се потвърждава и от получения отговор от НАП с писмо изх. №№ 2544-00-944 и 2513-00-24#5 от 30.08.2021 г. (подадено в ИАПО с вх. № 03-61/31.08.2021 г.), с което УО на ОПНОИР е уведомен за предприетите обезпечителни мерки по смисъла на чл. 198, ал. 1 от ДОПК, а именно - освен възбрана на двата имота, описани по горе съгласно Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021 г., е наложен запор върху налични и постъпващи суми по банковите сметки на длъжника, находящи се в ТБ ОБЩИНСКА БАНКА АД, БАНКА ДСК АД, С. ЖЕНЕРАЛ Е. АД и У. Б. АД. В писмото се посочва също така, че Европейския политехнически университет е представил заверен препис на счетоводния си баланс към 31.12.2020 г., според който балансовата стойност на възбранените недвижими имоти е 1 071 000 лв., както цялото имущество на университета е предмет на предходно обезпечение (вписани възбрани/запори) от ЧСИ, както и че задълженото лице е категоризирано в НАП с несъбираем дълг.

Предвид че: - цялото имущество на Европейски политехнически университет е предмет на предходно обезпечение - вписани възбрани/запори от ЧСИ, като по отношение на възбраните това се потвърждава и от представената от кандидата Справка от Агенция по вписванията с № 879509 от 27.07.2021 г., от която е видно, че има вписани възбрани в полза на други лица, които предхождат по време тези вписани в полза на НАП ;- кандидатът не е представил доказателства за актуалния размер на задълженията на Европейски политехнически университет по наложените предходни възбрани/запори, което не дава възможност на УО на ОПНОИР да извърши преценка дали посочената по-горе балансова стойност на възбранените недвижими имоти покрива или не и задълженията на партньора към НАП, респ. дали същите са обезпечени, поради което УО на ОПНОИР счита, че приложените като доказателства документи не могат да обосноват наличие на мерки, които да са достатъчни, за да се гарантира надеждност на кандидата, във връзка с установеното основание за задължително отстраняване от участие в настоящата процедура, по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, по отношение на партньора Европейски политехнически университет.

2. По отношение на партньора Висше транспортно училище „Т. К.“ с ЕИК по БУЛСТАТ:[ЕИК]: По отношение на посоченото по-горе основание за задължително отстраняване по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП и дадената, на основание чл. 56, ал. 1, т. 1 от ЗОП, на кандидата възможност да представи

доказателства, че е предприел мерки, които гарантират неговата надеждност, въпреки наличието на съответното основание за отстраняване, като за тази цел е изискано доказателство, че са погасени задълженията по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП, доказани с влязъл в сила акт на компетентен орган, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени или обезпечени: УО прави извод, че: След преглед в цялост на описаните в т. II.2 по-горе документи, УО на ОПНОИР установява, че към момента на издаване на настоящото решение кандидатът не е представил доказателства, че партньорът Висше транспортно училище „Т. К.“ е погасил задълженията си по чл. 54, ал. 1, т. 3 към СО, включително начислените лихви и/или глоби или че те са разсрочени, отсрочени или обезпечени.

Въз основа на тези фактически установявания и на следните правни основания : в изпълнение на чл. 38, т. 3, предложение първо и с оглед изричната забрана на чл. 25, ал. 2, предложение първо от ЗУСЕСИФ и на чл. 7, ал. 1, предложение първо, във връзка с ал. 5, изречение първо от ПМС № 162/2016 г., УО, приема оспореният в настоящото производство ИАА.

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

Жалбата е допустима – подадена е в срок, срещу подлежащ на оспорване индивидуален административен акт, от лице, пряко и непосредствено засегнато от него. Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

Съгласно чл.36,ал.2 от ЗУСЕСИФ при одобрен оценителен доклад кандидатите от списъка по чл. 35, т. 1, а в случаите по чл. 37, ал. 2 – и от списъка по чл. 35, т. 2, се поканват да представят в 30-дневен срок доказателства, че отговарят на изискванията за бенефициент, включително на условията, посочени в документите по чл. 26, ал. 1, ако същите не са приложени към формуляра за кандидатстване. Според чл.38,т.3 от ЗУСЕСИФ в 10-дневен срок от изтичането на срока по чл. 36, ал. 2 ръководителят на управляващия орган издава мотивирано решение, с което отказва предоставянето на безвъзмездна финансова помощ на кандидат, който не отговаря на изискванията за бенефициент или не е представил в срок доказателства за това.

Видно от приложимите норми, ешението, с което се отказва предоставянето на безвъзмездна финансова помощ, се издава от ръководителя на УО. Предвид представените по делото доказателства, удостоверяващи компетентността на издателя на акта, за упражняване функциите на УО по програмата, съдът намира, че оспореното решение е издадено от компетентен орган. Не се констатира съществени нарушения на административнпроизводствените правила и са спазени изискванията за форма на административния акт, посочени в чл.38, ал.1 от ЗУСЕСИФ – мотивирано решение. В оспореното решението са посочени фактическите и правни основания за издаването му, като твърденията в жалбата за неяснота в мотивите са частично основателни.

Според изложеното в решението, правното основание за отказа за предоставяне на безвъзмездната помощ е чл.38,т.3, предл. първо от ЗУСЕСИФ - не се удостоверяват факти, изискуеми за бенефициент по програмата. Като конкретно фактическо основание административният орган е

посочил, че УО приема, че представите декларираните обстоятелства, в противоречие с доказателствата за наличието на доказателства за задължения от партньорите на кандидата, не удостоверяват по безспорен и категоричен начин надеждност по смисъла на чл. 56, ал. 1, т. 1 от ЗОП. Фактически непредставянето на надлежни доказателства в срок навежда към хипотезата на чл.38, т.3, предл. второ – непредставяне в срок на доказателства, че отговаря на изискванията за бенефициент. Разликата между двете хипотези на чл.38, т.3 от ЗУСЕСИФ се свежда до това, че в първия случай се касае за дължимо от органа установяване на определено фактическо обстоятелство – че кандидатът не отговаря на изискванията за бенефициент - в случая, поради това, че има задължения за данъци и осигурителни вноски, а във втората хипотеза е достатъчно административният орган да констатира непредставянето от кандидата в съответния срок на доказателства за изпълнение на критериите за бенефициент, когато това е възложено в негова тежест. Въпреки че в решението са изложени факти и обстоятелства, относими и към двете предложения на чл.38,т.3 от ЗУСЕСИФ, неяснотата относно това коя точно хипотеза е приел за осъществена ръководителят на УО се преодолява с посочването на конкретно правно основание.

Съгласно чл.7, ал.1 от ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 162 на МС от 5.07.2016 г. за определяне на детайлни правила за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по програмите, финансирани от Европейските структурни и инвестиционни фондове за периода 2014 – 2020 г. (ПМС 162/2016г.), в процедура чрез подбор не може да участват и безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на лица, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно чл. 54 от Закона за обществените поръчки или които не са изпълнили разпоредбите на Европейската комисия за възстановяване на предоставената им неправомерна и несъвместима държавна помощ. Видно от разпоредбата на чл.7 от ПМС 162/2016г., ограниченията за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ са свързани с основанията за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка по чл.54 от ЗОП. Относимо към настоящия спор е основанието по чл.54, ал.1,т.3 от ЗОП - отстранява се от участие кандидат, който има задължения за данъци и задължителни осигурителни вноски по смисъла на чл. 162, ал. 2, т. 1 от Данъчно-осигурителния процесуален кодекс и лихвите по тях, към държавата или към общината по седалището на възложителя и на кандидата или участника, или аналогични задължения, установени с акт на компетентен орган, съгласно законодателството на държавата, в която кандидатът или участникът е установен, освен ако е допуснато разсрочване, отсрочване или обезпечение на задълженията или задължението е по акт, който не е влязъл в сила. Според ал.3 на чл.54 от ЗОП, в приложимата към датата на процедурата редакция, алинея 1, т. 3 не се прилага, когато се налага да се защитят особено важни държавни или обществени интереси, както и когато размерът на неплатените дължими данъци или социалноосигурителни вноски е не повече от 1 на сто от сумата на годишния общ оборот за последната приключена финансова година.

Идентично на разпоредбата на чл.7 от ПМС № 162/2016г. правило се съдържа в утвърдената за процедурата документация, според която безвъзмездна финансова помощ не се предоставя на лица, за които са налице обстоятелства за отстраняване от участие в процедура за възлагане на обществена поръчка съгласно чл. 54 от ЗОП, като тези изисквания са задължителни за кандидата. Съгласно документацията, към момента на кандидатстване кандидатите декларират тези обстоятелства, а преди сключване на административния договор декларираните обстоятелства се доказват и се извършва проверка от УО относно същите. Следователно, няма съмнение, че проверката за липсата на публични задължения е дължима от административния орган и кандидатите са освободени от изискването да удостоверяват това обстоятелство.

В случая ответникът е извършил такава проверка и в резултат на нея е констатирано, че кандидатът, в частност партньорите му, подробно описани по качество, вид и размер на задълженията и доказателствата, установени в хода на административното производство и необорени в хода на съдебното производство, имат задължения и това се подкрепя от събраните по делото доказателства.

Наличието на обстоятелства, при които посоченото основание за недопустимост на помощта не се прилага (допуснато разсрочване, отсрочване или обезпечение на задълженията, или задължението е по акт, който не е влязъл в сила, или размерът на неплатените задължения е под 1 на сто от сумата на годишния общ оборот за последната приключена финансова година) не подлежи на установяване от административния орган, а следва да бъде доказано от кандидата, за когото това би довело до позитивен извод – че отговаря на изискванията за бенефициент. В този смисъл, след като е получил данни, че одобреният кандидат има публични задължения, правилно и в съответствие с принципа на истинност по чл.7 от АПК и с изискването за упражняване на правомощията добросъвестно и по разумен начин (чл.6, ал.1 АПК), административният орган е предоставил на дружеството възможност да представи доказателства за наличието на обстоятелства, при които безвъзмездната финансова помощ би била допустима. Неоснователно жалбоподателят възразява срещу срока, който му е определен за тази цел, тъй като административният орган не е бил обвързан нито от нормативно изискване за неговата продължителност, нито от императивна разпоредба за предоставяне на допълнителна възможност за представяне на доказателства, извън поканата по чл.36, ал.2 от ЗУЕСИФ.

В рамките на определения срок кандидатът не е представил доказателства за наличието на някоя от хипотезите, при които съществуването на публични задължения не пречат за сключването на административния договор, т.е. за това че отговаря на изискванията за бенефициент. При това положение обосновано административният орган е приел за осъществена хипотезата на чл.38, т.3 от ЗУЕСИФ, както и че съгласно чл.7 от ПМС 162/2016 по отношение на него съществува основание за отстраняване по чл.54 от ЗОП. Наред с това, непредставянето от страна на жалбоподателя в определения срок на документи за удостоверяване на обстоятелствата, при наличие на които би могло да се пристъпи към сключване на административния договор,

попада в обхвата на чл.38, т.3, предложение второ от ЗУСЕСИФ, доколкото именно в тежест на кандидата е да докаже, че въпреки съществуващите публични задължения, обосноваващи недопустимост на безвъзмездната финансова помощ, същият отговаря на изискванията за бенефициент, тъй като е налице някое от положителните условия по чл. 54, ал.1,т.3 и ал.3 от ЗОП - допуснато разсрочване, отсрочване или обезпечение на задълженията, ако задължението е по акт, който не е влязъл в сила, когато размерът на неплатените задължения е под 1 на сто от сумата на годишния общ оборот за последната приключена финансова година. След като не е представил доказателства за осъществяването на някое от тези обстоятелства, въпреки че му е била дадена възможност и достатъчен срок за това, то следва да се приеме, че е налице и основанието за отказ от предоставяне на безвъзмездната финансова помощ по чл.38, т.3, предл. второ от ЗУСЕСИФ, поради което и не се констатират нарушения на материалния закон, твърдените нарушения на административните правила във връзка и при издаването на оспорения акт.

В обобщение, съдът намира, че оспореното решение е законосъобразно, тъй като е издадено от компетентен орган и в предписаната форма, не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, няма противоречие с материалноправните разпоредби и е съобразено с целта на закона, поради което жалбата срещу него следва да бъде отхвърлена, като неоснователна.

Разноски от ответната страна не се претендират, не са представени надлежни доказателства, установяващи такива реално извършени, поради което и не се присъждат.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2, предл. последно от АПК, Административен съд София - град, III-то отделение, 63-ти състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на В. „Л. К.“, В. „Т. К. и ЕПУ, представлявано от доц. А. Х., като представляваща подадено от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК], срещу Решение № 0438-5/10.09.2021г. на Ръководителя на УО на ОП НОИР, И. П.-Изп. Директор на ИА ПО, за отказ за предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по проектно предложение с рег. № BG05M2OP001-2.016-0021 и наименование „Модернизация на учебния процес в В. Л. К., В. Т. К. и ЕПУ“, подадено от кандидата Висше строително училище „Л. К.“, с ЕИК по БУЛСТАТ[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], п. к. 1373, район „К. поляна“, [улица], по процедура за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ чрез подбор на проектни предложения BG05M2OP001-2.016 „Модернизация на висшите училища“, като неоснователна.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред Върховния административен съд на Република България в 14 – дневен срок от получаването му .

СЪДИЯ:

