

Załącznik do uchwały nr 1976/14
Zarządu Województwa
Zachodniopomorskiego
z dnia 13 listopada 2014 r.

SOFFI Sp. z o.o.
ul. Księcia Bogusława X 1/1
70-440 Szczecin

WWRPO.VIII.3162.52.2014.Ała

DECYZJA
Nr WWRPO/49/W/2014

podjęta w dniu 13 listopada 2014 r. przez Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego
w osobach:

Andrzej Jakubowski - Wicemarszałek Województwa Zachodniopomorskiego,
Wojciech Drożdż - Wicemarszałek Województwa Zachodniopomorskiego,
Jarosław Rzepa - Członek Zarządu Województwa Zachodniopomorskiego,

Na podstawie art. 25 pkt 1, art. 26 ust. 1 pkt 15 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2009 r. Nr 84, poz. 712 t.j. ze zm.), art. 207 ust. 1 pkt 2, ust. 2a, ust. 9 pkt. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885 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 2013 r., poz. 596. ze zm.)

orzeka:

zwrot od Beneficjenta – SOFFI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą przy ul. Księcia Bogusława X 1/1 w Szczecinie, środków otrzymanych w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Zachodniopomorskiego na lata 2007-2013 na podstawie umowy o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-00 zawartej w Szczecinie w dniu 05.03.2012 r. na realizację projektu pn. „Uruchomienie pierwszego w Polsce salonu florystycznego połączonego z kawiarnią Tiffany Flowers & Cafe” w kwocie 298 811,55 zł (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt osiem tysięcy osiemset jedenaście złotych 55/100) wraz z odsetkami jak dla zaległości podatkowych liczonymi od kwoty 298 811,55 zł od daty przekazania środków, tj. od dnia 11.09.2012 r. do dnia dokonania całkowitej zapłaty należności głównej na rachunek bankowy Instytucji Zarządzającej Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Zachodniopomorskiego, tj. Zarządu Województwa Zachodniopomorskiego nr 35 1020 4795 0000 9002 0210 4768, w terminie 14 dni od dnia doręczenia ostatecznej decyzji o zwrocie.

Uzasadnienie

Beneficjent SOFFI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą przy ul. Księcia Bogusława X 1/1 w Szczecinie (pierwotnie Agnieszka Jaworska prowadząca działalność gospodarczą pod firmą „Tiffany & Friends” Agnieszka Jaworska z siedzibą przy ul. Sarmackiej 19/102 w Warszawie) w dniu 05.03.2012 r. zawarł z Województwem Zachodniopomorskim reprezentowanym przez Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego, pełniącym na podstawie art. 25 pkt 1 ustawy z dnia 06 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2009 r. Nr 84, poz. 712 ze zm., dalej: uzpr) rolę Instytucji Zarządzającej Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Zachodniopomorskiego na lata 2007 – 2013 (dalej: IZ RPO WZ), umowę nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-00 o dofinansowanie projektu pn. „Uruchomienie pierwszego w Polsce salonu florystycznego połączonego z kawiarnią Tiffany Flowers & Cafe” Oś priorytetowa 1 „Gospodarka – Innowacje – Technologie”, Działanie 1.1 „Wzrost konkurencyjności przedsiębiorstw poprzez innowacyjne inwestycje”, Poddziałanie 1.1.1 „Inwestycje w mikroprzedsiębiorstwa” Schemat A. Dodatkowo pomiędzy Beneficjentem a IZ RPO WZ zostały zawarte aneksy do umowy nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-01 z dnia 05.03.2012 r., nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-02 z dnia 21.05.2012 r., nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-03 z dnia 08.06.2012 r. (w § 1 pkt 1 zmieniono firmę Beneficjenta na: TIFFANY POLAND AGNIESZKA TIFFANY JAWORSKA), nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-04 z dnia 28.08.2012 r., nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-05 z dnia 19.09.2012 r., nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-06 z dnia 29.11.2012 r. (w § 1 pkt 1 zmieniono firmę Beneficjenta na: Soffi Agnieszka Jaworska) oraz UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-07 z dnia 09.10.2013 r. (w § 1 zmieniono Beneficjenta na SOFFI Sp. z o.o. z siedzibą przy ul. Księcia Bogusława X 1/1 w Szczecinie).

Umowa o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-00 określa szczegółowe zasady dofinansowania projektu, a także prawa i obowiązki Beneficjenta z tym związane. Zgodnie z zapisami przedmiotowej umowy IZ RPO WZ zobowiązała się do dofinansowania części wydatków kwalifikowalnych poniesionych na realizację projektu na podstawie zweryfikowanego przez IZ RPO WZ poprawnego wniosku o płatność. Beneficjent natomiast zobowiązał się do realizacji projektu w oparciu o wniosek o dofinansowanie, z należytą starannością, rzetelnie, racjonalnie i oszczędnie, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa i procedurami w ramach programu oraz w sposób, który zapewni prawidłową i terminową realizację projektu, a także osiągnięcie celów zakładanych we wniosku o dofinansowanie (§ 4 ust. 4 umowy o dofinansowanie).

Zgodnie z Wytocznymi dla Wnioskodawców obowiązującymi w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Zachodniopomorskiego na lata 2007 – 2013 (dalej: RPO WZ) dla konkursu nr RPOWZ/1.1.1/Schemat A/2009/1 (dalej: Wytoczne) każdy z Beneficjentów, który uchwałą Zarządu Województwa Zachodniopomorskiego otrzyma dofinansowanie, zobowiązany jest zapewnić prawidłową i terminową realizację projektu oraz osiągnięcie wskaźników produktu i rezultatu zakładanych we wniosku o dofinansowanie. Ponadto Beneficjent jest zobowiązany do utrzymania trwałości projektu w terminie trzech lat od finansowego zakończenia realizacji projektu. Mając na uwadze powyższe, w przedmiotowej sprawie Beneficjent SOFFI Sp. z o.o. był zobowiązany do utrzymania trwałości projektu w terminie od dnia 28.09.2012 r. do dnia 28.09.2015 r. (zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 4 umowy o dofinansowanie, w brzmieniu nadanym § 1 pkt 4 aneksu do umowy o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/09-07 z dnia 15.12.2010 r.). Umowa o dofinansowanie co do zasady nie przewiduje możliwości przenoszenia praw i obowiązków Beneficjenta wynikających z umowy na inny podmiot. Zapisy § 4 ust. 2 umowy o dofinansowanie stanowią, iż zakaz przenoszenia praw i obowiązków Beneficjenta wynikających z umowy na rzecz osób trzecich obowiązuje przez okres trzech lat od zakończenia realizacji projektu. IZ RPO WZ dopuszcza jednak możliwość zmiany formy prawnej Beneficjenta, dokonania przekształceń własnościowych czy innych zmian, jeżeli jest to konieczne z punktu widzenia Beneficjenta, przy czym zmiany te musi poprzedzać analiza dokonana przez IZ RPO WZ w zakresie zbadania czy zmieniony podmiot będzie mógł w dalszym ciągu realizować postanowienia umowne. Ponadto IZ RPO WZ w takim przypadku dokonuje badania, czy w wyniku dokonania przekształceń Beneficjent nadal spełnia wszystkie kryteria kwalifikujące go do otrzymania dofinansowania w ramach danego działania i poddziałania, a więc pod kątem spełniania odpowiednich kryteriów dostępu do pomocy, w tym również do pomocy publicznej. W przypadku braku przeciwwskazań IZ RPO WZ wyraża zgodę na dokonanie takiej zmiany. Natomiast w przypadku stwierdzenia braku możliwości dalszej realizacji umowy przez zmieniony podmiot umowa ulega rozwiązaniu, a Beneficjent zobowiązany jest do zwrotu całości albo części dofinansowania (§ 4 ust. 3 umowy o dofinansowanie).

Pismem z dnia 19.02.2013 r. Pani Agnieszka Jaworska prowadząca działalność gospodarczą pod firmą: Soffi Agnieszka Jaworska, poinformowała IZ RPO WZ o planowanej zmianie podmiotowej, polegającej na wniesieniu aportem prowadzonego przez siebie przedsiębiorstwa do nowopowstałej

spółki – SOFFI spółka z o.o. Pani Agnieszka Jaworska wskazała, iż będzie posiadała 50% udziałów w spółce oraz będzie pełniła funkcję prezesa zarządu SOFFI Sp. z o.o., bowiem 50% udziałów w nowoutworzonej spółce z ograniczoną odpowiedzialnością przeniosła na rzecz Pana Jana Nirberga w zamian za umorzenie jej zobowiązań względem nabywcy tych udziałów. W związku z powyższym IZ RPO WZ prowadziła z Beneficjentem korespondencję mającą na celu, m.in. zebranie dokumentacji potwierdzającej okoliczności związane z planowaną zmianą oraz umożliwiającą IZ RPO WZ przeprowadzenie badania, czy zmieniony podmiot będzie mógł w dalszym ciągu realizować postanowienia umowy o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/09-00 oraz czy w projekcie zostanie zachowana zasada trwałości.

IZ RPO WZ po przeprowadzeniu analizy przedstawionej przez Beneficjenta dokumentacji oraz wyjaśnień uznała, iż przeniesienie 50% udziałów w spółce SOFFI Sp. z o.o. na rzecz Pana Jana Nirberga doprowadziło do naruszenia zasady trwałości projektu poprzez wystąpienie znaczącej modyfikacji projektu w rozumieniu art. 57 Rozporządzenia Rady (WE) nr 1083/2006 z dnia 11 lipca 2006 r. ustanawiającego przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności i uchylające rozporządzenie (WE) nr 1260/1999 (Dz. Urz. UE L 210 z 31.07.2006 r., ze zm., dalej: Rozporządzenie nr 1083/2006).

Następnie IZ RPO WZ pismem z dnia 13.09.2013 r. poinformowała Beneficjenta, iż zgodnie z Wytocznymi do monitoringu i kontroli trwałości projektu w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Zachodniopomorskiego na lata 2007 – 2013 (dalej: Wytocznym do monitoringu i kontroli trwałości), w przypadku wystąpienia znaczącej modyfikacji projektu skutkującej naruszeniem zasady trwałości projektu, stosuje się korekty finansowe na mocy art. 98 rozporządzenia nr 1083/2006. Ponadto poinformowano Panią Agnieszkę Jaworską, iż w celu potwierdzenia poprawności realizacji projektu oraz stwierdzenia wartości rzeczywistych wydatków kwalifikowalnych projektu, a tym samym należnego dofinansowania, będącego podstawą do naliczenia korekty finansowej, niezbędne jest przeprowadzenie przez IZ RPO WZ kontroli projektu na jego zakończenie, a także zatwierdzenie wniosku o płatność końcową. IZ RPO WZ wyraziła zgodę na dokonanie zmiany, w wyniku której status Beneficjenta przejęła SOFFI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, jednocześnie informując Beneficjenta, iż koniecznym będzie zawarcie aneksu do umowy o dofinansowanie oraz złożenie przez spółkę SOFFI Sp. z o.o. nowego zabezpieczenia prawidłowej realizacji umowy.

Mając na uwadze powyższe, dnia 09.10.2013 r. zawarto aneks do umowy o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-07, gdzie w § 1 zmieniono Beneficjenta na SOFFI Sp. z o.o. z siedzibą przy ul. Księcia Bogusława X 1/1 w Szczecinie.

Na mocy zapisów art. 26 ust. 1 pkt 14 uzppr oraz § 13 umowy o dofinansowanie, w dniach 03-04.10.2013 r. w związku z zakończeniem realizacji projektu oraz złożeniem przez Beneficjenta wniosku o płatność końcową, IZ RPO WZ przeprowadziła kontrolę planową projektu oraz w dniu 31.10.2013 r. kontrolę doraźną projektu. W trakcie przeprowadzonych czynności kontrolnych stwierdzono liczne uchybienia i zastrzeżenia, które nie pozwoliły IZ RPO WZ na sprawdzenie prawidłowości realizacji projektu, w tym kwalifikowalności i poprawności poniesienia wydatków oraz utrzymania przez Beneficjenta założonych wskaźników produktu/rezultatu.

IZ RPO WZ w protokole pokontrolnym zobowiązała Beneficjenta do przedstawienia ewidencji księgowej (rejestr) potwierdzającej nadane na dokumentach numery księgowe (ewidencyjne), bądź dokonania korekty numerów zgodnie z prowadzoną ewidencją księgową. Ponadto zobowiązano Beneficjenta do przedstawienia pełnej ewidencji księgowej (wydruków z podatkowej księgi przychodów i rozchodów oraz wydruków z wyodrębnionych pod projekt kont księgowych) oraz do przedstawienia ewidencji środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych wraz z tabelą amortyzacyjną za lata 2010-2013 i ewentualnymi kartami środków trwałych, wydruków z podatkowej księgi przychodów i rozchodów za okres od stycznia 2011 do marca 2013 oraz wydruków z wyodrębnionych pod projekt kont księgowych. IZ RPO WZ wskazała, iż kwalifikowalność wydatków zostanie zweryfikowana po uzupełnieniu dokumentów szczegółowo wskazanych w protokole pokontrolnym i wyjaśnień Beneficjenta w odpowiedzi na zapisy ww. protokołu. Nadto poinformowano Beneficjenta, iż w związku z wystąpieniem znaczącej modyfikacji projektu w myśl art. 57 ust. 1 Rozporządzenia 1083/2006 na wydatki poniesione w ramach projektu zostanie nałożona korekta finansowa.

Beneficjent pismem z dnia 30.12.2013 r. wniósł wyjaśnienia i przekazał IZ RPO WZ część wymaganych dokumentów. Po przeanalizowaniu powyższych wyjaśnień i dokumentacji stwierdzono m.in., iż przedstawione przez Beneficjenta ewidencje środków trwałych nie uwzględniają wszystkich zakupionych w ramach projektu składników majątku. W związku z powyższym nie jest możliwe określenie ilości i wartości zakupionych w ramach projektu środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych. Tym samym wskazano, iż nie jest możliwe potwierdzenie, czy w kwocie

odpisu amortyzacyjnego z tytułu zużycia zakupionych w ramach projektu środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych uwzględniono, jako niestanowiącą kosztów uzyskania przychodów, taką ich część, która odpowiada udziałowi w wydatku otrzymanej dotacji ze środków RPO WZ. Oznacza to również, iż IZ RPO WZ nie była w stanie potwierdzić, czy przyjęta metoda dokonywania odpisów amortyzacyjnych nie skutkuje wystąpieniem podwójnego finansowania projektu.

Mając na uwadze powyższe ustalenia, zaleceniami pokontrolnymi z dnia 13.02.2014 r. zobowiązano Beneficjenta do dostarczenia IZ RPO WZ w terminie 14 dni roboczych od daty otrzymania pisma: ewidencji (rejestrów) na podstawie, których nadano numery księgowo (ewidencyjne) dla faktur wymienionych w punkcie 3 zaleceń pokontrolnych, ewidencji środków trwałych i wartości niematerialnych i prawnych za lata 2010-2013 (odpowiednio dla SOFFI Agnieszka Jaworska oraz SOFFI Sp. z o.o) wraz z kartami środków trwałych i specyfikacjami wartości (dla wybranych składników majątku), kserokopii i wydruków z podatkowej księgi przychodów i rozchodów przedsiębiorstwa SOFFI Agnieszka Jaworska (za okres od czerwca 2010 r. do czerwca 2013 r.) zawierających odpowiednio skorygowane wartości ujętych w księgach odpisów amortyzacyjnych oraz kosztów wynikających z faktur przedstawionych do współfinansowania w ramach projektu, politykę rachunkowości wraz z planem kont, bilansem otwarcia oraz wydruków z kont wyodrębnionych pod projekt dla spółki SOFFI Sp. z o.o., kopii korekt zeznań podatkowych złożonych do właściwego urzędu.

Powyższe zalecenia przesłano Beneficjentowi drogą pocztową na adres ul. Ks. Bogusława X 1/1 w Szczecinie (siedziba spółki) oraz na adres poczty elektronicznej. W dniu 17.02.2014 r. potwierdzono doręczenie wiadomości drogą elektroniczną, zaś w dniu 26.02.2014 r. dokumentu przesłanego w formie papierowej na adres siedziby spółki.

W związku z brakiem odpowiedzi na ww. pismo, w dniu 24.03.2014 r. na adres siedziby SOFFI Sp. z o.o., tj. ul. Ks. Bogusława X 1/1 w Szczecinie oraz na adres os. Batorego 77/49 w Poznaniu (adres wskazany przez Beneficjenta do korespondencji w informacji przesłanej do IZ RPO WZ drogą elektroniczną dnia 22.01.2014 r.) ponownie wezwano Beneficjenta do przekazania wymaganych dokumentów. IZ RPO WZ przedmiotowym pismem poinformowała Beneficjenta, iż nieprzedstawienie wymaganych wyjaśnień oraz dokumentów uprawnia IZ RPO WZ do wszczęcia czynności zmierzających do rozwiązania umowy o dofinansowanie.

Należy wskazać, iż na mocy § 9 ust. 2 pkt 2 umowy o dofinansowanie, Beneficjent zobowiązany jest do przedstawiania na żądanie IZ RPO WZ wszelkich dokumentów, informacji i wyjaśnień związanych z realizacją projektu w wyznaczonym przez nią terminie. Ponadto należy wskazać, iż zgodnie z § 12 ust. 3 pkt 1 umowy o dofinansowanie, Beneficjent jest zobowiązany zapewnić IZ RPO WZ prawo do pełnego wglądu we wszystkie dokumenty, w tym dokumenty elektroniczne związane z realizacją projektu przez cały okres ich przechowywania określony w § 14 umowy o dofinansowanie. Beneficjent nie przedstawiając dokumentów na żądanie IZ RPO WZ, utrudnił IZ RPO WZ przeprowadzenie kontroli, tym samym naruszył zapisy umowy o dofinansowanie.

IZ RPO WZ na podstawie § 17 ust. 1 pkt 6 i 8 umowy o dofinansowanie jest uprawniona do jej rozwiązania w przypadku, gdy Beneficjent nie wywiązuje się z nałożonych na niego obowiązków oraz w przypadku, gdy Beneficjent odmówił poddania się kontroli przez IZ RPO WZ lub utrudnił jej przeprowadzenie. Z uwagi na fakt, że Beneficjent, pomimo ponownego wezwania, nie przedstawił IZ RPO WZ dokumentów wskazanych z zaleceniami pokontrolnych z dnia 30.12.2013 r., Zarząd Województwa Zachodniopomorskiego uchwałą nr 1275/14 z dnia 23.07.2014 r. zdecydował o rozwiązaniu umowy o dofinansowanie projektu pn. „Uruchomienie pierwszego w Polsce salonu florystycznego połączonego z kawiarnią Tiffany Flowers & Cafe”.

Jednocześnie, z uwagi na fakt, iż Beneficjent wykorzystał środki przekazane na realizację projektu z naruszeniem obowiązujących go w ramach RPO WZ procedur, w związku z tym, że do zadań IZ RPO WZ należy m.in. w oparciu o art. 26 ust. 1 pkt 15 uzppr odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi, w tym wydawanie decyzji o zwrocie środków przekazanych na realizację programów, projektów lub zadań, o której mowa w przepisach ustawy o finansach publicznych, IZ RPO WZ podjęła czynności zmierzające do odzyskania należnej jej kwoty. Pismem z dnia 04.08.2014 r. IZ RPO WZ wezwała Beneficjenta do zwrotu środków nieprawidłowo wykorzystanych w kwocie 298 811,55 zł wraz z odsetkami liczonymi jak dla zaległości podatkowych od daty przekazania środków.

Następnie, z uwagi na bezskuteczny upływ terminu wskazanego w ww. wezwaniu, z dniem 08.09.2014 r. wobec Beneficjenta wszczęte zostało postępowanie administracyjne w przedmiocie zwrotu ww. środków wykorzystanych z naruszeniem procedur. Jednocześnie Beneficjent został poinformowany o możliwości złożenia dowodów, wyjaśnień i zastrzeżeń w sprawie. Następnie postanowieniami Zarządu Województwa Zachodniopomorskiego z dnia 06.10.2014 r. oraz z dnia 06.11.2014 r., IZ RPO WZ zawiadomiła Beneficjenta o przedłużeniu postępowania w przedmiocie zwrotu środków, z uwagi na m.in. znaczny stopień skomplikowania sprawy. Nadto pismem z dnia

10.10.2014 r. IZ RPO WZ poinformowała Beneficjenta o zamiarze zakończenia postępowania w przedmiotowej sprawie oraz pouczyła o prawach wynikających z art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267 t.j. ze zm., dalej: kpa).

Wskazać należy, iż środki publiczne przeznaczone na wykonywanie projektów realizowanych w ramach programów finansowych ze środków europejskich mają charakter bezzwrotny i powinny być wykorzystywane zgodnie z prawem, obowiązującymi procedurami, a także ściśle z celem, na który zostały przekazane. Jedną z kompetencji, a zarazem obowiązków ustawowych IZ RPO WZ jest prowadzenie kontroli realizacji poszczególnych projektów w ramach RPO WZ, a także odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi. Obowiązkiem IZ RPO WZ jest zatem nie tylko ustalanie zasad konkursu, zawieranie umów z beneficjentami czy zarządzanie środkami finansowymi przeznaczonymi na realizację programu operacyjnego, ale również czuwanie nad przebiegiem realizacji projektu i weryfikowanie czy w całym okresie realizacji projekt, na który przekazano środki publiczne, realizowany jest zgodnie z prawem oraz zasadami określonymi przez IZ RPO WZ dla danego konkursu. Wykrycie nieprawidłowości w zakresie wydatkowania środków publicznych powoduje konieczność dochodzenia ich zwrotu.

Mając na uwadze powyższe oraz w związku z tym, że do zadań IZ RPO WZ należy m.in. w oparciu o art. 26 ust. 1 pkt 15 uzppr odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi, w tym wydawanie decyzji o zwrocie środków przekazanych na realizację programów, projektów lub zadań, o której mowa w przepisach ufp, IZ RPO WZ podjęła czynności zmierzające do odzyskania należnej jej kwoty. Zgodnie bowiem z art. 207 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885 t.j. ze zm., dalej: ufp), w przypadku, gdy środki przeznaczone na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich są:

- 1) wykorzystane niezgodnie z przeznaczeniem,
- 2) wykorzystane z naruszeniem procedur, o których mowa w art. 184,
- 3) pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości

– podlegają zwrotowi wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków, w terminie 14 dni od dnia doręczenia ostatecznej decyzji, o której mowa w ust. 9, na wskazany w tej decyzji rachunek bankowy. Jednocześnie wskazuje się, że na podstawie art. 207 ust. 4 pkt. 3 ufp, iż w przypadku braku zwrotu środków w terminie określonym wydaną decyzją, beneficjentowi grozi sankcja w postaci wykluczenia z możliwości otrzymywania środków przeznaczonych na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich. Okres wykluczenia kończy się z upływem trzech lat liczonych od dnia dokonania zwrotu ww. środków (art. 207 ust. 5 ufp).

W analizowanej sprawie Beneficjent wykorzystał środki przekazane mu na podstawie umowy o dofinansowanie nr UDA-RPZP.01.01.01-32-016/10-00 niezgodnie z procedurami obowiązującymi w ramach RPO WZ, do których stosowania był zobowiązany przystępując do konkursu nr RPOWZ/1.1.1/Schemat A/2010/1, a następnie w dniu 05.03.2012 r. podpisując umowę o dofinansowanie.

Należy zaznaczyć, iż pod pojęciem procedur, których naruszenie uprawnia do wydania decyzji określającej kwotę zwrotu, rozumiane są postanowienia dokumentów regulujących zasady przyznawania i wykorzystania dofinansowania, w tym zasady ponoszenia wydatków w ramach projektu, a zatem przede wszystkim umowy o dofinansowanie, Wytycznych, Uszczegółowienia RPO WZ oraz Przewodnika po wskaźnikach. Ustawodawca nie przewidział zamkniętego katalogu procedur, na podstawie których wydatkowane są środki unijne związane z realizacją konkretnych programów operacyjnych. Do dofinansowania kwalifikowane są te projekty, które pozytywnie przeszły wszystkie etapy jego oceny, przeprowadzanej w ramach konkursu, a dofinansowanie jest możliwe w ramach dostępnej alokacji na realizację poszczególnych działań i priorytetów w ramach programu operacyjnego (art. 28 ust. 1 pkt 3, art. 30a ust. 1 uzppr).

Podstawę dofinansowania projektu stanowi m.in. umowa o dofinansowanie zawarta z Beneficjentem przez instytucję zarządzającą albo działającą w jej imieniu instytucję pośredniczącą lub instytucję wdrażającą. Umowa ta określa warunki dofinansowania projektu, a także prawa i obowiązki Beneficjenta z tym związane (art. 30 ust. 1 i 2 uzppr). Umowa jest zatem elementem projektu. W § 9 ust. 5 umowy Beneficjent w związku z realizacją projektu i wykonywaniem umowy zobowiązał się do przestrzegania właściwych przepisów prawa pierwotnego i wtórnego prawa wspólnotowego, właściwych przepisów prawa polskiego, w tym także wszelkich wytycznych do nich, a także obowiązujących odpowiednich reguł, zasad i postanowień wynikających z Programu, Uszczegółowienia Programu, obowiązujących procedur, wytycznych, informacji IZ RPO WZ.

Mając na uwadze powyższe, należy wskazać, iż podpisując umowę o dofinansowanie, Beneficjent zobowiązał się także do przestrzegania zapisów Podręcznika realizacji projektów w ramach RPO WZ 2007-2013 (dalej: Podręcznik). Podręcznik został przez IZ RPO WZ przygotowany w celu zapoznania

potencjalnych Beneficjentów z procesem realizacji projektów i zawiera niezbędne informacje dotyczące projektu po jego zatwierdzeniu. Podręcznik obejmuje etapy począwszy od podpisania umowy o dofinansowanie projektu, zabezpieczenia jego prawidłowej realizacji, rozliczania projektu, procedury monitorowania i kontroli projektu, skończywszy na obowiązkach Beneficjenta w zakresie działań informacyjnych i promocyjnych skierowanych do opinii publicznej oraz ostatecznym zakończeniu realizacji projektu.

Zgodnie z zapisami Podręcznika, w trakcie kontroli projektu na miejscu ustala się stan zaawansowania projektu pod względem rzeczowym i finansowym, zgodności faktycznej realizacji z zapisami umowy o dofinansowanie projektu, skontrolowania prawdziwości i prawidłowości poniesienia wydatków i wywiązywania się przez Beneficjenta z nałożonych na niego obowiązków umową o dofinansowanie projektu oraz stosowania obowiązujących przepisów (Podręcznik, str. 47).

Ponadto należy ponownie podkreślić, iż zgodnie z zapisami § 9 ust. 2 pkt 2 umowy o dofinansowanie Beneficjent zobowiązał się do przedstawiania na żądanie IZ RPO WZ wszelkich dokumentów, informacji i wyjaśnień związanych z realizacją projektu w wyznaczonym terminie. Jednocześnie z § 14 ust. 1 ww. umowy wynika obowiązek archiwizacji kompletnej dokumentacji związanej z realizacją projektu przez wskazany w umowie okres. Nadto Beneficjent zobowiązał się do zapewnienia podmiotom przeprowadzającym kontrolę pełnego wglądu we wszystkie dokumenty (§ 12 ust. 3 pkt 1 umowy o dofinansowanie). Beneficjent podpisując umowę o dofinansowanie zobowiązał się do zrealizowania projektu w pełnym zakresie, w terminie wskazanym w umowie, z należytą starannością, zgodnie m.in. z umową i jej załącznikami, a także do poddania się kontroli w zakresie prawidłowej realizacji projektu oraz do przedstawiania na żądanie IZ RPO WZ wszelkich niezbędnych dokumentów oraz wyjaśnień.

Tym samym Beneficjent zobowiązany był, do poddania się kontroli, udzielenia wszelkich informacji dotyczących realizowanego projektu oraz wykonania zaleceń pokontrolnych tj. udostępnienia IZ RPO WZ niezbędnych dokumentów w celu weryfikacji prawidłowości realizacji projektu.

Beneficjent w trakcie prowadzonych przez IZ RPO WZ czynności kontrolnych, nie przedłożył na żądanie IZ RPO WZ, pomimo ponownego wezwania z dnia 24.03.2014 r., niezbędnych dokumentów określonych w zaleceniach pokontrolnych z dnia 13.12.2013 r. w wyznaczonym terminie. Jednocześnie wskazać należy, iż § 12 ust. 4 umowy stanowi, iż nieudostępnienie wszystkich wymaganych dokumentów jest traktowane jako odmowa poddania się kontroli. Tym samym Beneficjent naruszył obowiązujące go w ramach RPO WZ procedury. Należy ponownie wskazać, iż przez naruszenie procedur, o których mowa w art. 184 ufp należy rozumieć także naruszenie postanowień umowy o dofinansowanie, a zatem została spełniona przesłanka, o której mowa w art. 207 ust. 1 pkt 2 ufp. Wobec powyższego, mając na względzie fakt, iż jedną z kompetencji, a zarazem ustawowych obowiązków IZ RPO WZ jest prowadzenie kontroli realizacji poszczególnych projektów w ramach RPO WZ, a także odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi, IZ RPO WZ podjęła niezbędne czynności zmierzające do odzyskania środków nieprawidłowo wydatkowanych przez Beneficjenta.

Należy podkreślić, iż IZ RPO WZ przypisane zostały kompetencje w zakresie całościowej, tzn. nieograniczonej do wybranych obszarów, a w tym także oceny prawidłowości działań Beneficjentów. IZ RPO WZ jest zobowiązana dbać o interesy budżetu województwa oraz przestrzegać zasady gospodarności, co więcej zgodnie z zasadami rozliczania środków europejskich, IZ RPO WZ ma ustawowy obowiązek żądać zwrotu środków w oparciu o procedurę określoną w ufp. Wynika to zarówno z jednoznacznego brzmienia art. 207 ufp, jak i art. 26 ust. 1 pkt 15 uzppr. Z uwagi na powyższe IZ RPO WZ w przedmiotowej sprawie ustaliła, że Beneficjent wykorzystał z naruszeniem procedur całość środków przekazanych na podstawie umowy o dofinansowanie, tym samym Beneficjent jest zobowiązany do ich zwrotu.

IZ RPO WZ stwierdziła wykorzystanie przez Beneficjenta całości środków otrzymanych w ramach umowy o dofinansowanie niezgodnie z zapisami procedurami i na podstawie art. 207 ust. 1 pkt 2 ufp wezwała go do zwrotu całości przekazanego dofinansowania. Ustalając kwotę do zwrotu, IZ RPO WZ kierowała się przede wszystkim rodzajem i wagą dokonanych naruszeń oraz konsekwencjami z nich wynikającymi. Należy ponownie podkreślić, iż Beneficjent pomimo otrzymania zaleceń pokontrolnych oraz ponownego wezwania nie udostępnił IZ RPO WZ wymaganych dokumentów, nie realizując obowiązku wynikającego z § 9 ust. 2 pkt 2 umowy o dofinansowanie dotyczącego przedstawiania na żądanie IZ RPO WZ wszelkich dokumentów, wyjaśnień, informacji związanych z realizacją projektu w wyznaczonym terminie. Powyższym doprowadził do utrudnienia przeprowadzenia kontroli projektu, tym samym uniemożliwił IZ RPO WZ sprawdzenie prawidłowości realizacji projektu, w tym kwalifikowalności i poprawności poniesienia wydatków. Wobec powyższego, Strona zobowiązana jest do zwrotu całości przekazanego dofinansowania w kwocie 298 811,55 zł wraz z odsetkami jak dla zaległości podatkowych liczonymi zgodnie z art. 207 ust. 1 i 2a ufp od daty przekazania środków do dnia całkowitej zapłaty należności głównej na rachunek bankowy IZ RPO WZ.

Konkludując, wskazać należy, iż postępowanie administracyjne w przedmiocie zwrotu środków wykorzystanych z naruszeniem procedur zostało wobec Strony wszczęte w związku z wynikami kontroli projektu przeprowadzonej przez IZ RPO WZ. W trakcie trwania kontroli Beneficjent nie przedstawił na żądanie IZ RPO WZ wymaganych dokumentów, w związku z czym naruszył zapisy umowy o dofinansowanie. Z uwagi na powyższe, stosownie do wyniku ww. ustaleń IZ RPO WZ zobowiązana była podjąć właściwe działania, w szczególności mające na celu odzyskanie środków z budżetu UE. Zatem postępowanie administracyjne, czyli władcze wkroczenie organu administracji publicznej następuje dopiero, jeśli Beneficjent dobrowolnie nie zastosuje się do zaleceń i ustaleń kontrolujących. Takie stanowisko zajął Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gdańsku w wyroku z dnia 12 grudnia 2010 r. (sygn. akt I SA/Gd 1115/10) uznając, że momentem, kiedy na styku regulacji o charakterze cywilnoprawnym i administracyjno-prawnym dochodzi do wszczęcia postępowania administracyjnego - jest moment, gdy organ podejmuje czynności o charakterze władczym (cechujące stosunek administracyjno-prawny), czyli podejmuje czynności zmierzające do wydania decyzji o zwrocie środków. Beneficjent został więc przez IZ RPO WZ wezwany na mocy art. 207 ust. 8 ufp do zwrotu środków nieprawidłowo wykorzystanych. Następnie po bezskutecznym upływie 14-dniowego terminu, wobec Beneficjenta wszczęto postępowanie administracyjne. Wskazać należy, iż przedmiotem postępowania administracyjnego w niniejszej sprawie jest określenie kwoty wymaganej do zwrotu z uwagi na naruszenia zapisów umowy o dofinansowanie. W przedmiotowej sprawie stwierdzono wystąpienie nieprawidłowości, w związku z wykorzystaniem przez Beneficjenta środków przekazanych w ramach RPO WZ niezgodnie z warunkami określonymi w umowie o dofinansowanie, przepisami prawa i obowiązującymi procedurami, szkodząc interesowi UE i narażając jej budżet na straty. W związku z tym, że zaszła przesłanka, o której mowa w art. 207 ust. 1 pkt 2 ufp, IZ RPO WZ była zobowiązana do dochodzenia zwrotu środków wykorzystanych z naruszeniem procedur.

Mając na uwadze całość dotychczas zgromadzonego materiału dowodowego, w szczególności umowę o dofinansowanie wraz z zawartymi aneksami oraz wnioski o dofinansowanie projektu, koniecznym stało się wydanie niniejszej decyzji. Zgodnie bowiem z treścią art. 207 ust. 9 pkt. 1 ufp po bezskutecznym upływie terminu, określonego w wezwaniu Instytucja Zarządzająca wydaje decyzję określającą kwotę przypadającą do zwrotu i termin, od którego nalicza się odsetki, oraz sposób zwrotu środków.

Z uwagi na powyższe IZ RPO WZ orzeka jak w sentencji.

Pouczenie

Od niniejszej decyzji nie służy odwołanie, jednakże Strona 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.

Marszałek Województwa Zachodniopomorskiego