

РЕШЕНИЕ

№ 1879

гр. София, 21.03.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 55 състав,
в публично заседание на 12.03.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Диана Стамболова

при участието на секретаря Антонина Бикова, като разгледа дело номер **12221** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по чл. 145 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 73, ал.4 от Закона за управление на средствата от Европейските фондове при споделено управление /ЗУСЕФСУ/.
Образувано е по жалба от Сдружение Български икономически форум, представлявано от Председателя на УС Г. Т. срещу Решение за определяне на финансова корекция № РД-02-14-1266/28.11.2023г., издадено от директор на УТС при МРРБ и ръководител на НСО по П. Б. – С. море 2014-2020г., с което е определена финансова корекция в размер на 10% от стойността на допустимите разходи по договор № i3-04/25.05.2018г. с Панаирни конгресни резервации - „ДМК“ –ЕООД на стойност 33 090 лева. Жалбоподателят излага подробни съображения за незаконосъобразност на обжалвания административен акт, като постановен при допуснати съществени процесуални нарушения и неспазване на материалния закон. Сочи, че производството по определяне на финансова корекция за процесните нередности е започнало след изтичане на давностния срок по член 3, параграф 1 от Регламент № 2988/95 - на 09.11.2023г. с изпращане на уведомление до бенефициента по чл. 73, ал. 2 ЗУСЕФСУ. Излага твърдения, че Договор № i3-04/25.05.2018г. с избрания изпълнител „Панаирни конгресни резервации - ДМК“ ЕООД по ОП № 1 е приключен на 07.12.2018г. видно от приемо-предавателен протокол за услуги от 07.12.2018г. и фактури от 07.12.2018г. В тази връзка прави извод, че четиригодишният срок по цитирания договор изтича на 07.12.2022г. и не следва да се издава решение за определяне на финансова корекция. Счита за недоказани твърденията на

административния орган, че давностният срок е прекъсван, тъй като с проверката от Първо ниво на контрол (ПНК) от 19.08.2019г. не са установени нарушения, нито бенефициентът е уведомяван за такива, както и не е уведомяван за дейностите на група одитори и Европейската комисия от началото и средата на 2023г. Релевират се конкретни и подробни доводи по съответни точки от оспорения акт. Моли за неговата отмяна.

В съдебно заседание жалбоподателят чрез процесуален представител поддържа жалбата на сочените основания. Претендира присъждане на съдебни разноски.

Ответникът – Ръководителя на НСО по П. „Б. – С. море 2014-2020г.“ чрез процесуален представител оспорва жалбата като неоснователна. Претендира юристконсултско възнаграждение.

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

Сдружение „Български икономически форум“, изпълнява проект ВМР1/1.3/2532/2017 „i3 -Education for ideas, inventions and innovations for entrepreneurship (Образование за идеи, изобретения и иновации за предприемачество“, съфинансиран по Програма за транснационално сътрудничество Б.-С. море 2014-2020г. съгласно Договор за предоставяне на национално съфинансиране № РД-02-29-319/01.11.2017г.

Проведена е процедура за избор на изпълнител с публична покана по чл. 50, ал. 1 от ЗУСЕФСУ по реда на ПМС № 160/01.07.2016 г.

Бенефициентът е изготвил и публикувал публична покана по реда на чл. 52, ал. 1 от ЗУСЕФСУ, във връзка с чл. 2, ал. 1 от ПМС № 160/2016г. - с предмет: „Услуги за организиране на тридневен семинар в [населено място] и транспорт на участници в семинари в чужбина“ по обособени позиции, както следва:

Обособена позиция № 1 „Организиране на тридневен семинар“;

Обособена позиция № 2 „Организиране на транспорт за участници в 4 семинара в чужбина (А., К., М. и Гърция)., с обща максимална прогнозна стойност за ОП №1 в размер на 33 345, 81 лв. и за ОП № 2, - 21 708, 28 лв.

В Министерство на регионалното развитие и благоустройството (МРРБ) е регистрирано уведомление за съмнение за нередност с № УТС-1903/04.09.2023г. относно ОП № 1, по която е избран за изпълнител от „Панаирни конгресни резервации - ДМК“ЕООД, с който е сключен е Договор за възлагане на обществена поръчка № i3-04/25.05.2018 г. на стойност 33 090,00 лв. без ДДС. Извършена е проверка и са установени две нарушения, засягащи Обособена позиция № 1 „Организиране на тридневен семинар“, както следва:

1. Ограничителни изисквания:

Посочено е, че при преглед на Публична покана № i3-03/30.04.2018 г. в т. III.2.4. Технически възможности и/или квалификация за Обособена позиция № 1 бенефициентът е заложил следните изисквания в нарушение на разпоредбата на чл. 3, ал. 13 от ПМС № 160/2016г. с оглед на заложено в документацията незаконосъобразно и ограничително изискване, което не е съобразено с обема и стойността на поръчката, а от друга, изпълнението на същото предполага, че трябва да са изпълнени три различни договора при различни възложители, а не три различни услуги сходни с предмета на договора.

Нарушението е квалифицирано като нередност по т. 11 буква „а“ от Приложение 1 към чл. 2, ал. 1 от Наредбата за посочване на нередности, представляващи основания за извършване на финансови корекции, и процентните показатели за определяне

размера на финансовите корекции по реда на Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (Наредбата). Предложена е финансова корекция в размер на 10 % върху разходите по Договор № i3-04/25.05.2018 г.

2. Неясна Методика за определяне на комплексната оценка:

По ОП № 1 „Организиране на тридневен семинар“ бенефициерът е заложил критерий за възлагане „оптимално съотношение качество/цена“, като в Съгласно Методиката за определяне на комплексната оценка (КО) същата се изчислява по следната формула: Показател К4 - оценка по критерий „Допълнителни дейности“ е формулиран абстрактно, като същият следва да се счита за субективен и неясен за потенциалните икономически оператори. Липсата на указания относно вида и същността на допълнителните дейности, включително критериите, по които последните ще се оценяват като повишаващи качеството на изпълнение на поръчката, води до невъзможност да бъдат обективно сравнени получените оферти. Прави се извод, че така заложената Методика за оценка е неясна и същата не отговаря на изискванията на чл. 3, ал. 7, т.1 -3 от ПМС № 160/2016г. Нарушението следва да се квалифицира като нередност по т. 11 буква „а“ от Приложение 1 към чл. 2, ал. 1 от Наредбата. Предлага се налагане на финансова корекция в размер на 10 % върху разходите по засегнатия Договор № i3-04/25.05.2018 г.

На основание чл. 73, ал. 2 от Закон за управление на средствата от европейските структурни и инвестиционни фондове (ЗУСЕСИФ), с писмо № 99-00-3-102-(7)/21.11.2023г. на Сдружение Български икономически форум е предоставена възможността да представи мотиви и писмени доказателства, с които да възрази срещу първоначалните констатации на Националния орган (НО). Писмото е изпратено с обратна разписка № R PS 1040 80KUY8 E и е получено от бенефициента на 09.11.2023г. В рамките на нормативно установения срок е получено възражение с рег. № 99-00-3-102-(7)/21.11.2023г., с което бенефициентът възразява срещу изложените констатации за допуснати нередности.

С оспореното Решение за определяне на финансова корекция № РД-02-14-1266/28.11.2023г., издадено от Ръководителя на НСО по П. „Б. – С. море 2014-2020г.“, на Сдружение Български икономически форум е определена финансова корекция в размер на 10% от стойността на допустимите разходи по договор № 13-04/25.05.2018г. с Панаирни конгресни резервации - „ДМК“ –ЕООД на стойност 33 090 лева.

При така установеното от фактическа страна, съдът прави следните правни изводи:

Жалбата е процесуално допустима: подадена е срещу акт, подлежащ на съдебен контрол за законосъобразност, от заинтересована страна и в преклузивния законов срок за обжалване.

Съгласно § 5, т. 4 от ДР на ЗУСЕФСУ доколкото друго не е предвидено в приложимото за тях европейско законодателство и в сключените между държавите договори, ратифицирани, обнародвани и влезли в сила за Република България, този закон се прилага и за финансовата подкрепа по програмите за европейско териториално сътрудничество, като органите за управление и националните органи осъществяват правомощия по администрирането на нередности и извършването на финансови корекции по реда на глава пета, раздел III, и при извършване на финансови корекции прилагат категориите нередности и минималните и максималните стойности на процентните показатели, определени в ЗУСЕФСУ и с акта по чл. 70, ал. 2. По

силата на чл. 70, ал. 1 от ЗУСЕФСУ финансова подкрепа със средства от ЕФСУ (до 01.07.2022 г. – ЕСИФ) може да бъде отменена изцяло или частично чрез извършване на финансова корекция. Административната мярка се определя по основание и размер с мотивирано решение на ръководителя на управляващия орган, одобрил проекта – чл. 73, ал. 1 от ЗУСЕФСУ. Управляващ орган на Програма за транснационално сътрудничество Б. – С. море 2014-2020г. е Министерство на развитието и конкурентоспособността, а Дирекция „Управление на териториалното сътрудничество“ към Министерство на регионалното развитие, е определена за Национален орган по Програмата. Съгласно чл. 9, ал. 5, изр. II от ЗУСЕФСУ ръководител на управляващия орган е ръководителят на администрацията или организацията, в чиято структура се намира управляващият орган, или оправомощено от него лице. В случая ръководител на управляващия орган е министърът на регионалното развитие и благоустройството, който със Заповед № РД-02-14-684/28.06.2023г., на основание чл.3, ал.2 и чл.5, ал.1, т.1 и т.11 и ал.4 във връзка с чл.29, ал.1, ал.2 от Устройствения правилник на МРРБ и чл.9, ал.1 и ал.2 от ЗУСЕФСУ, е възложил на М. О. – Директор на Дирекция „Управление на териториалното сътрудничество“, да ръководи и организира дейността на Националния партниращ орган и Националното звено за контакт по програма за транснационално сътрудничество Б. – С. море 2014-2020г. С оглед на горното съдът прави извод, че процесният административен акт е издаден от компетентен административен орган.

Обжалваният административен акт е издаден в предвидената от закона писмена форма – чл.59, ал.2 от АПК. От формална страна актът съдържа фактически и правни основания с оглед на изискванията на чл.59, ал.2, т.4 от АПК. При издаването му не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила. Съгласно чл. 73, ал. 2 от ЗУСЕФСУ, преди издаването на решението за определяне на финансова корекция Управляващият орган трябва да осигури възможност бенефициента да представи в разумен срок, който не може да бъде по-кратък от две седмици, своите писмени възражения по основателността и размера на финансовата корекция и при необходимост да приложи доказателства. В случая административният орган е дал такава възможност на жалбоподателя да изложи своите съображения относно направените изводи за наличие на нарушения, поради което са спазени и изискванията на чл. 73, ал. 2 от ЗУСЕФСУ.

Съдът намира, че решението е постановено при неправилно прилагане на материалния закон.

Съгласно чл. 3, (1) Регламент (ЕО, Евратом) № 2988/95 на Съвета от 18 декември 1995 година относно защитата на финансовите интереси на Европейските общности (Регламент № 2988/95) срокът за давност за процедурите е четири години от момента, в който нередността по смисъла на чл. 1, (1) Регламент № 2988/95 е извършена. Следва да се посочи, че Регламент № 2988/95 е основният в правото на Съюза, който дефинира общи правила, отнасящи се до единните проверки и до административните мерки и санкции, касаещи нередностите по отношение на правото на Съюза. С оглед на установеното в чл. 3, (1) Регламент № 2988/95 давностният срок за определяне на финансова корекция е четири години от момента на извършването на нередността, освен ако секторните правила предвиждат по-кратък срок. Съгласно чл. 3, § 3 от Регламент № 2988/95 срокът за давност се прекъсва от всяко действие на компетентните органи, което е нотифицирано на лицето, свързано с разследването или

правните действия, отнасящи се до нередността, като срокът започва да тече отново след всяко действие, което го прекъсва, т. е. в рамките на четиригодишен срок от извършване на нередността компетентният орган може да определи финансова корекция. Според решение на СЕС по дело С-465/2010 СЕС, когато бенефициентът в качеството си на възлагащ орган не е спазил правилата за възлагане на обществени поръчки, е налице хипотеза на "продължаваща нередност" по смисъла на чл. 3, § 1, ал. 2 от Регламент № 2988/95 и следователно четиригодишният давностен срок за възстановяване на недължимо платената на получателя на субсидията сума започва да тече от деня, в който завършва изпълнението на неправомерно сключения договор за обществена поръчка. В случай на многогодишна програма срокът за давност във всеки случай продължава, докато програмата изрично не бъде прекратена - чл. 3, § 1, ал. 2, изр. 2 от същия регламент. Нормата на ал. 3 на чл. 3, § 1 предвижда прекъсване на срока за давност от всяко действие на компетентните органи, което е нотифицирано на лицето, свързано с разследването или правните действия, отнасящи се до нередността. Срокът за давност започва да тече отново след всяко действие, което го прекъсва. Абсолютна давност в размер на двукратния давностен срок е регламентирана в чл. 3, § 1, ал. 4 от регламента. Съгласно чл. 3, § 2 държавите-членки запазват възможността да прилагат срок, който е по-дълъг от предвидения в цитирания регламент.

В конкретния случай е определена финансова корекция за договор № i3-04/25.05.2018г., отнасящ се до Обособена позиция № 1 „Организиране на тридневен семинар”. Видно от приемо-предавателен протокол за услуги от 07.12.2018г., договорът с избрания изпълнител „Панаирни конгресни резервации - ДМК“ ЕООД по ОП № 1 е приключен на 07.12.2018г. Жалбоподателят е представил и документите относно извършените плащания, като фактурите са от 07.12.2018г., а плащанията са от 11.12.2018г. Към тези документи е представен и отчет от банковата сметка на бенефициента от 11.12.2018г.

Производството по определяне на финансова корекция за процесните нередности е започнало на 09.11.2023г., с изпращане на уведомление до бенефициента по чл. 73, ал. 2 ЗУСЕФСУ, т. е. след изтичането на визирания в чл. 3, § 1, ал. 2 от Регламент № 2988/95 четиригодишен давностен срок, който е изтекъл на 07.12.2022 г.

Възраженията на ответника за наличието на действия, които водят до прекъсване на давността, за да е приложим срокът по чл. 3, § 4 от Регламент № 2988/95, съдът намира за неоснователни. Съгласно чл. 3, § 3 от Регламент № 2988/95 срокът за давност се прекъсва от всяко действие на компетентните органи, което е нотифицирано на лицето, свързано с разследването или правните действия, отнасящи се до нередността. По делото не са представени доказателства за наличие на предходни действия, свързани с установяване на нередности, по проведената процедура за избор на изпълнител и сключения договор № i3-04/25.05.2018г., отнасящ се до Обособена позиция № 1 с изпълнител „Панаирни конгресни резервации - ДМК“ ЕООД. Действията, посочени в чл. 3, § 3 от Регламент № 2988/95. могат да бъдат само тези, с които е уведомявано лицето за регистриране на нередността и образуване на производството по приключване на сигнал за нередност. Както се посочи, доказателства за извършване на такива действия и образуване на производство с уведомяване на оспорващия в рамките на четиригодишния срок от изпълнението на договора, не са представени.

По изложените съображения, жалбата е основателна, а оспореното решение за

определяне на финансова корекция следва да бъде отменено като незаконосъобразно. Предвид изхода на спора, искането на жалбоподателя за присъждане на разноските по делото, съдът намира за основателно. В хода на съдебното производство жалбоподателят е направил действителни разноски в размер на 782.47 лева, от които 26.47 лева държавна такса и 756 лева /с ДДС/ адвокатско възнаграждение съгласно договор за правна помощ. Така мотивиран, Административен съд София - град, III-то отделение, 55 състав, на основание чл. 172, ал. 2, предл. второ и чл. 173, ал. 2 АПК

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение за определяне на финансова корекция № РД-02-14-1266/28.11.2023г., издадено от ръководител на НСО по П. Б. – С. море 2014-2020г., с което на Сдружение „Български икономически форум“, е определена финансова корекция в размер на 10% от стойността на допустимите разходи по договор № i3-04/25.05.2018г. с Панаирни конгресни резервации - „ДМК“ –ЕООД на стойност 33 090 лева.

ОСЪЖДА Министерството на регионалното развитие и благоустройството да заплати на Сдружение „Български икономически форум“, ЕИК[ЕИК], представлявано от Председателя на УС Г. Т. разноски по делото в размер на 782.47 (седемстотин осемдесет и два лева.

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

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ :