

РЕШЕНИЕ

№ 1489

гр. София, 07.03.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 44 състав,
в публично заседание на 07.02.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Мария Владимирова

при участието на секретаря Албена Илиева, като разгледа дело номер **9681** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от АПК във връзка с чл. 27, ал. 1 от Закон за управление на средствата от европейските фондове при споделено управление (загл. изм. - ДВ, бр. 51 от 2022 г., в сила от 01.07.2022 г.) /ЗУСЕФСУ/. Образувано е по жалба на Столична община, подадена чрез адв. С. Д., срещу Решение № РД-02-36-903/04.10.2022 г. на заместник – министъра на регионалното развитие и благоустройство в качеството му на ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014 г. – 2020 г., с което на жалбоподателя е определена финансова корекция в размер на 1 740,00 лв. с ДДС, представляваща 5 % от безвъзмездната финансова помощ по договор № СОА19-ДГ55-51 / BG16RFOP001-1.001-0001-C01-U-06 от 30.01.2019 г. с изпълнител "ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС" ЕООД, [населено място].

Според жалбоподателя решението е издадено от некомпетентен орган, при допуснати съществени нарушения административнопроизводствените правила, при неправилно приложение на материалния закон и в противоречие с целта на закона. Развити са съображения, че в акта липсват мотиви и не е изяснена фактическата обстановка. Налице е погрешна правна квалификация на твърдяното от Р. нарушение, с което е засегнато правото на защита на адресата на акта. Поддържа се, че от доказателствата по преписката не може да бъде изведен извод за извършено от възложителя нарушение на чл. 70, ал.1, т. 6 ЗУСЕФСУ. Във връзка с непроведените церемонии за откриване на обект – ЦДГ 153 „Света Т.“ и 9 Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“ се сочи, че липсва изрично възлагане за извършване на тези дейност от страна на

възложителя, като липсва и заплащане на средства от бюджета на ЕС. Аналогични са съображенията и относно непроведените церемонии „Първа копка“ по отношение на 9 обекта изрично посочени в решението. Жалбоподателят се позовава на писмо, изпратено до изпълнителя, с което същият е бил уведомен, че предвид въвеждането в експлоатация на 9 от обектите по проекта, то за тези обекти отпада необходимостта от извършване на церемония „Първа копка“. За тези дейности не е извършено фактуриране, поради което не са и разходвани средства от бюджета на ЕС, т.е. липсва реализиран фактически състав на нередност, доколкото липсва вреда по твърдените от Р. нарушения на отделните пунктове по договора. Според адресата на акта дори и да са налице отделни неизпълнения на заложените дейности от договора, то те не влекат каквито и да е финансови последици за ЕС. По преписката липсва какъвто и да е обоснован анализ от страна на АО за налагане на санкцията в максимално допустимия размер от 5 % при условие, че наредбата допуска налагане на ФК в минимален размер от 2%. По тези съображения се претендира прогласяване на нищожност на акта или отмяната му като незаконосъобразен, а в условията на евентуалност – да се измени определената санкция от 5% на 2%.

В съдебно заседание жалбоподателят, чрез адв. Д., поддържа жалбата, ангажира допълнително доказателства на хартиен и електронен носител, иска отмяна на акта и присъждане на разноски съгласно представен списък. Прави възражение за прекомерност на претендираното от ответника адвокатско възнаграждение.

Ответникът - заместник – министърът на регионалното развитие и благоустройство в качеството му на ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014 г. – 2020 г., чрез адв. Г., оспорва жалбата, представя административна преписка на електронен носител и допълнително писмени доказателства на хартиен носител. Моли за потвърждаване на акта на Р. с присъждане на разноски по делото, като прави възражение по чл. 78, ал. 5 ГПК.

Софийска градска прокуратура не изпраща представител, не изразява становище по жалбата.

Административен съд – София-град, Трето отделение, 44 -ти състав, след преценка на събраните по делото доказателства и като взе предвид становищата на страните, намира за установено следното от фактическа страна:

На 28.06.2018 г. по Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014-2020 г. е сключен АДФП № BG16RFOP001-1.001-0001-C01 „Изграждане, основен ремонт/реконструкция на 26 училища и детски градини на територията на Столична община“ между Министерство на регионалното развитие и благоустройството (МРРБ) и Столична община на стойност 63 623 00, 28 лв., от които 5 649 725,08 лв. представляват собствен принос на бенефициента.

По проекта следва да се извършат следните дейности: Изграждане, реконструкция/основен ремонт и внедряване на мерки за енергийна ефективност на 26 училища и детски градини на територията на Столична община; Доставка и монтаж на оборудване и обзавеждане; Надзор на изпълнението на строително-монтажните работи (дейности по Строителен надзор и Авторски надзор); Одит на проекта; Дейности за информация и комуникация; Организация и управление на проекта.

Във връзка с „Дейности за информация и комуникация“ по проекта е посочено следното: „Дейности за информация и комуникация: С оглед осигуряване публичността и информирането на обществеността относно финансовия принос на ЕС за реализацията на проекта се предвижда използването на следните комуникационни

инструменти: ➤ Публични събития и официални церемонии, Пресконференция по повод стартирането на проекта и Информационно събитие, при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му. На Пресконференцията за начало и на Информационното събитие за край на проекта ще бъдат поканени заинтересовани страни, представители на институциите и медиите. Ще се наблегне на обществената значимост на проекта и на резултатите и ефектите от неговото изпълнение. Те ще дадат възможност на медиите да научат и разпространят информация сред широката общественост за подобрената средата на живот в детските градини и училищата, осигурения комфорт за децата и учителите и не на последно място за икономите, които той носи на данъкоплатците, чрез реализирането на енергоспестяващи мерки. В процеса на изпълнение на строително-монтажните работи ще се проведат 26 Официални церемонии – една за “Първа копка” по проекта и 26 Официални церемонии по откриване на готовите обекти реализирани в рамките на проекта. На двете събития ще бъдат поканени представители на ръководството на Столична община, директори училища/детски градини, изпълнители на строително-монтажни работи, родители на деца/ученици и медии. ➤ Билбордове и постоянни пояснителни табели - Ще бъдат изработени 26 билборда за всички обекти на СМР /размер 4x3 метра/; - 26 постоянни пояснителни табели за всяко ремонтирано/реконструирано училище и детска градина; - 1 постоянна табела на проекта за административния офис. ➤ Банери - 2 бр. Рекламни банери (винил) - 2 кв. метра, 4+0 (вертикален – за окачване на стойка). ➤ Платени репортажи – 2 бр. излъчвания на официалните церемонии (“Първа копка” и “Официална церемония по откриване” на готовите обектите) ➤ П. информационни материали - Изготвяне и отпечатване на Брошура с информация и снимков материал за проекта и извършените ремонт/модернизация и приложени енергийно ефективни мерки в детските градини и училищата в обхвата на проекта. Ф. : А4, Тяло - 32 стр., рециклирана хартия Заедно с това на интернет страницата на Столична Община ще бъде публикувана подробна информация за проекта. Всички мероприятия и рекламни-информационни материали, както и провеждането на публични събития и официални церемонии ще бъдат в пълно съответствие с изискванията на Единния наръчник на бенефициента за прилагане на правилата за информация и комуникация 2014-2020 г.

В Раздел 7 „План за изпълнение/Дейности по проекта“, в т. 5. „Дейности за информация и комуникация“ от одобреното проектно предложение е посочено, че с оглед осигуряване публичността и информирането на обществеността относно финансовия принос на ЕС за реализацията на проекта е предвидено да се изпълни: - Пресконференция по повод стартирането на проекта и Информационно събитие, при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му; - 26 билборда и 26 постоянни обяснителни табели; - 1 постоянна табела на проекта за административния офис на бенефициента; - 2 броя рекламни банери; - 26 официални церемонии - за „първа копка“ на съответния обект; - 26 официални церемонии – за „откриване на готовите обекти“; - Платени репортажи – 2 бр. излъчвания на официалните церемонии (“Първа копка” и “Официална церемония по откриване” на готовите обектите); - П. информационни материали – брошури.

Във връзка с изпълнението на дейностите за информация и комуникация посочени по-горе, бенефициентът е сключил договор № СОА19-ДГ55-51/30.01.2019 с външен изпълнител - „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД, на стойност 34 800, 00 лева с

предмет: „Осигуряване на публичност, информация и визуализация по проект „Изграждане, основен ремонт/ реконструкция и внедряване на мерки за повишаване на енергийна ефективност на училища и детски градини на територията на Столична община по 26 обособени позиции“ по Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014-2020 г.“

При извършена документална проверка от отдел „Мониторинг“ на искане за окончателно плащане с рег. № 6/30.12.2020 г. по сключения административен договор за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ (АДФП) BG16RFOP001-1.001-0001-C01/28.06.2018 г., с бенефициент Столична община, е установено неизпълнение на част от задължителните мерки за информация и комуникация по проекта.

Регистриран е сигнал за нередност № 2043, в който се сочи, че след преглед на цялата представена документация към депозираното искане за окончателно плащане по проекта е установено, че не са изпълнени част от задължителните мерки за информация и комуникация по проекта, вкл. липсват представени доказателства за същото. Твърди се, че не е изпълнено предвиденото по проекта информационно събитие при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му (дейност 2 от ТС към сключения договор с изпълнителя за публичност). Посочва се, че при извършената проверка на място във връзка с депозираното окончателно плащане в периода 05.08.2021 г. – 27.08.2021 г. от екип на „Трансконсулт - БГ“ ООД, който е външен изпълнител по сключен Договор № РД-02-37-93/18.10.2018 г., бенефициентът е предоставил на проверяващият екип писмо с изх. № СОА16-ПП00-152-[2224]/26.11.2020 г. /л. 87/, с което ръководителя на екипа за управление и изпълнение на горепосоченият проект е уведомил изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД по сключения договор за публичност, че дейности: „Изработване и излъчване на платен репортаж 1 (един) брой – финален при приключване на проекта“; „Провеждане на официална церемония по откриването на 9 –та Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“ и „Провеждане на информационно събитие при приключване на проекта“ няма да се възлагат до 28.12.2020 г.

След преглед на цялата представена документация към депозираното искане за окончателно плащане по проекта, както и предвид горепосоченото писмо до изпълнителя по договора за публичност е установено, че бенефициентът не е провел информационно събитие при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му, (заклучителна пресконференция), съответно и не е представил доказателства за същото. В допълнение, в представения окончателен технически отчет в ИСУН 2020, в т. 2 „Изпълнение на дейности“, по отношение на дейност „Дейности за информация и комуникация“, в полета „Постигнати резултати за периода на отчитане“ и „Постигнати резултати с натрупване“, бенефициентът е декларирал следното: „Проведено информационно събитие при приключване на проекта - 0 брой“.

На следващо място се твърди, че не са изпълнени в пълнота предвидените по проекта 26 официални церемонии „Първа копка“ за обектите на интервенция, (дейност 3 от ТС към сключения договор с изпълнителя за публичност).

Установено е, че не са били проведени церемонии „Първа копка“ за 9 (девет) от обектите на интервенция, а именно: 57 - мо Спортно училище „Св. Н. О.“ и 147 – мо ОУ; 15 СОУ „А. М.“; ОДЗ 115 „Осми март“; ОДЗ 170 „Пчелица“; ОДЗ 15 „Чучулига“; ОДЗ 179 „Синчец“; ОДЗ 27 „Детска китка“; ОДЗ 90 „В. П.“ – сграда 2;

ЦДГ 152 „В.“.

Посочва се, че при извършената проверка на място във връзка с депозираното окончателно плащане в периода 05.08.2021 г. – 27.08.2021 г. от екип на „Трансконсулт - БГ“ ООД, бенефициентът е предоставил на проверяващият екип писмо с изх. № СОА16-ПП00-152-[2175]/26.10.2020 г. /л. 85/, с което ръководителя на екипа за управление и изпълнение на горепосоченият проект е уведомил изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД по сключения договор за публичност, че няма да се предприемат действия по организирането на церемония „първа копка“ на горепосочените девет обекта, предвид че същите са въведени в експлоатация.

В допълнение се посочва, че в представения окончателен технически отчет в ИСУН 2020, в т. 2 „Изпълнение на дейности“, по отношение на дейност „Дейности за информация и комуникация“, в полета „Постигнати резултати за периода на отчитане“ и „Постигнати резултати с натрупване“, бенефициентът е декларирал следното: „Проведени официални церемонии "Първа копка" - 17 бр.“.

В сигнала е обърнато внимание и на факта, че за горепосочените обекти строителството е започнало преди да е бил сключен договор с изпълнителя за публичност, (Акт – образец № 2 за откриване на строителната площадка за горепосочените обекти е бил съставен в периода 29.06.2018 г. -13.07.2018 г., а договора с изпълнителя за публичност е сключен на 30.01.2019 г.) и в тази връзка бенефициентът е следвало сам да предприеме действия по организирането на церемонията за първа копка на горепосочените обекти на интервенция, предвид че същото е заложено и декларирано, че ще се изпълни в одобреното проектно предложение.

Констатирано е също така, че не са изпълнени в пълнота предвидените по проекта 26 официални церемонии „Откриване на обект“ за обектите на интервенция, (дейност 4 от ТС към сключения договор с изпълнителя за публичност) - не са проведени две от предвидените церемонии „Откриване на обект“, съответно за за обект ЦДГ 153 „Света Т.“ и за обект 9 –та Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“.

По отношение на обект ЦДГ 153 „Света Т.“ при извършената проверка на място във връзка с депозираното окончателно плащане в периода 05.08.2021 г. – 27.08.2021 г. от екип на „Трансконсулт - БГ“ ООД бенефициентът е предоставил на проверяващият екип писмо с изх. № СОА16-ПП00-152-[2233]/01.12.2020 г. /л. 88/, с което ръководителя на екипа за управление и изпълнение на горепосоченият проект е уведомил изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД по сключения договор за публичност, че няма да се изпълнява дейността по провеждане на официална церемония по откриване на готов обект за обект ЦДГ 153 „Света Т.“.

По отношение на обект 9 –та Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“ бенефициентът е предоставил на проверяващият екип писмо с изх. с изх. № СОА16-ПП00-152-[2224]/26.11.2020 г. /л. 89/, с което ръководителят на екипа за управление и изпълнение на горепосочения проект е уведомил изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД по сключения договор за публичност, че дейности: „Изработване и излъчване на платен репортаж 1 (един) брой – финален при приключване на проекта“; „Провеждане на официална церемония по откриването на 9 –та Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“ и „Провеждане на информационно събитие при приключване на проекта“ няма да се възлагат до 28.12.2020 г.

Бенефициентът е отбелязал, че предвидените по проекта СМР – дейности за обект 9 –та Френска езикова гимназия „А. дьо Л.“ не са били приключили към момента на

депозирание на искането за окончателно плащане, като същото е установено и при извършената проверка на място в периода: 05.08.2021 г. - 27.08.2021 г. от екип на „Трансконсулт - БГ“ ООД във връзка с депозираното искане за окончателно плащане. При извършената повторна проследяваща проверка на място от екип на УО в периода: 14.03.2022 г. – 25.03.2022 г. отново е установено, че строителството на обекта все още не е приключило, поради което и не е извършено и откриването на обекта.

Установено е също така, че в представения окончателен технически отчет в ИСУН 2020, в т. 2 „Изпълнение на дейности“, по отношение на дейност „Дейности за информация и комуникация“, в полета „Постигнати резултати за периода на отчитане“ и „Постигнати резултати с натрупване“ по отношение на горепосочената дейност бенефициентът некоректно е декларирал следното: „Проведени официални церемонии по откриване на готов обект - 25 броя“. Въпреки декларираното от бенефициента в окончателния технически отчет към депозираното искане за окончателно плащане е установено, че по проекта са били проведени само 24 церемонии „Откриване на готов обект“. Не е била поведена церемонията по откриването на обект ЦДГ 153 „Света Т.“, вкл. за същото не са представени доказателства, а именно: присъствен списък; покани; снимков материал.

В допълнение се посочва, че с горещитираното писмо с изх. № СОА16-ПП00-152-[2233]/01.12.2020 г., бенефициентът сам е указал на изпълнителя по договора за публичност, че няма да се провежда церемония „откриване на готов обект“ за ЦДГ 153 „Света Т.“.

Бенефициентът е уведомен за сигнала за нередност с писмо № 99-00-6-411 от 26.07.2022 год., първоначалното становище на УО на ОПРР и предприетите мерки, както и за правото му да представи коментари, бележки и/или допълнителни документи, с които да мотивира искане да не се налага финансова корекция.

В срока е постъпило възражение от Столична община с изх.№ ВГ16RFOR001-1.001-0001-C05-M328/09.08.2022 г.

След разглеждане и анализ на представените възражения, Р. приема за неоснователни възраженията на бенефициента и с оспореното в настоящото производство решение, на основание чл. 73, ал. 1 във връзка с чл. 69, ал. 1 от Закон за управление на средствата от европейските фондове при споделено управление (ЗУСЕФСУ), чл. 70, ал. 1, т. 9 от ЗУСЕФСУ и чл. 142, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс, както и чл. 143, параграф 2, и чл. 2, параграф 36 от Регламент (ЕС) № 1303/2013 във връзка със заповед № РД-02-14-790 от 17.08.2022 год. на Министъра на регионалното развитие и благоустройството и въз основа разгледан сигнал за нередност, е постановено приключване на сигнал № 2043, регистриран в регистъра за сигнали и нередности, с установяване на нередност на бенефициента Столична община за допуснати от същия нарушения по т. 5 от Приложение № 2 към чл. 2, ал. 3 от Наредбата, като същото е квалифицирано като нарушение на чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕФСУ във връзка с чл. 2, ал. 1, т. 4 от ЗОП. С решението е определена финансова корекция в размер на 5% допустимите разходите по договор № СОА19-ДГ55-51/30.01.2019 г. с изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД на стойност 34 800, 00 лева.

Решението е връчено на Столична община на 04.10.2022 г. чрез ИСУН.

По делото са приети като доказателства документите, образуващи преписката по издаване на решението на електронен и хартиен носител и относими към компетентността на издателя на акта, както и допълнително представените на електронен носител от жалбоподателя, касаещи отношенията с изпълнителя „ТРИЕРА КОМЮНИКЕЙШЪНС“ ЕООД.

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

Жалбата е допустима, тъй като е подадена в срок, от лице, което е адресат и пряко засегнато от оспорения акт. Разгледана по същество, тя е **основателна.**

Съгласно чл. 142, ал. 1 АПК съответствието на административния акт с материалния закон се преценява към момента на издаването му. С оглед на това и предвид нормата на § 70 от ЗИД на ЗУСЕСИФ, уреждаща приложимата до приключване на програмите за програмен период 2014 – 2020 г. (включително тяхното изпълнение и контрол) нормативна уредба, то за настоящия спор е релевантна редакцията на закона към ДВ бр. 52 от 09.06.2020 г., при посочване на новото му наименование, в сила от 01.07.2022 г.

Съгласно чл. 73, ал. 1 ЗУСЕФСУ, финансовата корекция се определя по основание и размер с мотивирано решение на ръководителя на управляващия орган, одобрил проекта.

Със заповед №РД-02-14-790/17.08.2022 г. Министърът на регионалното развитие и благоустройството, като оглавяващ министерството, в което е структуриран управляващия орган на ОПРР – ГД "СППРР", на основание чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕФСУ е определил (оправомощил) за ръководител на управляващия орган на ОП "Региони в растеж" 2014-2020 - заместник-министъра на регионалното развитие и благоустройството г-жа Д. Г., който съгласно т. 3 от заповедта е оправомощен и да издава всички индивидуални административни актове по смисъла на ЗУСЕФСУ /л. 84/. Д. на правомощието по чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕФСУ е допустимо, съгласно чл. 9, ал. 5 от ЗУСЕФСУ, извършено е редовно и законосъобразно. С оглед това, процесното решение е издадено от компетентен орган, поради което съдът намира за неоснователно възражението Столична община за неговата нищожност.

Спазени са изискванията за форма на административния акт и не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила при постановяването му – жалбоподателят е бил уведомен за констатираните нарушения и предстоящото налагане на финансова корекция, като му е предоставена възможност за възражения. В писмото си за започване на производството за определяне на финансова корекция Р. е описал и мотивирал установеното нарушение, основанията за предлагане на ФК, както фактически, така и правни: изложил е фактите, относими към установено нарушение, включително е определил правната квалификация на нарушението. Административният орган е анализирал всеки от елементите от фактическия състав на нередността спрямо фактите, обосновал е, че конкретното нарушение на чл. 70, ал. 1, т. 6 ЗУСЕФСУ има характер на нередност, като е посочил и правната квалификация на нередността. Ето

защо, съдът намира за неоснователно твърдението на жалбоподателя за липса на изяснена фактическа обстановка, което да води след себе си до незаконосъобразност на издадения административен акт.

Бенефициерът е упражнил правото си на възражение, което е обсъдено подробно от административния орган, като са изложени конкретни аргументи защо намира същите за неоснователни. В тази връзка съдът счита за неоснователни оплакванията в жалбата за допуснати процесуални нарушения от страна на Р..

Материалната законосъобразност на акта за определяне на финансова корекция се свързва с преценката дали е възприетото от Ръководителя на УО на ОПРР основание за налагането ѝ, съответно правилно ли е определен размерът на финансовата корекция. Основанията за определяне на финансова корекция нормативно са регламентирани в чл. 70, ал. 1 от ЗУСЕФСУ, като съгласно чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕФСУ такова основание е и неизпълнението на мерките за информация и комуникация, задължителни за бенефициентите.

Съгласно чл. 143(1) от Регламент № 1303/2013 държавите членки носят отговорност за разследването на нередностите и за извършването на необходимите финансови корекции и възстановяването на дължимите суми. Съгласно чл. 122(2) Регламент № 1303/2013, държавите членки предотвратяват, откриват и коригират нередностите и възстановяват неправомерно платените суми. Дефиницията за "нередност" се съдържа в чл. 2, т. 36 на Регламент № 1303/2013, съгласно която норма "нередност" е всяко нарушение на правото на ЕС, произтичащо от действие или бездействие на икономически субект, което има или би имало като последица нанасянето на вреда на общия бюджет на ЕС чрез начисляване на неправомерен разход в бюджета на Съюза. Следователно определянето на едно действие или бездействие на икономически субект като "нередност", изисква наличието на три елемента от обективна страна: 1. действие или бездействие на икономически оператор, 2. това действие или бездействие да води до нарушение на правото на ЕС или на националното право, свързано с неговото прилагане и 3. да има или би имало като последица нанасянето на вреда на общия бюджет на Съюза, като се отчете неоправдан разход в общия бюджет.

В случая упражненото с оспореното решение на заместник-министъра на регионалното развитие и благоустройството, ръководител на УО на Оперативна програма "Региони в растеж" 2014-2020 г. административно правомощие по чл. 73 от ЗУСЕФСУ, от фактическа страна се основава на констатирани нарушения на изпълнението на договора изразяващо се в неизпълнение на задължението за информираност и публичност, а именно: липса на проведено информационно събитие (заклучителна пресконференция) при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му и церемонии „Първа копка“ за 9 (девет) от обектите по проекта: 57 - мо Спортно училище „Св. Н. О.“ и 147 – мо ОУ; 15 СОУ „А. М.“; ОДЗ 115 „Осми март“; ОДЗ 170 „Пчелица“; ОДЗ 15 „Чучулига“; ОДЗ 179 „Синчец“; ОДЗ 27 „Детска китка“; ОДЗ 90 „В. П.“ – сграда 2 и ЦДГ 152 „В.“, както и церемония „Откриване на обект“ за обект ЦДГ 153 „Света Т.“.

Установеното нарушение е квалифицирано, като "нередност" по смисъла на

чл. 2, т. 36 на Регламент № 1303/2013 и чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕФСУ.

Страните не спорят, че Столична община има качеството на икономически субект по смисъла на чл. 2, т. 37 от Регламент № 1303/2013, защото участва в изпълнението на помощ от Европейските структурни и инвестиционни фондове. ОП "Региони в растеж" 2014-2020 г. е съфинансирана от Европейския фонд за регионално развитие и националния бюджет, средствата от които източници са сред посочените в чл. 1, ал. 2 от ЗУСЕФСУ, като средства от ЕСИФ. Именно в това свое качество и като получател на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма "Региони в растеж" 2014-2020 Столична община е необходимо да проведе мероприятия по популяризиране на отпуснатите и разходвани средства, получени по програмата безвъзмездно финансиране, съставляващо средства от ЕСИФ по смисъла на чл. 1, ал. 2 от ЗУСЕФСУ – т. е. налице е първият елемент от фактическия състав на определението за "нередност".

Спорът по делото е относно наличието на втория и третия елемент от фактическия състав на посочената по-горе легална дефиниция за "нередност", като материалноправно основание за законосъобразното определяне на финансовата корекция, както и относно размерът ѝ. Нарушения на договореното в административният договор, ако са допуснати такива, биха осъществили втората материална предпоставка на фактическия състав на "нередност".

Жалбоподателят поддържа, че не е налице допуснато нарушение по чл. 70, ал. 1, т. 6 ЗУСЕФСУ, като не е нанесена и вреда на общия бюджет на Съюза. В тази връзка съдът съобрази следното:

Горепосочената норма предвижда, че финансовата подкрепа със средства от ЕСИФ може да бъде отменена изцяло или частично чрез извършване на финансова корекция на следните основания: т. 6 неизпълнение на мерките за информация и комуникация, задължителни за бенефициентите.

Съгласно чл. 2, т. 2.6 от сключения административен договор е регламентирано задължение за бенефициента да изпълни дейностите точно, пълно, качествено, в срок и на своя собствена отговорност и в съответствие с одобреното проектно предложение и приложенията към него, при спазване на приложимото право на Съюза и българското законодателство.

В чл. 49, ал. 2 от Общите условия към сключения АДФП № BG16RFOP001-1.001-0001-C01/28.06.2018 г. е предвидено, че бенефициентът следва да спазва задължителните изисквания за мерките за информация и комуникация на ЕС, начините и методите за тяхното изпълнение съгласно Единния наръчник на бенефициента за прилагане на правилата за информация и комуникация 2014-2020 г.

В т. 3.5 „Публични събития“ от Раздел 3 „Правила за техническите средства за информация и комуникация“ от „Единен наръчник на бенефициента за прилагане на правилата за информация и комуникация 2014-2020 г.“ е посочено, че бенефициентът следва да организира минимум две публични събития, ако стойността на общото публично финансиране надвишава 500 000 евро, а съгласно т. 3.6 „Официални церемонии“ от Раздел 3 „Правила за техническите средства за информация и комуникация“ от „Единен наръчник на бенефициента за прилагане на правилата за информация и комуникация

2014-2020 г.“, бенефициентът следва да организира официални церемонии за ефективния старт на проекта – „Първа копка“ и за откриване на обекта, ако стойността на общото публично финансиране надвишава 500 000 евро и проекта включва финансиране на инфраструктурата или строителни работи.

В Раздел 7 „План за изпълнение/Дейности по проекта“, в т. 5. „Дейности за информация и комуникация“ от одобреното проектно предложение е посочено, че с оглед осигуряване публичността и информирането на обществеността относно финансовия принос на ЕС за реализацията на проекта е предвидено да се изпълни:

- Пресконференция по повод стартирането на проекта и Информационно събитие, при приключване на проекта за оповестяване резултатите от реализацията му;
- 26 билборда и 26 постоянни обяснителни табели;
- 1 постоянна табела на проекта за административния офис на бенефициента;
- 2 броя рекламни банери;
- 26 официални церемонии - за „първа копка“ на съответния обект;
- 26 официални церемонии – за „откриване на готовите обекти“
- Платени репортажи – 2 бр. излъчвания на официалните церемонии („Първа копка“ и „Официална церемония по откриване“ на готовите обектите);
- П. информационни материали – брошури.

От представените данни съответно от липсата на доказателства в обратната посока, както и факта, че във възражението не са представени допълнителни такива, може да се направи обоснования извод, че дейностите за информация и комуникация, не са били извършени в тяхната цялост.

Наред с това съдът не споделя доводите на жалбоподателя за погрешна правна квалификация на извършеното нарушение, което е довело и до засягане правото на защита на адресата на акта. От извършената проверка се установява нарушение на разпоредбата на чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕФСУ във връзка с чл. 2, ал. 1, т. 4 от ЗОП, а именно неизпълнение на част от задължителните мерки за информация и комуникация по проекта.

Задължение на бенефициента - жалбоподател в настоящото производство по сключения от него АДФП е да изпълни всички предвидени мерки за информация и комуникация по дадения проект и неизпълнение от страна на изпълнителя не освобождава бенефициента от това му задължение.

С оглед гореизложеното съдът намира, че делото е доказано наличието на нарушение по чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕФСУ, както и правилата на ЕС за информация и комуникация, общите условия към финансираните по ОПРР 2014-2020 г. договори за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ и Единния наръчник на бенефициента за прилагане на правилата за информация и комуникация 2014-2020 г., което произтича от бездействието на бенефициента - Столична община.

Неизпълнението на мерките за информация и комуникация, задължителни за бенефициерите (изискванията на Регламент (ЕС) № 1303/2013, както и правилата за информация и публичност в Наръчника за изпълнение на проекти, са императивни) е основание за определяне на финансова корекция съгласно чл. 70, ал. 1, т. 6 от ЗУСЕСИФ. Финансовото отражение на нарушението се изразява в липсата на публичност относно обстоятелството,

че средствата за осъществяване на дейността са осигурени от Европейския съюз чрез съответния финансов инструмент. Накърнен е основен принцип на Европейския съюз по отношение на повишаването на осведомеността относно социалното значение на проекта и разпространението на неговите резултати, като същевременно не е подчертана финансовата подкрепа от фондовете на ЕС. Комуникационните дейности по проекта са стратегически инструмент за изпълнение на горепосочените принципи, поради което всички информационни и рекламни дейности, насочени към широката общественост, следва да изпълняват правилата за визуализация на програмата.

По отношение на третата кумулативно изискуема предпоставка - вреда на общия бюджет на Съюза, настоящият състав намира за нужно да посочи, че предвид националното и европейското законодателство, не се поставя като изискване наличието на реална вреда. Нередност може да съществува и тогава, когато е налице възможност за нанасяне на вреда на общия бюджет. В този смисъл, липсва изискване да се докаже наличието на точно финансово изражение, в какъвто смисъл са решенията на Европейския Съд по дело С-406/14 от 14 юли 2016 г. и С-465/10 от 21.12.2011 г., където се тълкува разпоредбата на чл. 2, т. 7 от Регламент № 1083/2006 г. и се достига до извода, че по Структурните и Кохезионни фондове следва да се финансират единствено дейности, провеждани в пълно съответствие с правото на Съюза и че доколкото не може да се изключи възможността нарушенията да имат отражение върху бюджета на съответния фонд, то същите представляват нередност.

Съдът счита за основателно възражението на жалбоподателя свързано с необоснованост на акта относно наложения от Р. размер на ФК. Размерът на финансовата корекция е определен чрез прилагане на пропорционален метод и по реда на чл. 3, ал. 2 от Наредбата за посочване на нередности, тъй като с оглед естеството на нарушението не е възможно да се направи точно количествено определяне на финансовото отражение на нарушенията върху изразходваната безвъзмездна финансова помощ по договора. Установеното от административния орган нарушение е квалифицирано, като такова по т. 5 - "Неизпълнение на мерките за информация и комуникация - задължителни за бенефициентите" от Приложение 2, към чл. 2, ал. 3 към Наредба за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции, и процентните показатели за определяне на размера на финансовите корекции по реда на Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове, в сила от 31.03.2017 год., изм. и доп. ДВ. бр. 19, от 06.03.2020 год. В посочената т. 5 за неизпълнение на мерките за информация и комуникация, задължителни за бенефициерите, се предвижда финансова корекция в размер на 5 на сто. В съответствие с принципа на пропорционалност размерът на финансовата корекция може да бъде намален на 2 на сто, когато естеството и тежестта на индивидуалното или системното нарушение не оправдава определяне на по-висок размер. В случай като настоящия органът е следвало да извърши пълен анализ на всички задължения на бенефициера във връзка с изпълнение на мерките за комуникация и информация, а не изолирано да обсъжда част от тях. Всъщност изискването за мотивиране на наложения размер на финансовата корекция се

отнася до всички случаи, когато в законодателството е предвиден минимален и максимален размер на същата. Определянето на 5% финансова корекция, без органът да изложи какъвто и да е мотив прави оспорения акт незаконосъобразен. Съдът не може вместо органа да преценява естеството и сериозността на нарушението, за да може да прецени законосъобразно ли е определен размера на корекцията. Съдът може само да провери съответни ли са мотивите на органа на фактите. При липса на мотиви досежно наложения размер на ФК съдът не може да извърши контрол за законосъобразност. От изложеното следва, че органът правилно е установил извършеното от бенефициера нарушение на чл. 70, ал. 1, т. 6 ЗУСЕФСУ, но неправилно е определил размера на финансовата корекция.

С оглед изложеното, жалбата се явява основателна, а решението – незаконосъобразно, поради което следва да бъде отменено.

С оглед изхода на спора в полза на жалбоподателя се дължат разноски за държавна такса от 13,92 лева и платено по банков път адвокатско възнаграждение в размер на 422,16 лева, на основание чл. 143, ал. 1 от АПК. Предвид материалния интерес по делото и правилото на чл. 8, ал. 1, т. 2 от Наредба № 1 от 09.07.2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения, съдът намира за неоснователно възражението на ответника по чл. 78, ал. 5 от ГПК. В полза на Столична община следва да се присъдят разноски в общ размер на 436,08 лв. – съгласно приложен списък по чл. 80 ГПК – л. 144.

Воден от горното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд София-град, Трето отделение, 44 състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № РД-02-36-903/04.10.2022 г. на заместник – министър на регионалното развитие и благоустройство в качеството му на ръководител на управляващия орган на Оперативна програма „Региони в растеж“ 2014 г. – 2020 г.

ОСЪЖДА Министерство на регионалното развитие и благоустройството да заплати на Столична община сумата от 436,08 лв. /четиристотин тридесет и шест лева и осем стотинки/ – разноски по делото.

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

СЪДИЯ:

