

До:

Управляващия орган на ОП „Иновации и конкурентоспособност“ 2014г.-2020г.

ПИСМЕНИ ВЪЗРАЖЕНИЯ И ПРЕДЛОЖЕНИЯ

От:

Адвокатско дружество „Есен Фикри“, булстат 176365757, ИНДДС BG176365757, вписано в СГС по ф.д.№322/2015г., представлявано от управляващия съдружник адв. Есен Фикри Гр. София , 1000, ул.“Три уши“№6А, бл.5, ет.2, офис 10, Ел.поща : office@advokatifrp.eu; тел. 02/ 423 37 17

Против:

Точка 11.1, подточка 1 от предложените УСЛОВИЯ ЗА КАНДИДАТСТВАНЕ за предоставяне на безвъзмездна финансова помощ по Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“ 2014-2020, Процедура на подбор на проекти

BG16RFOP002-2.088, „Адаптиране на дейността на МСП в контекста на COVID-19“ (Условията)

Правно основание:

Чл.26, ал.4 от ЗУСЕСИФ, вр. глава пета, раздел II от Административнопроцесуалния кодекс.

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ДИРЕКТОР,

На сайта на ОПИК е обявено обществено обсъждане на процедура за подбор на проекти „Адаптиране на дейността на МСП в контекста на COVID-19“ по Приоритетна ос 2 „Предприемачество и капацитет за растеж на МСП“ на оперативната програма.

Изрично посочената цел на процедурата е: „предоставяне на подкрепа на МСП за реорганизация и адаптиране на работните места и/или промени в бизнес процесите и моделите с цел създаване на здравословни и безопасни условия на труд в контекста на COVID-19. Очакваните резултати от подкрепата по процедурата се изразяват в създаване на безопасни и здравословни условия на труд в МСП, адаптирани спрямо предизвикателствата, свързани с пандемията COVID-19.“ Тоест, процедурата цели да подпомогне **всички** микро, малки и средни предприятия, каквито съгласно дефиницията на Препоръка на Комисията от 6 май 2003 г. относно определението за микро-, малки и средни предприятия, се явяват и **адвокатите и адвокатските дружества**.

Същевременно, посредством т.11.1, подточка 1 („Допустими по настоящата процедура за подбор на проекти са само кандидати, които са юридически лица или еднолични търговци, регистрирани съгласно Търговския закон или Закона за кооперациите.“), те (адвокатите и адвокатските дружества) са изключени от кръга на допустимите кандидати, тъй като се регистрират по специален закон – Закона за адвокатурата, а не по реда на ТЗ или ЗК.

Смятаме, че лимитирането на кръга на допустимите кандидати само до субектите, регистрирани по реда на Търговския закон или Закона за кооперациите, нарушава забраната за дискриминация, т.е. съставлява непозволена от закона пряка дискриминация по смисъла на чл. 4, ал.2 и чл.37, ал.2 във връзка с чл.3, ал.2 от ЗЗДискр. на основата на признаците лично и обществено положение и нарушава принципите на равенство и недискриминация по чл.29, ал.1, т.2 от ЗУСЕСИФ. Това е така, защото лишава достъпа до кандидатстване и евентуално получаване на помощта от редица микро, малки и средни предприятия, които не са юридически лица или са юридически лица, но са регистрирани по реда на други закони.

По данни от НСИ броят на микро и малките предприятия, които са осъществявали стопанска дейност през 2019г. е 413 123, сред които 8397 физически лица, 5491 са дружествата по ЗЗД и 926 са адвокатските дружества и съдружия. Всички тези близо 15 000 микро и малки предприятия, които през 2019г. са осъществявали стопанска дейност, ще бъдат изначално изключени от достъпа до кандидатстване за финансовия ресурс по планираната процедура само поради ограничението в т. 11.1, подточка 1 от проекта на условията за кандидатстване.

Различното третиране на микро и малките предприятия в зависимост от правно-организационната им форма и закона, по който са регистрирани, в частност, изключването от процедурата на тези от тях, които не са регистрирани по ТЗ или ЗК, а по някой друг закон, нарушава принципа на равно третиране.

Принципът на равенство и недискриминация е общ принцип на правото на ЕС, първоначално изведен в съдебната практика, а впоследствие намерил отражение в учредителните договори, регламенти и директиви, а понастоящем е закрепен и в Хартата на основните права на ЕС(чл.20). Този принцип изисква да не се третират по различен начин сходни положения и да не се третират еднакво различни положения, освен ако такова третиране е обективно обосновано (виж Решение от 16.09.2010г. по дело С-149/10 на СЕС, т.64; Решение от 05.06. 2008 г. по дело Wood, С-164/07, т. 13, както и Решение по дело Sturgeon и др.). В случая липсва обективно и разумно оправдание за различното и неблагоприятно третиране на тези близо 15 000 микро и малки предприятия, развивали

активна стопанска дейност през 2019г., но не са юридически лица, респ. не са регистрирани по ТЗ или ЗК.

В националната съдебна практика последователно е застъпено схващането, че подобно изключване на стопански субекти от достъп до държавна помощ е дискриминационно и незаконно (виж например Решение №6233 от 26.05.2016г. по АД№7101/2015г. по описа на ВАС).

Ето защо, с настоящото предлагаме, в Условието за допустимост, които предстои да одобрите, ограничението в т. 11.1, подточка 1 от проекта на условията за кандидатстване да отпадне, като заличите текста на подточка 1. Така и предвид подточка 3 допустими кандидати ще бъдат всички микро-, малки и средни предприятия, без оглед на право-организационната им форма и/или закона, по реда на който са регистрирани.

Смятаме, че отпадането на това ограничение ще направи условията за кандидатстване съответстващи на основните цели и целевите групи на оперативната програма и на процедурата.

Съгласно одобрената от ЕК Оперативна програма „Иновации и конкурентоспособност“¹ целевата група по приоритет 2.2. са малките и средните предприятия, а типове допустими бенефициенти са съществуващи микро, малки и средни предприятия, кълстери, асоциации на бизнеса, както и организации и институции, които са свързани с осъществяването на дейности и предоставянето на услуги в подкрепа на бизнеса и подобряване на бизнес-средата. Следователно ограничаването на допустимите кандидати по процедурата само до микро и малки предприятия, които са регистрирани по ТЗ и ЗК, противоречи на стратегическите параметри на подпомагането, одобрени от ЕК. Съгласно чл.3 и чл.4,ал.1 от ЗУСЕСИФ безвъзмездната финансова помощ се предоставя за проекти, с които се постигат целите на програмите по чл. 3, ал. 2, и при условията, определени в самите тях. А ограничението, срещу което възразяваме в настоящото, е пречка за постигане на тези цели поради изключването, без разумно оправдание, на микро-, малки и средни предприятия от достъпа до кандидатстване.

Приложения: запитване до НСИ; статистически данни за броя на микро- и малки предприятия, осъществявали дейност през 2019г., сегрегирани по право-организационна форма.

21.10.2020г.

С уважение:

¹ <https://opic.bg/uploads/2016/10/operativna-programa-1.pdf>