

РЕШЕНИЕ

№ 3469

гр. София, 29.05.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 49 състав,
в публично заседание на 14.07.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Маргарита Йорданова

при участието на секретаря Милена Чунчева, като разгледа дело номер **258** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 27, ал. 1 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове /ЗУСЕСИФ/ и чл. 145 и сл. Административнопроцесуалния кодекс /АПК/.
Образувано е по жалба на „Елфи турс“ ЕООД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], ет.2, ап.2Б, чрез пълномощник, със съдебен адрес: [населено място], [улица], ет.1, срещу Решение от 23.12.2020 г. на заместник-министър председателя по икономическата и демографската политика и министър на туризма по процедура BG16RFOP002 - 2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по закона за туризма като туроператор или туристически агент за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID – 19“, в частта по т. 836, с която по проектно предложение № BG16RFOP002 - 2.092-0836 на жалбоподателя е отпусната безвъзмездна финансова помощ в размер на 4 892,24 лв. В жалбата е посочено, че оспореното решение е незаконосъобразно, тъй като сумата, въз основа на която е определен размерът на помощта, е маржът на дружеството-жалбоподател за 2019 г. и не са взети предвид нетните приходи от продажби за 2019 г. Твърди се, че размерът на отпуснатата безвъзмездна финансова помощ е дискриминационен. Моли се решението, в оспорената му част, да бъде отменено. В съдебно заседание жалбоподателят се представлява от адв. А., който поддържа подадената жалба и моли тя да бъде уважена. Претендира разноска. Представя писмени бележки по делото.
Ответникът – Министърът на туризма – в съдебно заседание се представлява от юрк.

Х., която оспорва жалбата. Моли оспорвания акт да бъде оставен в сила като правилен и законосъобразен. Не се претендират разноски по делото.

Административен съд София-град, III отделение, 49 състав, след като се запозна с представените по делото доказателства и взе предвид становищата на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

С Решение на Комитета за наблюдение на Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020 г./ОПИК/ и Оперативна програма "Инициатива за малки и средни предприятия" 2014-2020 г. /ОПМСП/ от 01.09.2020 г. /лист 1 от приложение към делото – син класьор/, е одобрено Министерството на туризма /МТ/ за конкретен бенефициент по ОПИК. Одобрена е Методология и критерии за подбор и операции по процедура "Подкрепа за М. от туристическия сектор за преодоляване на икономическите последици от COVID-19 чрез прилагане на схема за подпомагане от Министерството на туризма".

На основание чл. 45, ал. 2 от ЗУСЕСИФ между Министерство на икономиката, в чиято структура е ГД "Европейски фондове за конкурентоспособност", определена за УО на ОП "Иновации и конкурентоспособност" 2014 – 2020, и Министерство на туризма, представлявано от Министъра на туризма, е сключен административен договор от 02.10.2020 г., за директно предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по ОП "Иновации и конкурентоспособност" 2014 – 2020 по процедура BG16RFOP002 – 2. 080-0003 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент за преодоляване на икономическите последици от COVID 19 /л. 215 и сл. от приложение към делото – син класьор/на стойност 10 000 000 лева.

Със Заповед № Т-РД-16-330/ 09.10.2020 г./лист 237 от приложение към делото – син класьор/ на Министъра на туризма е утвърден пакетът от документи за кандидатстване за подкрепа на туроператорите и/или туристическите агенти, съдържащ Условия за кандидатстване и изпълнение, и приложения към тях в рамките на Процедура № BG16RFOP002-2.-092 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от COVID-19".

Съгласно утвърдените Условия за кандидатстване и изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма "Иновации и конкурентоспособност" 2014-2020 /лист 241 от приложение към делото – син класьор/ Процедура на подбор на проекти BG16RFOP002-2. 092 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19", допустими за участие са само кандидати, отговарящи на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия.

Посочено е, че оценката на проектните предложения по процедурата ще се осъществява от комисия, определена с акт на Министъра на туризма /т. 21 от условията/, и ще се извършва съгласно Критериите и методологията за оценка на проектните предложения, посочени в Приложение № 5 към Условията за кандидатстване и изпълнение /лист 117 от делото/.

Със Заповед № Т - РД – 16 – 336/ 28.10.2020г./лист 316 от приложение към делото – син класьор/ на министъра на туризма, издадена на основание чл. 25, ал. 4 от Закона за администрацията /ЗА/ и административен договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ № BG16RFOP002-2. 080-0003-С1, във връзка с чл. 29, ал. 2 от

ЗУСЕСЕФ, е определен състав на Оценителната комисия за разглеждане, оценка и класиране на подадените проектни предложения по процедура за подбор на проекти BG16RFOP002 – 2. 092 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID 19 . В т. V от заповедта е разписана Процедура на подбор на проекти, като в т. 1 е описан начинът на оценка на административното съответствие и допустимостта на проектните предложения. Съгласно т. 1. 4. когато при извършване на оценката се установи липса на документи и/или друга нередовност, комисията изпраща на кандидата уведомление за установените нередовности и определя разумен срок за тяхното отстраняване, който не може да бъде по – кратък от една седмица. Уведомлението съдържа информация, че неотстраняването на нередовностите в срок може да доведе до прекратяване на производството по отношение на кандидата, както и че отстраняването на нередовностите не може да води до подобряване на проектното предложение. Според посочения текст оценителната комисия може да изисква от кандидатите и допълнителна информация /разяснения/ и по всяко време да проверява декларираните от кандидатите данни, както и да изисква разяснения относно документите, представени съгласно изискванията на условията за кандидатстване по съответната процедура.

По посочената процедура BG16RFOP002 – 2. 092 жалбоподателят е подал проектно предложение, като в точка 4 на същото „Бюджет“ е посочена сумата от 4 892,24 лв. – разходи за покриване на текущи нужди на кандидата за суровини, материали ,горива, труд и други, чиято стойност се калкулира в стойността на туристическата услуга.

Проектното предложение на кандидата е оценено като съответстващо на критериите за оценка и е предложено за финансиране, тъй като кандидата кумулативно отговаря на Критериите за допустимост на кандидатите и същевременно не попада в хипотезите на Критерии за недопустимост на кандидатите от „Условията за кандидатстване“ и е допуснато до втория етап от процедурата – пропорционално разпределение на финансовия ресурс.

Протоколите и оценителният доклад от работата на оценителната комисия са обективирани в Докладна записка № Т-93-00-3387/16.12.2020 г. Същата е одобрена с Решение на Министъра на туризма от същата дата – 16.12.2020г., с което е утвърдил оценителен доклад от работата на оценителната комисия и Списък на проектните предложения, одобрени за финансиране, като под № 836, фигурира жалбоподателя. Посочен е и размерът на БФП, а именно 4 892,24 лв.

По делото е изслушано и прието без оспорване от страните заключение на съдебно-счетоводна експертиза, което съдът кредитира като компетентно и безпристрастно дадено. Според вещото лице:

Основавайки се на т. 20.4. от Счетоводен стандарт № 1 - Представяне на финансови отчети, „Елфи Турс“ ЕООД правилно и законосъобразно е отчетло нетните си приходи от продажби за 2019 г., които са в общ размер 470 765,64 лева. /471 хил. лв./.

Данни за общия размер на приходите от оперативна дейност на „Елфи Турс“ ЕООД за 2019 г. по абсолютна стойност се съдържат в оборотната ведомост за периода. Осчетоводените обороти по сметка 703 „Приходи от продажби на услуги“ за 2019 г. са в размер на 4 785 610,25 лв., която сума представлява и общият размер на приходите от оперативна дейност на жалбоподателя за 2019 г., отчетени по абсолютна стойност.

Определен като процент от общия оборот на всички кандидати по процедура

BG16RFOP002-2.080-0003-C01 „Подкрепа на предприятията, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19“ чрез прилагане на схема за подпомагане от Министерството на туризма по ОПИК 2014 - 2020 г., отчетеният по абсолютна стойност оборот на „Елфи Турс“ ЕООД представлява 0,4395111211523 %.

Други доказателства не са ангажирани от страните в производството.

Административен съд София-град, III отделение, 49 състав, при така установената фактическа обстановка прави следните правни изводи:

Жалбата е подадена в преклузивния 14-дневен срок по чл. 149, ал. 1 от АПК, вр. с чл. 27, ал. 1 от ЗУСЕСИФ, от лице, имащо правен интерес от оспорвани, и срещу подлежащ на съдебен контрол акт, поради което е ДОПУСТИМА за разглеждане.

Разгледана по същество, жалбата е НЕОСНОВАТЕЛНА.

По валидността на акта:

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган – министъра на туризма, въз основа на Решение на Комитета за наблюдение на ОП“ИК“ 2014-2020г. от 01.09.2020г. в изпълнение на процедура чрез директно предоставяне BG16RFOP00202.80 „Подкрепа за М. от туристическия сектор за преодоляване на икономическите последици от COVID -19 чрез прилагане на схема за подпомагане на Министерство на туризма“ и в изпълнение на сключен административен договор за предоставяне на БФП BG16RFOP00202.80-0003-C01.

Решението отговаря на изискванията на чл. 59 от АПК. Същото е издадено в законоустановената писмена форма и съдържа всички задължителни реквизити, включително фактическите и правните основания, послужили за издаването му.

Съобразно нормативно регламентирания изисквания за провеждане на процедури от вида на процесната /глава трета, раздел втори ЗУСЕСИФ и ПМС № 162 от 05.07.2016г/ произнасянето на решаващия орган по чл. 37 от ЗУСЕСИФ се извършва след получаване на становище на помощни административни органи – оценителна комисия за разглеждани на подадените проектни предложения и комисия за разглеждане на постъпилите възражения по недопуснатите проектни предложения. Съгласно тълкувателно решение № 16/ 31.03.1975г на ОСГК, няма пречка мотивите да се съдържат в отделен документ/и/, предхождащ постановяването на акта и когато този документ е съставен с оглед предстоящото издаване на акта. С оглед на гореизложеното съдът приема, че е спазено изискването на чл. 59, ал. 2, т. 4 за мотивиране от фактическа и от правна страна в оспореното решение на Министъра на туризма.

Предвид така изложеното съдът приема, че оспореното решение е издадено от компетентен орган и при спазване на законовите изисквания за форма, с оглед на което не са налице основания същото да бъде признато за нищожно.

По процесуалната и материалната законосъобразност на акта:

В административното производство не са допуснати съществени процесуални нарушения.

Надлежно обявената процедура за подбор на проекти BG16RFO002-2. 09 "Подкрепа на предприятия, регистрирани по Закона за туризма като туроператор или туристически агент, за преодоляване на икономическите последици от пандемията COVID-19", е проведена съобразно определените със Заповед № Т-РД-16-336/28.10.2020г. на Министъра на туризма правила, в т. ч. за работа на оценителната комисия, и в съответствие с утвърдените Условия за кандидатстване и

изпълнение. Характерно за процесната процедура е, че се явява ускорена, като е обявен срок за подаването им до 16. 30ч. на 20.10.2020 г./.

Спазен е и срокът за изготвяне на оценителен доклад, за одобрените за финансиране проекти съгласно Заповед №Т-РД-16-336 от 28.10.2020 г. на министъра на туризма.

Правилата за провеждане на процедурата са опростени и се отличават от разписаните в глава трета, раздел втори от ЗУСЕСИФ и 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/. Въвеждането на такива отклонения от нормативно установените правила обаче е било допустимо съгласно чл. 21, ал. 1, т. 2 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на НС от 13.03.2020 г. и за преодоляване на последиците. Според тази разпоредба управляващите органи на ЕСИФ имат право да отпускат безвъзмездна финансова помощ по опростени правила. В случая, видно от утвърдената от Министъра на туризма процедура на подбор на проекти /т. V от Заповед №Т-РД-16-336/ 28.10.2020г/, осъществяваната от оценителната комисия проверка обхваща единствено оценка на административното съответствие и допустимост на проектните предложения, без да е приложим следващ етап за техническа и финансова оценка. Тази проверка се извършва от един оценител, на когото е разпределено конкретно предложение, като резултатите от нея се обективират в оценителен лист. От събраните по делото доказателства не се установяват допуснати нарушения в работата на назначената с нарочен акт на министъра на туризма оценителна комисия и в частност в производството по разглеждане и извършване на оценка на проектно предложение на жалбоподателя.

В утвърдените от Министъра на туризма Условия за кандидатстване и Критерии за извършване на оценка, изрично е посочено кои са релевантните за допустимостта на подадените проектни предложения обстоятелства и начините за тяхното установяване, като е въведено задължително изискване определени обстоятелства да се проверяват служебно от оценителната комисия чрез извършване на справки в държани органи и институции, оторизирани да събират, съхраняват и обработват необходимата информация. С подаване на проектното предложение на жалбоподателя, последният е подписал и приложил декларация в ИСУН, че е запознат с Условията за кандидатстване и условията за изпълнение.

В Методология и критерии за подбор на операции по процедурата, съставляващи приложение № 5 от условията за кандидатстване и приложени по делото, е посочено, че максималният размер на БФП за крайните ползватели не следва да надвишава 10% от оборота – код 15 000 от приходната част на ОПР за 2019г./, като е отразено, че максималният размер на БФП не следва да надвишава 10% от оборота, реализиран от предприятието –кандидат за 2019г.

Към момента на издаване на оспореното решение, административният орган се е съобразил коректно с всички данни, предоставени от жалбоподателя/ включително и за декларирания от него годишен оборот за 2019г. /, като е извършил и необходимите проверки на същите тези данни за размера на годишния оборот на дружеството за 2019г.

От представената по делото ГДД по чл. 92 от ЗКПО /лист 121-125 от делото/, както и от заключението на вещото лице, се установява, че дружеството-жалбоподател е отчело нетни приходи от продажби за 2019 г., които са в общ размер 470 765,64 лв. От

заклучението на вещото лице е видно, че осчетоводените обороти по сметка 703 „Приходи от продажби на услуги“ за 2019 г. са в размер на 4 785 610,25 лв., която сума представлява и общият размер на приходите от оперативна дейност на жалбоподателя за 2019 г., отчетени по абсолютна стойност. Заклучението на вещото лице обаче е неотнормосимо към предмета на делото.

Оценителната комисия няма нормативно задължение да изследва по какъв начин, кандидатите водят счетоводство си. Нейната задача е да разпредели наличният ресурс пропорционално между одобрените проектни предложения въз основа на реализирания оборот на всяко едно предприятие за 2019г. Информацията за реализирания оборот, е събрана от данни, съдържачи се в НСИ.

Следва да се отбележи, обстоятелството, че няма нормативно установено изискване по кой от законово допустимите начини търговецът да изчисли размерът на годишния си оборот. Предвид това, съдът приема, че жалбоподателят сам е избрал маржова стойност за изчисление на приходите си за 2019г.

Съдът не споделя доводите на процесуалния представител на жалбоподателя, че административният орган е следвало да съобрази двата начина на изчисляване на годишните обороти на дружествата и като не е направил това е допуснал неравнопоставеност и дискриминация между кандидатите. Административният орган е поставил всички одобрени проектни предложения на съответните кандидати при условията на равнопоставеност и недискриминация, като е определил една и съща ставка, представляваща процент от годишния оборот на кандидатите, които същите са посочили в проектното си предложение и след извършени справки в други държавни институции.

С оглед изложеното, оспореното решение е правилно и законосъобразно, а подадената жалба следва да бъде отхвърлена като неоснователна.

При този изход на спора на ответника се дължат разноски, но такива не са заявени, поради което съдът не следва да ги присъжда.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, III отделение, 49 състав

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „Елфи турс“ , ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], ет.2, ап.2Б, срещу Решение от 23.12.2020 г. на заместник-министър председателя по икономическата и демографската политика и министър на туризма по процедура BG16RFOP002 - 2.092 „Подкрепа на предприятия, регистрирани по закона за туризма като туроператор или туристически агент за преодоляване на икономическите последствия от пандемията COVID – 19“, в частта по т. 836, с която по проектно предложение № BG16RFOP002 - 2.092-0836 на жалбоподателя е отпусната безвъзмездна финансова помощ в размер на 4 892,24 лв.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: