

РЕШЕНИЕ

№ 5098

гр. София, 27.07.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 62 състав,
в публично заседание на 19.05.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Даниела Гунева

при участието на секретаря Емилия Митова, като разгледа дело номер **4718** 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 вр. чл. 73, ал. 4 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове (ЗУСЕСИФ), вр. чл. 145 и сл. от АПК.

Образувано е по жалба от [фирма], с ЕИК[ЕИК], адрес: [населено място], район „Л.“, [улица], представлявано от А. А. Ч., чрез адв. С., срещу заповед № З-ЦУ–955/05.04.2021 г., издадена от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите (НАП), с която се отказва на дружеството предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014– 2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, по заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-6080.

В жалбата се излагат доводи за незаконосъобразност на оспорения акт поради противоречие с материалноправните разпоредби. Счита, че основното изискване за допустимост на кандидатите за безвъзмездна финансова помощ е доказването, че основната или допълнителната им дейност попада в предметния обхват на подпомаганата дейност, а не да се доказва правилното вписване на обстоятелства в НСИ. Твърди, че дружеството притежава два обекта, чрез които осъществява икономическа дейност с К. 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване“.

В съдебно заседание жалбоподателят чрез, адв. Л. поддържа жалбата. Моли решението да бъде отменено. Подробни аргументи развива в писмени бележки.

Претендира разноски, съгласно списък.

Ответникът– Изпълнителния директор на НАП чрез, процесуалния си представител юрк. Б. оспорва жалбата и моли съда да я отхвърли като неоснователна и недоказана. Претендира разноски за юрисконсултско възнаграждение и прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение на ответната страна.

Софийска градска прокуратура, редовно призована, не изпраща представител и не изразява становище.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С.-град, Трето отделение, 62-ри състав, след като обсъди доводите на страните, прецени представените по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност и извърши проверка на оспорения акт в съответствие с разпоредбата на чл. 168 АПК, за да се произнесе съобрази следното от фактическа страна:

Със Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г. и № РД-01-718/18.12.2020 г. за изменение на Заповед № РД-01-677/25.11.2020 г., издадени от министъра на здравеопазването /публично достъпни и оповестени на ел. адрес /coronavirus.bg/ са въведени на територията на Република България временни противоепидемични мерки, включително преустановяване на посещенията в заведения за хранене и развлечения по смисъла на чл. 124 от Закона за туризма. С посочените заповеди е определен времевият период на действие на мерките, както следва: от 28.11.2020 г. до 21.12.2020 г. и от 22.12.2020 г. до 31.01.2021 г.

С продължаване на введените временни противоепидемични мерки със Заповеди с № РД-01-20/15.01.2021 г., № РД -01-52/26.01.2021 г. и № РД -01-132/26.02.2021 г. на Министъра на здравеопазването и приетите промени в Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на НС от 13.03.2020 г. са актуализирани Условието за кандидатстване по посочената схема № BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“.

Съгласно чл. 26б, ал. 2 ЗМДВИППП, средствата по чл. 26б, ал. 1 се предоставят на микро, малки и средни предприятия, отговарящи на критерии и по ред, определени от Министерския съвет по предложение на министъра на икономиката, като ал. 3 предвижда, че тези средства се превеждат по платежна сметка на съответното предприятие от Националната агенция за приходите.

С Решение № 947 от 18.12.2020 г. на Министерски съвет, на основание чл. 26б 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 е дадено съгласие Министерството на икономиката със средства по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ в размер 156 000 000 лв. да обяви процедура на директно предоставяне с конкретен бенефициент- Националната агенция за приходите, като е определено, че Националната агенция за приходите е администратор на помощта по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. Посочено е, че целта на процедурата на директно предоставяне е да се осигурят средства за обезпечаване на плащанията към крайните ползватели по мярка „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. С решението са одобрени критерии и ред, по които НАП предоставя на микро, малки и средните предприятия помощта. Като допустими са определени кандидатите, които са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за

кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно Закона за юридическите лица с нестопанска цел, не по-късно от 01.10.2020 г., отговарящи на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия и Препоръка на Комисията от 6 май 2003 г. относно определението за микро, малки и средни предприятия и които са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди № РД-01-655/13.11.2020 г. и № РД-01-677/25.11.2020 г. на Министъра на здравеопазването. Предвидено е подборът на предприятията да се основава на принципа на финансиране, основано на нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като за финансиране ще бъдат предложени заявления, които съответстват на критериите, по реда на тяхното постъпване, до изчерпване на финансовия ресурс по схемата. Изпълнението на решението е възложено на Министъра на икономиката и на Изпълнителния директор на НАП.

В Условието за кандидатстване са разписани и изискванията към кандидатите по процедурата, като съгласно раздел 11 „Допустими кандидати“, т. 11. 1 – „Критерии за допустимост на кандидатите“, допустими са само кандидатите, които: т. 11.1.1. – са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно ТЗ или Закона за кооперациите или юридически лица, регистрирани съгласно ЗЮЛНС, извършвали съответната икономическа дейност; т. 11.1.2. – са регистрирани не по-късно от 01.10.2020 г.; т. 11.1.3. – отговарят на изискванията за микро, малко или средно предприятие съгласно Закона за малките и средни предприятия, Препоръка на Комисията от 6 май 2003 г. относно определението за микро-, малки и средни предприятия (ОВ L 124, 20.5.2003 г.) и Приложение I на Регламент (ЕС) № 651/2014; т. 11.1.4. – са преустановили или ограничили дейността си в резултат на посочени заповеди на Министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа и да развият основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019 г.) в един от посочените кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности (К. – 2008 – Приложение 3 към Условието). Изрично е указано, че допустими по процедурата са единствено кандидати, чиито обекти са засегнатите вследствие на една или повече от посочените заповеди на Министъра на здравеопазването, като кодът на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност, също трябва да попада в един от посочените кодове/сектори съгласно К. – 2008. Кодът на основна/допълнителна икономическа дейност на предприятието-кандидат, следва да бъде посочен в т. 1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване, като кандидатите носят отговорност за правилното му определяне, като ще бъде извършвана и служебна проверка от НСИ/Мониторстат. И./обект на проверка относно кода на икономическа дейност на търговския обект е посоченото от кандидатите във Формуляра за кандидатстване (т. 1 „Данни за кандидата“, поле „Код на икономическата дейност, извършвана в обектите, преустановили/ограничили дейност“).

Съгласно т. 11.2.2 от Условието за кандидатстване, кандидатите могат да заявяват подкрепа само за основната или допълнителната си икономическа дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т. 11. 1 от Условието за кандидатстване (съответно засегнатите търговски обекти следва да извършват допустимата основна или допълнителна търговска дейност, която попада сред допустимите кодове,

изброени в т. 11. 1 от Условието за кандидатстване). Кодът на основна/допълнителната икономическа дейност на предприятието-кандидат ще се проверява въз основа на данни за 2019 г. В случай че след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата за 2019 г., е недопустим, заявлението се отхвърля, а ако кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата е допустим, но е попълнен погрешно във Формуляра за кандидатстване, се извършва служебна корекция в т. 1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване. В Указанията за кандидатстване освен критериите за допустимост, респ. за недопустимост на кандидатите, подробно са разписани допустимите, съотв. недопустимите за финансиране дейности; категориите разходи, допустими за финансиране и условията за допустимост на разходите; начина на подаване на заявленията за подкрепа; документите, които следва да бъдат представени др. Съгласно раздел 21 – „Ред за подбор /административно съответствие и допустимост/ на заявленията за подкрепа“, подборът на заявленията се основава на принципа на финансиране, основано на нуждите – съответствие с основните предизвикателства пред бизнеса/икономиката, като за финансиране ще бъдат предложени заявления, които съответстват на критериите за подбор (оценка на административно съответствие и допустимост на заявленията), до изчерпване на финансовия ресурс по схемата.

В случай на установени по време на оценката нередовности, непълноти и/или несъответствия на документите за кандидатстване, на съответния кандидат се изпраща уведомление за установените нередовности, непълноти и/или несъответствия и се определя разумен срок за тяхното отстраняване, който не може да бъде по-кратък от 7 дни. Предвидено е, че подбор на заявленията ще се извършва съгласно Критериите и методологията за подбор на заявленията, посочени в Приложение 2 към Условието за кандидатстване и условията за изпълнение, като при извършването на подбора ще се проверява дали заявлението за подкрепа се отнася за обявената схема за набиране на заявления; дали са налице всички документи, представени и попълнени съгласно изискванията, посочени в т. 24 от Условието за кандидатстване и условията за изпълнение и дали въз основа на Формуляра за кандидатстване и представените документи е налице съответствие на кандидатите и заявлението за подкрепа с критериите за подбор (административно съответствие и допустимост), посочени в Условието за кандидатстване и условията за изпълнение и дали кандидатите отговарят на изискванията за крайните ползватели.

Със Заповед № 3-ЦУ-955/05.04.2021 г., издадена от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите (НАП), на [фирма] е отказано предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014– 2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“. В заповедта са изложени мотиви, че в заявлението за кандидатстване, дружеството е посочило код на основна икономическа дейност 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване“, и код на допълнителна икономическа дейност 47.11 „Търговия на дребно в неспециализирани магазини предимно с хранителни стоки, напитки и тютюневи изделия“. В годишните отчети за дейността, подадени от [фирма] в НСИ кодът на осъществяваната през 2019 г.

основна икономическа дейност е 68.20 „Даване под наем и експлоатация на собствени недвижими имоти и обекти“. В НСИ за 2019 г. дружеството не е посочило код на допълнителна икономическа дейност. Лицето кандидатства за посочените обекти с код на дейност 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване“ и код на дейност 47.19 „Търговия на дребно в неспециализирани магазини с разнообразни стоки“. Кодовете на икономическа дейност са от допустимите, но не са декларирани в НСИ през 2019 г. Съгласно т. 4 от раздел 11.1 „Критерии за допустимост на кандидатите“, дейностите с К.-2008 на НСИ - 47.11 „Търговия на дребно в неспециализирани магазини предимно с хранителни стоки, напитки и тютюневи изделия“ не попадат сред допустимите за финансиране по проект BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“ дейности.

По делото е изслушана и приета Съдебно-счетоводна експертиза (ССЧЕ). От заключението на вещото лице се установява, че от извършваната дейност може да се достигне извод, че приходите на дружеството са реализирани под код 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване“. Обсъдени са и извършените обороти на дружеството.

При така установената фактическа обстановка се налагат следните правни изводи: Жалбата е подадена в срока по чл. 149 АПК, от лице с правен интерес– адресат на акта и срещу акт подлежащ на съдебен контрол, съгласно чл. 73 ал. 4 от ЗУСЕСИФ, поради което същата е процесуално допустима.

Разгледана по същество, същата е неоснователна.

Обжалваната заповед е издадена на компетентен орган-изпълнителния директор на НАП, определен от Министерския съвет с Решение № 947/18.12.2020 г., съобразно чл.26б, ал.2 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 /загл. доп. ДВ, бр. 44 от 2020 г., в сила от 14.05.2020 г./.

Заповедта е мотивирана в достатъчна степен с излагане на фактически и правни основания за нейното издаване, при което не са допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила.

Видно от Условието за кандидатстване и условия за изпълнение за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, раздел. 11.1 Критерии за допустимост на кандидатите, т.4) кандидатите трябва да са преустановили или ограничили дейността си в резултат на Заповеди с № № РД-01-626/27.10.2020 г., РД-01-655/13.11.2020 г., РД-01-677/25.11.2020 г., РД-01-718/18.12.2020 г., РД-01-20/15.01.2021 г., РД-01-52/26.01.2021 г. и РД-01-132/26.02.2021 г. на министъра на здравеопазването в търговските обекти, по отношение на които се заявява подкрепа, и да развият основна или допълнителна икономическа дейност (съгласно данни за 2019 г.) с изчерпателно посочени кодове/сектори съгласно Класификация на икономическите дейности (К. – 2008 – Приложение 3 към Условието), сред които е и 56 „Ресторантьорство“. Направено е уточнение, че кодът на основна/допълнителна икономическа дейност на предприятието-кандидат следва да бъде посочен в т. 1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване, и кандидатите носят отговорност за

правилното му определяне, като ще бъде извършвана и служебна проверка от НСИ /Мониторстат.

В раздел 11.2. от Условието са посочени критерии за недопустимост на кандидатите, като съгласно т. 2 по схема кандидатите могат да заявяват подкрепа само за основната или допълнителната си икономическа дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване (съответно засегнатите търговски обекти следва да извършват допустимата основна или допълнителна търговска дейност, която попада сред допустимите кодове, изброени в т.11.1 от Условието за кандидатстване). В същата точка е посочено, че кодът на основна/допълнителната икономическа дейност на предприятието-кандидат ще се проверява въз основа на данни за 2019 г. Направено е пояснение, че в случай че след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата за 2019 г. е недопустим, заявлението се отхвърля. В случай че след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат за 2019 г. кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата е допустим, но е попълнен погрешно във Формуляра за кандидатстване, се извършва служебна корекция в т. 1 „Данни на кандидата“, поле „Код на основна/допълнителна икономическа дейност на кандидата“ от Формуляра за кандидатстване.

В раздел 11.2 от условията, т. 1 е посочено, че потенциалните кандидати не могат да участват в схемата за набиране на заявления и да получат безвъзмездна финансова помощ, в случай че е установено, че не са предоставили изискваща се информация, свързана с удостоверяване липсата на основания за отстраняване или изпълнението на критериите за подбор.

По делото е безспорно, че жалбоподателят е декларирал със заявлението код на основната икономическа дейност 56.10 „Дейност на ресторанти и заведения за бързо обслужване“, и код на допълнителна икономическа дейност 47.11 „Търговия на дребно в неспециализирани магазини предимно с хранителни стоки, напитки и тютюневи изделия“.

Безспорно е установено, че в годишните отчети за 2019 г. е декларирана дейност по К.-2008 - 68.20 „Даване под наем и експлоатация на собствени недвижими имоти и обекти“. Не се оспорва и обстоятелството, че в отчетите на дружеството не е посочено осъществяване на допълнителна дейност.

Съгласно чл. 26б от Закона за мерките и действия по време на извънредно положение, обявено с решение на НС от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците, държавата предоставя на микро, малки и средни предприятия, които в изпълнение на заповед на министъра на здравеопазването при извънредна епидемична обстановка са преустановили дейността си след 1 ноември 2020 г. безвъзмездни средства в размер на процент от оборота им без ДДС за същия календарен период в рамките на периода от 1 март 2019 г. до 29 февруари 2020 г.

включително, за срок до отпадането на съответното основание за преустановяване на дейността.

Видно от подписаната от управителя на дружеството декларация, неразделна част от заявлението е, че е запознат с Условието за кандидатстване и условията за изпълнение. Същият е дал съгласието си НСИ да предостави на Управляващия орган на ОПИК и на НАП данни от Годишния отчет за дейността за периода 2017 г., 2018 г., 2019 г. и ако е приложимо за 2020 г., сред които са и кодове на основна и допълнителна икономически дейности на управляваното/представяваното предприятие, с цел извършване на документална проверка от НАП и УО на ОПИК на декларираните обстоятелства в подадено проектно предложение. Следователно управителят на дружеството още с подаването на формуляра за кандидатстване е знаел, че за проверка и контрол ще бъдат използвани подадените от дружеството Годишни отчети в НСИ за 2017 г., 2018 г. и 2019 г., както и че преценката, дали даден проект отговаря на критериите за предоставяне на безвъзмездната финансова помощ, ще се прави по документи.

Условието и правилата, по които се развива производството по подбор на проектни предложения са строго формални и подлежат на стриктно спазване от страните в административното правоотношение, за да се постигне целената бързина и навременност на предоставяната финансова помощ, от една страна, а от друга – доколкото се касае за състезателна процедура, да се гарантира точно приложение на принципите на равно третиране и свободна конкуренция. Всяко отклонение от въведените задължителни изисквания поражда предвидените в закона неблагоприятни за кандидата правни последици.

Условието за кандидатстване по конкретната процедура допускат административният орган да извърши корекция във формуляра за кандидатстване, когато след проверката се установи, че съгласно данните от НСИ/Мониторстат за 2019 г. кодът на основната/допълнителната икономическа дейност на кандидата е допустим, но е попълнен погрешно във Формуляра за кандидатстване, но не и да извърши корекция на кода, подаден от кандидата в НСИ, тъй като административният орган е обвързан от него и няма правомощие да проверява неговото съответствие /в този смисъл Решение № 13171 от 22.12.2021 г., по адм. дело № 8492/2021 г. на ВАС, Решение № 13064 от 21.12.2021 г., по адм. дело № 8052/2021 г. на ВАС, Решение № 12085 от 25.11.2021 г., по адм. дело № 7116/2021 г. на ВАС, Решение № 529 от 21.01.2022 г., по адм. дело № 9525/2021 г. на ВАС, Решение № 596 от 25.01.2022 г., по адм. дело № 9513/2021 г. на ВАС и др./. В този ред на изложение представените от

дружеството доказателства за извършване на икономическа дейност с код 56.10 и заключението на приетата ССЧЕ не установяват деклариране на относимия код пред НСИ в законоустановения срок и по законоустановения способ.

Отказът на изпълнителния директор на НАП е съответен на материалноправните разпоредби. Същият е мотивиран с неизпълнение от страна на кандидата на критериите за допустимост по т. 4 на раздел 11.1 от Условието за кандидатстване- кандидатът е посочил във формуляра за кандидатстване код на основна икономическа дейност, която не е включена за финансиране по т. 1 от раздел 9 на Условието. По отношение на посочената допълнителна икономическа дейност с К. 56, която е допустима дейност по т. 1, раздел 9 от Условието, е установено, че такава дейност кандидатът не е отчитал като извършвана съгласно направените служебни справки за подадените финансови отчети и данъчни декларации за 2019 г., в които задължително се отразява класификатора на икономическата дейност на оператора - основна и/или допълнителна.

Облекченият ред за кандидатстване и разглеждане на проектните предложения по процедурата цели своевременно предоставяне на помощта на нуждаещите се правни субекти по опростени правила, при които редуцирането на критериите и етапите за предоставяне на помощта е оправдано с оглед водещата цел на процедурата - навременна и директна финансова подкрепа в максимално кратки срокове на българските компании за преодоляване на икономическите последици от временните противоепидемични мерки и стабилност на работните места, поради което е спазена и целта на закона, а доводите на жалбоподателя в тази насока са неоснователни.

При този изход на спора на по реда на чл. 78 ал. 8 от ГПК във връзка с чл. 37 от Закона за правната помощ и чл. 24 от Наредбата за заплащане на правната помощ, на ответника следва да бъде определено юрисконсултско възнаграждение в размер на 100 лева.

Така мотивиран на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, Административен съд - София град, Трето отделение, 62 – ри състав

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на [фирма], с ЕИК[ЕИК], адрес: [населено място], район „Л.“, [улица], представлявано от А. А. Ч., чрез адв. С., срещу заповед № 3-ЦУ– 955/05.04.2021 г., издадена от изпълнителния директор на Националната агенция за приходите (НАП), с която се отказва на дружеството предоставянето на безвъзмездна финансова помощ по

Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014– 2020 по Схема за набиране на заявления за подкрепа BG16RFOP002-2.095 „Подкрепа чрез оборотен капитал за М., засегнати от временните противоепидемични мерки“, по заявление рег. № BG16RFOP002-2.095-6080.

ОСЪЖДА Ч. - А.“ О., с ЕИК[ЕИК], адрес: [населено място], район „Л.“, [улица], представлявано от А. А. Ч., да заплати на Националната агенция за приходите сумата от 100,00 лева /сто лева/ разноси по делото, представляващи юрисконсултско възнаграждение.

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

СЪДИЯ: