

Załącznik do uchwały nr 469/19
Zarządu Województwa
Zachodniopomorskiego
z dnia 19 marca 2019 r.

Browar Barnim Sp. z o.o.
ul. Rynek Sienny 2/3
70 – 542 Szczecin

WWRPO.VIII.3162.37.2018.KO

DECYZJA
Nr WWRPO/2014-2020/2/W/2019

podjęta w dniu 19 marca 2019 r. przez Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego
w osobach:

Olgierd Geblewicz - Marszałek Województwa Zachodniopomorskiego,
Jarosław Rzepa - Wicemarszałek Województwa Zachodniopomorskiego,
Janusz Gromek - Członek Zarządu Województwa Zachodniopomorskiego.

Na podstawie art. 9 ust 1 pkt 2 i ust. 2 pkt 9 lit. a ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014 – 2020 (Dz. U. z 2018 r., poz. 1431 t. j.), art. 207 ust. 10 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 2077 t. j. ze zm.) w zw. z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 t. j. ze zm.) oraz art. 41 ust. 2 pkt 4 i art. 46 ust. 2 a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2018 r., poz. 913 t. j. ze zm.)

umarza:

w całości postępowanie administracyjne wszczęte z urzędu wobec Beneficjenta – Browar Barnim Sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie przy ul. Rynek Sienny 2/3 w przedmiocie zwrotu środków otrzymanych w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Zachodniopomorskiego 2014 – 2020 na podstawie umowy o dofinansowanie nr RPZP.01.05.00-32-0014/17-00 zawartej w dniu 26 lutego 2018 r. na realizację projektu pn. „Wdrożenie innowacyjnej technologii produkcji piwa przez Browar Barnim”.

Uzasadnienie

Browar Barnim Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Szczecinie przy ul. Rynek Sienny 2/3 (zwana dalej Spółką lub Beneficjentem) zawarła z Województwem Zachodniopomorskim reprezentowanym przez Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego, pełniącym rolę Instytucji Zarządzającej Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Zachodniopomorskiego 2014 – 2020 (zwanym dalej IZ RPO WZ) umowę o dofinansowanie nr RPZP.01.05.00-32-0014/17-00 (zwana dalej Umową) na realizację projektu pn. „Wdrożenie innowacyjnej technologii produkcji piwa przez Browar Barnim” (zwanym dalej Projektem) Oś Priorytetowa 1 „Gospodarka, Innowacje, Nowoczesne Technologie”, Działanie 1.5 „Inwestycje przedsiębiorstw wspierające rozwój regionalnych specjalizacji oraz inteligentnych specjalizacji”. Pomiędzy Spółką a IZ RPO WZ zawarto dodatkowo aneks do Umowy nr RPZP.01.05.00-32-0014/17-01 z dnia 26 lutego 2018 r.

Zgodnie z przedmiotem Umowy IZ RPO WZ zobowiązała się do dofinansowania części wydatków kwalifikowalnych poniesionych przez Beneficjenta na realizację Projektu w ramach, którego wymieniony planował utworzyć nowy browar rzemieślniczy o nazwie Browar Barnim i wdrożyć innowacyjną technologię produkcji niewytwarzanego do tej pory w regionie, kraju i w świecie piwa gastronomicznego (punkt D.1 wniosku o dofinansowanie). Beneficjent zobowiązał się natomiast do zrealizowania Projektu w pełnym zakresie wskazanym we wniosku o dofinansowanie i w terminach w nim określonych (§ 5 ust. 4 zd. 1 Umowy). W tym miejscu zaznaczyć należy, iż w przywołanym wniosku jako termin realizacji Projektu wskazano okres od dnia 19 marca 2018 r. do dnia 30 września 2018 r. (punkt A.1 wniosku). Z kolei na podstawie § 8 ust. 9 Umowy Spółka zobowiązała się do rozliczenia zaliczki w terminie 6 miesięcy od jej otrzymania a jedynie w sytuacji gdyby termin jej rozliczenia upływał później niż termin na złożenie wniosku o płatność końcową, zaliczkę należało rozliczyć najpóźniej w tym wniosku.

Ponadto zgodnie § 5 ust. 9 Umowy Spółka zobowiązana była do realizacji Projektu, z należytą starannością, w szczególności ponosząc wydatki celowo, rzetelnie, racjonalnie i oszczędnie z zachowaniem zasad optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa unijnego oraz prawa krajowego, Regulaminem konkursu w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Zachodniopomorskiego 2014 – 2020 (zwanego dalej RPO WZ 2014 – 2020) Oś Priorytetowa 1 „Gospodarka, Innowacje, Nowoczesne Technologie”, Działanie 1.5 „Inwestycje przedsiębiorstw wspierające rozwój regionalnych specjalizacji oraz inteligentnych specjalizacji” z dnia 20 grudnia 2016 r. (zwanego dalej Regulaminem konkursu), wytycznymi horyzontalnymi, wytycznymi programowymi jak też w sposób, który zapewni prawidłową i terminową realizację Projektu, a także osiągnięcie jego celów oraz wskaźników zakładanych we wniosku o dofinansowanie.

Tym samym Beneficjent poza przestrzeganiem zapisów umownych zobowiązany był również do stosowania m. in. procedur określonych w Regulaminie konkursu, w tym tych ujętych w podrozdziale 3.1 pkt 8, zgodnie z którym projekt musi zakończyć się w terminie do dnia 31 października 2018 r. jak też tych zawartych w rozdziale 4 pkt 6, w myśl którego Beneficjent zobowiązany był do osiągnięcia i wykazania wskaźników produktu określonych we wniosku o dofinansowanie najpóźniej we wniosku o płatność końcową oraz utrzymanie ich w okresie trwałości projektu. Ponadto Spółka miała obowiązek przestrzegać procedur wynikających z podrozdziału 9.1 pkt 1 Regulaminu konkursu gdzie na wymienioną nałożono obowiązek dokonywania rozliczeń projektu we wnioskach o płatność w terminie i na warunkach określonych w umowie o dofinansowanie. Odnośnie obowiązku realizowania Projektu zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego wymieniona spółka kapitałowa zobowiązana była natomiast do stosowania m. in. § 3 ust. 5 Rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 7 grudnia 2017 r. w sprawie zaliczek w ramach programów finansowych z udziałem środków europejskich (Dz. U. z 2017 r., poz. 2367) zgodnie z którą to regulacją prawną zaliczka lub transza zaliczki rozliczana jest przez beneficjenta w terminie i na warunkach określonych w umowie o dofinansowanie.

W wyniku zawarcia Umowy IZ RPO WZ udzieliła Beneficjentowi dofinansowania w wysokości 3 955 000,00 zł przy całkowitych wydatkach Projektu wynoszących 10 860 900,00 zł gdzie całkowita wysokość wydatków kwalifikowalnych wynosiła 8 788 888,90 zł. Z uwagi na powyższe w dniu 4 maja 2018 r. na podstawie wniosku o płatność nr RPZP.01.05.00-32-0014/17-001-01 wypłacono Beneficjentowi zaliczkę w wysokości 1 582 000,00 zł natomiast w dniu 11 lipca 2018 r. wypłacono wymienionemu refundację w wysokości 147 256,10 zł (wniosek o płatność nr RPZP.01.05.00-32-0014/17-002-02).

W tym miejscu wskazać należy, iż zgodnie z art. 52 a ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o zasadach realizacji programów w zakresie polityki spójności finansowanych w perspektywie finansowej 2014 – 2020 (Dz. U. z 2018 r., poz. 1431 t. j., zwanej dalej ustawą wdrożeniową) umowa o dofinansowanie projektu może zostać zmieniona w przypadku gdy zmiany nie wpływają na spełnianie kryteriów wyboru projektu w sposób, który skutkowałby jego negatywną ocenę. Z uwagi na istniejące wątpliwości co do interpretacji przywołanej wyżej regulacji prawnej Ministerstwo Inwestycji i Rozwoju (zwane dalej MliR) pismem z dnia 21 maja 2018 r. (znak: DP.I.7610.1.2018) skierowanym do Marszałków Województw stwierdziło, iż rozstrzygnięcie w zakresie możliwości dalszej realizacji umów o dofinansowanie projektów powinno być uwarunkowane takimi przesłankami jak siła wyższa, ewentualna wina beneficjenta lub instytucji, niedbalstwo lub błędy, bieżące zaawansowanie projektu, dotychczasowy sposób realizacji projektu przez beneficjenta, skala zaistniałego odstępstwa. Tym samym w omawianym piśmie jako przykładowe przesłanki usprawiedliwiające dalszą realizację umowy o dofinansowanie na podstawie art. 52 a ustawy wdrożeniowej wskazano:

- a) wystąpienie nadzwyczajnych, zewnętrznych okoliczności (siła wyższa),
- b) nieprzewidywalność danego zdarzenia, niemożność zapobieżenia jemu,
- c) brak winy po stronie beneficjenta.

Powyższe stanowisko MliR stało się asumptem do podjęcia przez Komitet Monitorujący RPO WZ 2014 – 2020, działający jako niezależne ciało doradczo – opiniodawcze dla IZ RPO WZ, uchwały nr 56/18 z dnia 24 września 2018 r. w sprawie sposobu oceny kryterium wyboru projektów pn. „Poprawność okresu realizacji” lub „Poprawność okresu realizacji projektu”. W przywołanej uchwale za dopuszczalne uznano dokonywanie przez IZ RPO WZ oceny, w ramach wskazanych wyżej kryteriów, w sposób umożliwiający wydłużenie terminu realizacji projektu ponad datę określoną w Regulaminie konkursu w oparciu o zalecenia zawarte w piśmie MliR z dnia 21 maja 2018 r.

Pismem z dnia 24 września 2018 r. przesłanym drogą elektroniczną Beneficjent powołując się na § 3 ust. 2 Umowy, zgodnie z którym okresy i terminy realizacji Projektu wskazane we wniosku o dofinansowanie mogą za zgodą IZ RPO WZ ulegać zmianie, zawnioskował o przedłużenie przywołanego terminu do dnia 31 lipca 2019 r. Uzasadniając powyższe wymieniony wskazał, iż przyczyną wnioskowanej zmiany jest brak możliwości wytworzenia linii produkcyjnej oraz linii rozlewniczej (browarniczej) w dotychczas wyznaczonym terminie przewidzianym na dzień 30 września 2018 r. Spółka nadmieniła przy tym, iż w wyniku ubiegania się o kredyt inwestycyjny w Banku P. otrzymała promesę jego udzielenia w wysokości 10 983 900,00 zł, który to dokument stanowił jeden z załączników niezbędnych do zawarcia Umowy. Jednakże po kilku miesiącach oczekiwania na udzielenie odpowiedzi, począwszy od początku marca 2018 r. kiedy Beneficjent dostarczył wszystkie wymagane dokumenty niezbędne do weryfikacji wniosku o współfinansowanie, przywołany wyżej bank pod koniec czerwca 2018 r. poinformował wymienionego o odmowie jego udzielenia. Tym samym, zarezerwowany uprzednio u wykonawcy termin na rozpoczęcie realizacji Projektu przewidziany na marzec 2018 r. utracił na aktualności a fakt istnienia znakomitej koniunktury na tworzenie rzemieślniczych browarów w Polsce spowodował, iż wykonawcy tych skomplikowanych urządzeń jakimi jest linia produkcyjna oraz linia browarnicza, przyjmują zamówienia z przynajmniej rocznym wyprzedzeniem. Dlatego też wybrany w drodze postępowania przetargowego wykonawca na realizację Projektu, zgodnie z załączonym do omawianego pisma zaświadczeniem z dnia 17 września 2018 r. oświadczył, iż przedmiotowa inwestycja może być zrealizowana w terminie od października 2018 r. do końca lipca 2019 r. Beneficjent poinformował przy tym, iż na początku lipca 2018 r. podjął dynamiczne działania mające na celu pozyskanie współfinansowania w wyniku czego, po półtora miesięcznej weryfikacji, w dniu 11 września 2018 r. zawarto umowę pożyczki w wysokości 6 986 739,48 zł. Spółka wskazała ponadto, iż w związku z wystąpieniem wyżej przywołanych okoliczności wymieniona spółka kapitałowa ponosi znaczące nakłady dotyczące zakupu robót budowlanych jak również inne nakłady dotyczące realizacji Projektu, których łączna wartość przekroczyła 1,5 mln złotych.

W odpowiedzi na złożony wniosek IZ RPO WZ uchwałą nr 2175/2018 z dnia 30 listopada 2018 r. nie wyraziła zgody na wydłużenie terminu zakończenia realizacji Projektu do dnia 31 lipca 2019 r., tj. poza maksymalny termin realizacji projektów określony w Regulaminie konkursu. Uzasadniając przywołane rozstrzygnięcie wskazano, iż przedstawiony przez Beneficjenta brak możliwości zapewnienia w odpowiednim czasie środków finansowych niezbędnych do realizacji Projektu nie miał charakteru zdarzenia czy okoliczności wymienionej w piśmie MliR z dnia 21 maja 2018 r.

Z uwagi na niezrealizowanie Projektu w wyznaczonym terminie a tym samym niedochowanie procedur ujętych w Umowie jak również w Regulaminie konkursu IZ RPO WZ podjęła czynności zmierzające do odzyskania należnych jej kwot. Co za tym idzie pismem z dnia 13 grudnia 2018 r. (znak: WWRPO-I.4331.(1.5/2016/0014).2018.AZ.10) wezwano Beneficjenta do zwrotu zarówno zaliczki, jak i refundacji, w łącznej wysokości 1 729 256,10 zł wraz z odsetkami w wysokości

określonej jak dla zaległości podatkowych. Zgodnie bowiem z treścią art. 207 ust. 8 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2017 r., poz. 2077 t. j. ze zm., zwanej dalej ufp) w przypadku stwierdzenia okoliczności, że środki zostały wykorzystane z naruszeniem procedur, instytucja, która podpisała umowę z beneficjentem, wzywa go do zwrotu środków w terminie 14 dni od dnia doręczenia wezwania.

W dniu 25 stycznia 2019 r. Spółka zwróciła część środków w wysokości 1 545 181,82 zł. Zgodnie z art. 67 ust. 1 ufp do spraw dotyczących należności, o których mowa w art. 60 pkt 1 ufp tj. kwot dotacji podlegających zwrotowi w przypadkach określonych w ufp, a w niej nieuregulowanych, stosuje się odpowiednio przepisy działu III ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2018 r. poz. 800 t.j. ze zm., zwana dalej op). A zatem, IZ RPO WZ zgodnie z brzmieniem stosowanego odpowiednio art. 55 § 2 op w zw. z 62 § 1 op dokonała częściowego rozliczenia wpłaconej kwoty proporcjonalnie na:

- należność główną w kwocie 1 459 755,66 zł,
- odsetki jak dla zaległości podatkowej w kwocie 85 426,16 zł.

W wyniku powyższego rozliczenia, do zwrotu pozostała należność główna w wysokości 269 500,44 zł wraz z odsetkami jak dla zaległości podatkowych oraz odsetki stałe w wysokości 7 153,84 zł.

W związku z faktem, iż Beneficjent nie dokonał zwrotu całości środków w wyznaczonym terminie, z dniem 1 lutego 2019 r. wszczęto wobec wymienionego postępowanie administracyjne w przedmiocie zwrotu otrzymanych w ramach Umowy środków. Strona została również poinformowana o możliwości złożenia dowodów, wyjaśnień i zastrzeżeń w sprawie. Postanowieniem z dnia 28 lutego 2019 r., z uwagi na trwającą analizę materiału dowodowego, postępowanie administracyjne zostało przedłużone do dnia 1 kwietnia 2019 r.

Następnie, w dniu 1 marca 2019 r. Spółka dokonała kolejnego zwrotu środków wydatkowanych niezgodnie z Umową w wysokości 285 144,28 zł (w tym należność główna – 269 500,44 zł, odsetki łącznie – 15 643,84 zł), która to czynność pozwoliła na zaspokojenie zobowiązań Beneficjenta wobec IZ RPO WZ w pełnej wysokości.

Z uwagi na fakt, iż Beneficjent zwrócił w całości kwotę wskazaną w wezwaniu z dnia 13 grudnia 2018 r. czyniąc to wraz z należnymi odsetkami, postępowanie administracyjne w przedmiocie zwrotu środków stało się bezprzedmiotowe. Mając na uwadze ustalony stan faktyczny należy wskazać, iż zgodnie z art. 207 ust. 10 ufp decyzji o zwrocie środków wykorzystanych z naruszeniem procedur nie wydaje się, jeżeli dokonano zwrotu środków przed jej wydaniem. Zgodnie z brzmieniem art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 t. j. ze zm.), w sytuacji, gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części. Bezprzedmiotowość postępowania administracyjnego, o której stanowi powyższa regulacja prawna, oznacza, że brak jest któregoś z elementów materialnego stosunku prawnego, a wobec tego nie można wydać decyzji załatwiającej sprawę przez rozstrzygnięcie jej, co do istoty (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 24 stycznia 2012 r., sygn. akt II OSK 2104/10). Umorzenie jako środek ostateczny, niweczący dotychczasowe wyniki postępowania jest stosowany, gdy osiągnięcie celu postępowania administracyjnego staje się bezzasadne z uwagi na okoliczności stanowiące trwałą i nieusuwalną przeszkodę do jego kontynuowania.

Mając powyższe na względzie, orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie

Od niniejszej decyzji nie służy odwołanie, jednakże Strona niezadowolona z decyzji może się zwrócić do Instytucji Zarządzającej RPO WZ z siedzibą w Szczecinie przy ul. Korsarzy 34, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W trakcie biegu terminu do złożenia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, Strona może zrzec się prawa do jego złożenia wobec Instytucji Zarządzającej RPO WZ, która wydała decyzję. Z dniem doręczenia Instytucji Zarządzającej RPO WZ oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do złożenia wniosku o ponowne rozpoznanie sprawy decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Zgodnie z art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2012 r. Prawo postępowania przed sądami administracyjnymi (Dz. U z 2018 r. poz. 1302 t.j. ze zm.) jeżeli stronie przysługuje prawo do zwrócenia się do organu, który wydał decyzję z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy, strona może wnieść skargę na tę decyzję bez skorzystania z tego prawa.

Marszałek Województwa Zachodniopomorskiego