

РЕШЕНИЕ

№ 994

гр. София, 21.02.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 31 състав,
в публично заседание на 24.01.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Веселина Женаварова

при участието на секретаря Розалия Радева, като разгледа дело номер **3554** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл. 9, ал. 7 от Наредба № Т-РД-04-1/22.01.2021г. за реда за предоставяне на безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, за компенсиране на загуби в резултат на епидемичния взрив от COVID-19 /Наредба №Т-РД-04-1/21 г./.

Образувано е по жалба на [фирма], с ЕИК[ЕИК], срещу Заповед №Т-РД-27-36/15.03.2021г., издадена от министъра на туризма, с която се отказва предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на дружеството по схема за държавна помощ SA.59990 (2020/N) от 18.12.2020г. съгласно чл.26а от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народно събрание от 13.03.2020г., и за преодоляване на последиците (ЗМДВИП), по подадено от дружеството предложение ВГ –[ЕИК]-2021-01-0042 в Системата за управление на националните инвестиции /С./. Жалбоподателят оспорва отказа за предоставяне на безвъзмездна помощ като незаконосъобразен, тъй като счита, че необосновано и неправилно е прието от административният орган, че търговското дружество представлява „предприятие в затруднено положение“ към 31.12.2019г. и е недопустим кандидат. С оглед на това се твърди че е нарушен принципа на истинност, прогласен в чл. 7 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК),т.к. компетентният орган не е изследвал пълно и задълбочено фактите от решаващо значение за изхода на производството както и че е нарушил принципа на служебното начало.С жалбата е направено е искане за отмяна на обжалваната заповед,като

незаконосъобразна.

В съд.з., жалбоподателят [фирма], чрез адв.С. и адв.Л. и в представена писмена защита, поддържа жалбата. Претендира за направените по делото съдебни разноси.

Ответникът по жалбата – Министър на туризма, редовно и своевременно призован, не се представлява в съдебно заседание. В представено по делото писмено становище от процесуалния му представител - юриконсулт М.П., оспорва жалбата като неоснователна и моли да бъде отхвърлена. Поддържа, че обжалваната заповед е издадена от компетентен орган и при правилно приложение на закона, излага съображения, според които са спазени административнопроизводствените правила по разглеждане на заявлението и издаване на заповедта.

Като взе предвид становищата на страните, събарните по делото писмени дзосазателства и заключението на вещото лице по назначената по делото съдебно-икономическа експертиза, настоящият съдебен състав приема за установено следното от фактическа страна:

Със Заповед №Т-РД-14-4/01.02.2021г., допълнена със Заповед № Т-РД-14-6/25.02.2021 г. Министърът на туризма, на основание чл. 9, ал. 4 от Наредба № Т-РД-04-1/ 22.01.2021 г., е утвърдил Насоки за кандидатстване и предоставяне на безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, за компенсиране на загуби в резултат на епидемичния взрив от COVID-19 /Насоките/. В утвърдените Насоки е посочено, че мярката представлява държавна помощ под формата на преки безвъзмездни средства съгласно раздел т.3.1 от Временната рамка за мерки за държавна помощ в подкрепа на икономиката в условията на сегашния епидемичен взрив от COVID-19, приета на 19 март 2020г (С (20) 1863) и нейните изменения С (2020) 2215 и С (2020 3156), приети съответно на 3 април 2020 г., 8 май 2020 г. и С (2020) 7127 от 13 октомври 2020г. Администратор на помощта е министърът на туризма, като безвъзмездните средства се предоставят еднократно за компенсиране на загуби на туроператорите и туристическите агенти за периода от 01.03.2020 г. до 31.12.2020 г. и средствата се използват приоритетно за компенсиране на разходи, произтичащи от отказали се от ваучери клиенти, които не са възстановени от доставчиците на услуги към датата на получаване на държавната помощ, както и за покриване на извършените през периода разходи за основната дейност на съответния туроператор или туристически агент. В т. 5 от Насоките се сочи, че минимален размер на помощта не се предвижда, а максималният такъв е 4 % от оборота на туроператора или туристическия агент без ДДС за 2019г., оповестен във финансовия отчет съгласно ЗСч, като същият не може да надхвърля 800 000 евро. Изрично е вписано, че помощта може да се кумулира с помощи в съответствие с регламентите за помощ de minimis – Регламент (ЕС) № 1407/2013, Регламент (ЕС) № 1408/2013, Регламент (ЕС) № 717/ 2014 и Регламент (ЕС) № 360/2012, както и с помощи в съответствие с Общия регламент за групово освобождаване, при условие че се спазват разпоредбите и правилата за кумулиране от Регламент (ЕС) № 651/2014. С Насоките са определени: критериите за допустимост и недопустимост на кандидатите; краен срок за подаване на заявленията за държавната помощ; процедурата за подаване на заявленията за държавната помощ; списък с документите, които се подават на етап от кандидатстване; процедурата за разглеждане на формулярите за кандидатстване. В одобрената процедура за разглеждане на формулярите за кандидатстване /т. 10 от Насоките/ изрично е указано, че оценката на документите се извършва на базата

Оценъчен лист по образец – Приложение 6 към Насоките. В случай на установени по време на оценката нередовности, непълноти и/или несъответствия на документите за кандидатстване на съответния кандидат се изпраща уведомление за установяване нередовности, непълноти или несъответствия и се определя разумен срок за тяхното отстраняване, който не може да бъде по-дълъг от 10 дни, като денят на получаване на уведомлението не се брои. В уведомлението, което се изпраща на кандидата, задължително се съдържа информация, че неотстраняването на установените нередовности може да доведе до прекратяване на производството по отношение на съответния кандидат. В срок до 14 дни от разглеждането на формуляра Министърът на туризма се произнася със заповед за одобрение или отказ от предоставяне на безвъзмездните средства, която се връчва на туроператора или туристическия агент по реда на АПК чрез Системата за управление на националните инвестиции /С./.

Жалбоподателят в настоящото производство – [фирма] е кандидатствал за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Схема за предоставяне на безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, за компенсиране на загуби в резултат на епидемичния взрив от COVID-19, с подадено на 08.02.2021 г. чрез С. Проектно предложение BG-176789478-2021-01-0042 /л.97-102/, със заявен размер на помощта– 82 547,31 лв.

На подаденото от [фирма] Проектно предложение /заявление/ рег. BG-176789478-2021-01-0042 за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема за държавна помощ SA. 59990 (2020/N) от 18.12.2020 С (2020) съгласно чл. 26а от ЗМДВИП, е извършено оценка на административно съответствие и допустимост. В представения оценителен лист /л. 113-119 по делото/, съставен от оценител Л. В. М., към подадения формуляр за кандидатстване /проектно предложение/заявление/ е отразено, че кандидатът [фирма] попада в категорията на недопустимите кандидати съгласно изискванията на т. 2.5 (15) от Нотификация на ЕК на Държавна помощ SA.59990 (2020/N) - България, чл. 7, ал. 1, т. 3 от Наредба № Т-РД-04-1 /22.01.2021 г. на министъра на туризма и Критериите за недопустимост на кандидатите по т. 6, подт. 3) от Насоките за кандидатстване по процедурата и Критерий № 13 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения (Приложение 6 към Насоките за кандидатстване). Съгласно законовата рамка за получаването на помощта кандидатите са допустими ако към 31 декември 2019 г. не са в затруднено положение (по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 г.). След направена служебна проверка в Националния статистически институт (НСИ) е установено, че кандидатът е в затруднено положение към 31.12.2019г. Прието е при оценяването, че едно предприятие ще бъде считано за предприятие в затруднено положение, когато сумата на т. III „Резерв от последващи оценки“, т. IV „Резерви“, т. V „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и т. VI „Текуща печалба (загуба)“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс, е отрицателна стойност, която надвишава 50% от сумата на т. I „Записан капитал“ и т. II „Премии от емисии“ от раздел А „Собствен капитал“ на пасивите, описани в Счетоводния баланс. Проверката на посоченото условие за допустимо се извършва въз основа на данните, предоставени по служебен път от НСИ. След направена служебна проверка се установява, че сумата на „Резерв от последващи оценки“, „Резерви“, „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и „Текуща печалба (загуба)“ от Счетоводния баланс за 2019 г., е отрицателна стойност: -1 хил. лв., която надвишава 50% от сумата на „Записан капитал“ и „Премии от

емисии” от Счетоводния баланс за 2019 г.: 0 хил. лв. В горния смисъл е и заключението на вещото лице по назначената по делото съдебно-счетоводна експертиза. Съгласно служебна справка в Търговския претгистър и регистър за Ю., кандидатът е регистриран преди 2017г.

На 12.03.2021 г. Оценителната комисия, назначена със Заповед № Т-РД-16-32/05.02.2021 г. на Министъра на туризма, е съставила протокол № 3 /л.35/, в който са обективирани резултатите от извършената проверка на подадените проектни предложения. В протокола е посочено, че 28 бр. заявления не отговарят на изискванията тъй като към 31 декември 2019 г. кандидатите са в затруднено положение по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване – чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 г. От приложения към протокола препис-извлечение на съставения Поименен списък на кандидатите, които не отговарят на изискванията, се установява и че сред тях е и [фирма].

С докладна записка № Т-93-00-862/12.03.2021 г. и приложение към нея досежно фирмата-жалбоподател /л.46/ председателят на оценителната комисия е представил на Министъра на туризма проекти на заповеди за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ на кандидати посочени в поименни списъци. Изложени са мотиви, аналогични на тези от протокола за работата на оценителната комисия.

С оспорената в настоящото съдебно производство Заповед № Т-РД-27-36/15.03.2021 г. на Министъра на туризма, на основание чл. 26а 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 и Решение на Министерския съвет № 947 от 18.12.2020г. и чл. 9, ал. 5 във вр. чл. 7, ал. 4 от Наредба № Т-РД-04-1 от 22.01.2021 г., е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по схема за държавна помощ SA. 59990 (2020/N) от 18.12.2020 С (2020) на [фирма] по подадено Заявление с вх. № BG-176789478-2021-01-0042 в С..

От фактическа страна обжалваният административен акт се основава на обстоятелството, че подаденото от [фирма] проектно предложение не отговаря на изискванията на Критериите на кандидатите по т. 6, подт. 3.

Съдът, като обсъди събраните по делото доказателства във връзка с направените в жалбата оплаквания, доводите и становищата на страните и като извърши цялостна проверка на законосъобразността на оспорения административен акт на основание чл. 168, ал. 1 във връзка с чл. 146 от АПК, намира за установено следното:

Оспорването, като направено от легитимирано лице с правен интерес - адресат обжалваната заповед за отказ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ, в законово регламентирания срок по чл. 149, ал. 1 от АПК и против административен акт, подлежащ на съдебно обжалване и контрол за законосъобразност, е процесуално допустимо. По съществуващото на жалбата съдът взе предвид следното:

Съгласно чл. 26а от Закона за мерките и действията по време на извънредно положение, обявено с решение на НС от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците, Държавата предоставя на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, безвъзмездни средства в размер на 4 на сто от оборота им без ДДС през 2019 г., които приоритетно се използват за компенсиране на загуби, произтичащи от отказали се от ваучери клиенти, както и от удържани от доставчиците на услуги суми. Според ал. 2 от същата разпоредба, средствата по ал. 1 се предоставят

на лицата по ал. 1 по ред, определен с наредба на министъра на туризма, и при спазване на правилата за държавните помощи.

Въз основа на законовата делегация, Министърът на туризма е издал Наредба № Т-РД-04-1/ 22.01.2021 г. за реда за предоставяне на безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, за компенсиране на загуби в резултат на епидемичния взрив от COVID-19, влязла в сила на 29.01.2021 г. /обн. ДВ, бр. 8 от 29.01.2021 г. /.

С разпоредбата на чл. 1 от Наредбата е установено, че с нея се определя редът за предоставяне на безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, съгласно чл. 26а от ЗМДВИП, като чл. 4 от Наредбата указва, че администратор на държавната помощ съгласно чл. 9 от Закона за държавните помощи, е министърът на туризма.

Обжалваната заповед е постановена в проведена процедура за предоставяне на държавна помощ под формата на преки безвъзмездни средства на лица, извършващи туроператорска и туристическа агентска дейност, а с оглед цитираната нормативна регламентация Министърът на туризма, в качеството си на администратор на помощта, е компетентен да вземе решение за предоставяне на безвъзмездните средства, респективно да откаже това /арг. чл. 9, ал. 5 от Наредба № Т-РД-04-1 от 22.01.2021г/.

С оглед на което оспорената заповед, с която е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема за държавна помощ SA. 59990 (2020/N) от 18.12.2020 С (2020) по подаденото от [фирма] Заявление с вх. № BG-176789478-2021-01-0042, е издадена от материално компетентния орган – министъра на туризма.

Съдебният контрол за материална законосъобразност на оспорения административен акт обхваща преценката дали са установените от компетентния орган релевантни юридически факти. За конкретния случай и видно от приложения към административната преписка Оценителен лист Ил.113/, такава проверка относно [фирма] е извършена от Л. В. М. - член на оценителната комисия, назначена от министъра на туризма, съгласно изискването на чл. 9, ал. 1 от Наредбата. В съответствие с предварително обявените критерии за административно съответствие и допустимост (раздел 6-9 от Насоките), оценителят е установил, че по отношение подаденият от жалбоподателят формуляр за кандидатстване е налице административно съответствие, но в т. 13 от оценителния лист, в колона „Забележки“ е отбелязано, че „След направена служебна проверка в Националния статистически институт /НСИ/ е установено, че кандидатът е в затруднено положение към 31.12.2021 г. “ по смисъла на Общия регламент за групово освобождаване - чл. 2, т. 18 от Регламент (ЕС) № 651/2014 на Комисията, тъй като „Сумата на „Резерв от последващи оценки“, „Резерви“, „Натрупана печалба (загуба) от минали години“ и „Текуща печалба (загуба)“ от Счетоводния баланс за 2019 г., е отрицателна стойност: - 1 хил. лв. която надвишава 50 % от сумата на „Записан капитал“ и „Премии от емисии“ от Счетоводния баланс за 2019 г.: 0 хил. лв.“. В тази връзка, в заключението на оценителя е посочено, че предприятието - кандидат попада в категорията на недопустимите бенефициери. Съгласно изискванията т. 2.5. (15) от Нотификация на ЕК на Държавна помощ SA.59990 (2020/N) - България, чл. 7, ал. 1, т. 3 от Наредба № Т-РД-04-1/22.01.2021 г. на министъра на туризма и Критериите за недопустимост на кандидатите по т. 6, подт. 3 от Насоките за кандидатстване по процедурата и

Критерий № 13 от Критерии и методология за оценка на проектните предложения (Приложение № 6 към Насоките за кандидатстване). Видно от текстовете на жалбата (стр. 2, абз. 3), всичко това не се оспорва и от жалбоподателя. Видно от описаното на стр. 7, абз. посл. от Насоките, на кандидатите е вменена отговорността за верността на финансовата информация, представена в подаденото за участие заявление, респ. задължение на всеки кандидат в процедурата е на етап административно съответствие и допустимост да представи и докаже наличието на съответствие с поставените изисквания и критерии, а задължение на административния орган е да провери, наличието и съответствието на всяко проектно предложение с конкретните критерии на етап допустимост от процедурата.

Правилно ответникът приема, че са налице основанията за отхвърляне на проектното предложение на жалбоподателя. За цитираната от жалбоподателя техническа грешка в счетоводните документи /счетоводен баланс към 2019г./ в НСИ, действия за корекция са предприети от жалбоподателят към дата 31.03.2021г. /л.30 -заявление до ТД на НАП-В./, след издаване на обжалваният административен акт. Административният орган няма качество на орган по приходите и не разполага с правомощие да извършва проверка на декларираните данни. По същите съображения адм. орган не е длъжен да дава указания на кандидата за подаване на допълнителни документи. Проверката на посоченото условие за допустимост се извършва въз основа на данните, предоставени по служебен път от НСИ, съгласно чл.8, ал.5, т.4 от Наредбата. Следва да се отбележи, че установено в процеса на провеждане на процедурата за предоставяне на безвъзмездни средства - BG-176789478-2021-01-0042 относно жалбоподателя несъответствие с предварително обявените условия за допустимост - раздел 6, т. 3 от Насоките, не би могло да формира и/или обоснове различно от изразеното в оценителния доклад становище, а оттам и да мотивират издаването на административен акт с различно съдържание. В този смисъл, съдържащите в жалбата на [фирма] твърдения за „нарушения на административно производствените правила“ и „незаконосъобразност“ на Заповед № Т-РД-27-36/15.03.2021 г. на министъра на туризма са неоснователни, необосновани и не кореспондират с доказателствата по делото.

Настоящият състав следва да посочи, че критериите за оценка са ясно дефинирани и спазени от административния орган при постановяване на административният акт. Според чл.142, ал.1 АПК съответствието на административния акт с материалния закон се преценява към момента на издаването му; установяването на нови факти от значение за делото след издаване на акта се преценява към момента на приключване на устните състезания. Заявлението с искане за разрешение/предписание за корекция в ГФО за 2019г. до ТД на НАП, без данни от НСИ корекцията да е извършена, след датата на издаване на обжалвания административен акт обаче не обосновава приложимост на чл.142, ал.2 от АПК, тъй като този нов факт не променя с обратна сила фактическата обстановка при издаване на акта. Правно значение по делото имат само нови факти, които може да променят съществуващото към момента на издаването на административния акт правно положение и на които по силата на нормативен акт е предадено

обратно действие, или факти, които са съществували към момента на издаването на акта, но не са били известни на административния орган или на адресата на акта.

С оглед изхода на спора, на основание чл. 143, ал. 3 от АПК жалбоподателят дължи направените от административния орган и ответник по спора разноски в съдебното производство за юрисконсултско възнаграждение.

Водим от горните мотиви и на основание чл. 172, ал.2 от АПК, Административен съд София-град, Второ отделение, 31 състав

Р Е Ш И :

ОТХВЪРЛЯ жалба на [фирма], ЕИК [ЕГН], срещу Заповед № Т-РД-27-36/15.03.2021г. на Министъра на туризма, с която заповед е отказано предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по схема за държавна помощ SA. 59990(2020/N) от 18.12.2020 С(2020) съгласно чл. 26а от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците /ЗМДВИП/, по подаденото от [фирма],заявление с вх.№ BG-176789478-2021-01-0042 в Системата за управление на националните инвестиции /С./.

ОСЪЖДА [фирма], ЕИК [ЕГН], да заплати на Министерство на туризма съдебни разноски в размер на 100 /сто/ лева.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

СЪДИЯ: