

UCHWAŁA Nr 62 / 1511 / 19
ZARZĄDU WOJEWÓDZTWA PODKARPACKIEGO
w RZESZOWIE
z dnia 16 lipca 2019r.

w sprawie rozpatrzenia protestu.

Działając na podstawie art. 41 ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2019 r., poz. 512 t.j.), art. 9 ust. 1 pkt 2, art. 55 pkt 1, art. 57 i art. 58 ust. 1 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, poz. 1431 ze zm.),

Zarząd Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie
uchwala, co następuje:

§ 1

W wyniku rozpatrzenia protestu wniesionego w dniu 31 maja 2019 r. przez Tomasza Dudka prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowo-Uslugowo-Produkcyjna "TIGER" Tomasz Dudek od negatywnej oceny formalnej wniosku pn. „*Rozwój oferty produktowo-usługowej firmy "TIGER" Tomasz Dudek*”, nr RPPK.01.04.01-18-0149/19, złożonego w ramach naboru nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-005/18 dla Osi priorytetowej I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, Działania 1.4 Wsparcie MŚP, Poddziałania 1.4.1 Dotacje bezpośrednie, Typ projektu Rozwój MŚP Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020

nie uwzględnia się protestu.

§ 2

Uzasadnienie rozstrzygnięcia protestu stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

§ 3

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.



MARSZAŁEK WOJEWÓDZTWA
Władysław Ortyl

Uzasadnienie rozstrzygnięcia protestu wniesionego dnia 31 maja 2019 r. przez Tomasza Dudka prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowo-Usługowo-Produkcyjna "TIGER" Tomasz Dudek od negatywnej oceny formalnej wniosku pn. *Rozwój oferty produktowo-usługowej firmy "TIGER" Tomasz Dudek*", nr RPPK.01.04.01-18-0149/19, złożonego do dofinansowania w ramach naboru nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-005/18 dla Osi priorytetowej I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, Działania 1.4 Wsparcie MŚP, Poddziałania 1.4.1 Dotacje bezpośrednie, Typ projektu Rozwój MŚP Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020.

Zgodnie z art. 53 ust. 1 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, poz. 1431 ze zm.) – dalej: ustawa wdrożeniowa, Wnioskodawcy, w przypadku negatywnej oceny jego projektu wybieranego w trybie konkursowym, przysługuje prawo wniesienia protestu w celu ponownego sprawdzenia złożonego wniosku w zakresie spełniania kryteriów wyboru projektów.

W rozumieniu art. 53 ust. 2 pkt 1) ustawy wdrożeniowej, negatywną oceną jest ocena w zakresie spełniania przez projekt kryteriów wyboru projektów, w ramach której projekt nie uzyskał wymaganej liczby punktów lub nie spełnił kryteriów wyboru projektów, na skutek czego nie może być wybrany do dofinansowania albo skierowany do kolejnego etapu oceny.

Zgodnie z art. 55 tej ustawy protest jest rozpatrywany przez Instytucję Zarządzającą, którą dla Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020, na podstawie art. 9 ust. 1 pkt 2 ustawy wdrożeniowej, jest Zarząd Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie (dalej: Zarząd Województwa, IZ RPO WP).

Na podstawie art. 57 ustawy wdrożeniowej Zarząd Województwa rozpatruje protest, weryfikując prawidłowość oceny projektu w zakresie:

- kryteriów wyboru projektów, z których oceną Wnioskodawca się nie zgadza,
- zarzutów o charakterze proceduralnym w zakresie przeprowadzonej oceny, jeżeli zdaniem Wnioskodawcy naruszenia takie miały miejsce.

Zgodnie z art. 14 ust. 10 ustawy wdrożeniowej kryteria wyboru projektów zatwierdzane są przez Komitet Monitorujący.

W niniejszej sprawie przez kryteria wyboru projektów, o których mowa w art. 53 ust. 1, art. 54 ust. 2 pkt 4 oraz art. 57 ustawy wdrożeniowej rozumie się „*Kryteria wyboru projektów dla poszczególnych osi priorytetowych, działań i poddziałań RPO WP 2014-2020 – Zakres EFRR*” przyjęte przez Komitet Monitorujący RPO WP 2014-2020 uchwałą nr 127/XIV/2018 z dnia 14 września 2018 r. w sprawie zmiany uchwały nr 19/III/2015 Komitetu Monitorującego Regionalny Program Operacyjny Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020 z dnia 25 września 2015 r. w sprawie zatwierdzenia kryteriów wyboru projektów dla osi priorytetowych I – VI Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020, współfinansowanych ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego (dalej: kryteria).

Postępowanie konkursowe prowadzone jest w oparciu o obowiązujące przepisy prawa polskiego i unijnego oraz:

- „*Szczegółowy Opis Osi Priorytetowych Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020 (SZOOP)*” przyjęty Uchwałą Zarządu Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie nr 474/10013/18 z dnia 18 września 2018 r. w sprawie zmiany uchwały Nr 76/1709/15 Zarządu Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie z dnia 14 lipca 2015 r. w sprawie przyjęcia Szczegółowego Opisu Osi Priorytetowych Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020 (dalej: Uszczegółowienie, SZOOP),
- Regulamin konkursu, w tym przypadku „*Regulamin konkursu zamkniętego dla naboru wniosków o dofinansowanie projektów ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach I osi priorytetowej, Działanie 1.4 Wsparcie MŚP, Poddziałanie 1.4.1 Dotacje bezpośrednie, Typ projektu: Rozwój MŚP Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020 – Numer RPPK.01.04.01-IZ-00-18-005/18*” przyjęty Uchwałą Zarządu Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie nr 476/10077/18 z dnia 25 września 2018 r. w sprawie przyjęcia Regulaminu konkursu zamkniętego dla naboru wniosków o dofinansowanie projektów ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach I Osi priorytetowej, Działania 1.4 Wsparcie MŚP, Poddziałanie 1.4.1 Dotacje bezpośrednie, Typ projektu: Rozwój MŚP Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014-2020 (dalej: Regulamin konkursu).

Kryteria wyboru projektów, o których mowa wyżej stanowią Załącznik nr 6 do Regulaminu konkursu oraz załącznik nr 3a do Uszczegółowienia i zgodnie z § 16 część A, ust. 1 Regulaminu konkursu ocena wniosków dokonywana jest w oparciu o nie.

Niniejsza sprawa rozstrzygana jest w następującym stanie faktycznym:

W dniu 28 lutego 2019 r. Tomasz Dudek prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowo-Usługowo-Produkcyjna "TIGER" Tomasz Dudek (dalej: Wnioskodawca) złożył do IZ RPO WP wniosek o dofinansowanie projektu pn. *Rozwój oferty produktowo-usługowej firmy "TIGER" Tomasz Dudek*. Wniosek został zarejestrowany pod nr RPPK.01.04.01-18-0149/19, a następnie poddany weryfikacji warunków formalnych oraz ocenie formalnej.

Zgodnie z punktami B.1 i B.2 wniosku o dofinansowanie głównym celem projektu jest:

1. wejście do nowych sektorów związanych z mechaniką pojazdów, rozszerzanie oraz zwiększanie różnorodności oferowanych usług oraz ich dywersyfikację za pomocą nowoczesnych technologii,
2. wdrożenie opatentowanej technologii produkcji biobójczych filtrów kabinowych pojazdów,
3. podejmowanie zleceń usług diagnostyki i serwisu aut hybrydowych i elektrycznych,
4. inwestycja przebiegać będzie dwuetapowo:
 - a) I etap - budowa budynku hali z częścią biurowo-serwisowo-produkcyjną, jednostanowiskowej myjni bezdotykowej wraz z przyłączem mediów, instalacjami sanitarnymi, wentylacyjnymi, elektrycznymi, teletechnicznymi oraz zagospodarowaniem terenu,
 - b) II etap - zakup wyposażenia (tj. podnośnik 2-kolumnowy, podnośnik nożycowy, podnośnik 4-kolumnowy, podnośnik elektro-hydrauliczny, podnośnik osiowy, system pomiarowy geometrii z kamerami, linia diagnostyczna, napylarka, szarpak hydrauliczny, podnośnik kanałowy, kamera termowizyjna, stacja klimatyzacji, system diagnostyczny) dla potrzeb produkcyjnych i świadczenia szerokiego zakresu usług serwisowych pojazdów.

Wnioskodawca wskazał w punkcie C.1 wniosku o dofinansowanie jako datę rozpoczęcia realizacji projektu dzień 1 czerwca 2019 r., natomiast jako planowaną datę zakończenia realizacji projektu - dzień 30 czerwca 2021 r.

Zgodnie z punktem A.5 wniosku o dofinansowanie wartość ogółem projektu wynosi 4 902 472,50 zł, w tym wydatki kwalifikowalne to 3 985 750,00 zł zaś dofinansowanie z UE – 2 590 737,50 zł.

IZ RPO WP dokonując weryfikacji warunków formalnych wniosku stwierdziła występowanie w dokumentacji uchybień, w związku z powyższym w dniu 11.03.2019 r., pismem znak: WP-II.432.4.149.2019.DK, wezwano Wnioskodawcę do uzupełnień, które zostały przedłożone w Instytucji Zarządzającej w dniu 18.03.2019 r.

Następnie IZ RPO WP na etapie oceny formalnej w dniu 11 kwietnia 2019 r., pismem znak: WP-II.432.4.149.2019.DK, wezwwała Wnioskodawcę między innymi o weryfikację załącznika nr 5 do wniosku pn. *Dokument, potwierdzający prawo do dysponowania nieruchomością*. IZ RPO WP w piśmie wskazała Wnioskodawcy, że: „Zgodnie z Regulaminem konkursu należy mieć na uwadze, iż Wnioskodawca musi posiadać prawo do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu a tytułem prawnym do dysponowania nieruchomością może być wyłącznie prawo własności lub prawo wieczystego użytkowania. Jak wynika z przedłożonych dokumentów (wydruk z księgi wieczystej) działka nr 385/2, na której ma być realizowana inwestycja stanowi współwłasność majątkową małżeńską. W związku z powyższym, brak jest spełnienia warunku konkursu, o którym mowa powyżej, a co za tym idzie brak spełnienia kryterium wyboru projektów „Kwalifikowalności zakresu rzeczowego projektu”. Jednak zgodnie z art. 45 ust.3 ustawy wdrożeniowej oraz zapisami zał. nr 3 do SzOOP istnieje możliwość poprawy/uzupełnienia projektu w zakresie niniejszego kryterium. W sytuacji gdy Wnioskodawca zdecyduje się na poprawę projektu w ww. zakresie proszę o przedłożenie stosownych dokumentów potwierdzających spełnienie powyższego kryterium. Przypominam jednocześnie, że warunek o którym mowa powyżej powinien być spełniony min. na dzień złożenia wniosku o dofinansowanie zgodnie z § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu.”

W odpowiedzi na powyższe Wnioskodawca w dniu 19 kwietnia 2019 r. przedłożył uzupełnienia do wniosku o dofinansowanie. Natomiast w stosunku do załącznika nr 5 Wnioskodawca przedstawił wyjaśnienia, w których powołując się na zapisy Kodeksu cywilnego i Kodeksu rodzinno-opiekuńczego stwierdził, iż wypełnia zapisy kryterium wyboru projektu Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu oraz wskazany zapis Regulaminu konkursu. Ponadto Wnioskodawca załączył do uzupełnień Oświadczenie Pani Julity Dudek z dnia 28.02.2019 r., wskazujące, że została ona poinformowana o planach inwestycyjnych swojego męża Tomasza Dudka związanych z ubieganiem się o wsparcie na realizację inwestycji w ramach projektu „Rozwój MŚP RPO WP 2014-2020” na działce 385/2 obręb 218. W ww. oświadczeniu Pani Julita Dudek zadeklarowała, że zapoznała się z Regulaminem konkursu oraz z całością dokumentacji konkursowej i wyraża zgodę na złożenie przez jej męża wniosku w konkursie, jak również na ustanowienie zabezpieczenia prawidłowej realizacji projektu i ewentualną egzekucję z majątku wspólnego, w szczególności z nieruchomości, na której ma być realizowana inwestycja.

Wniosek został oceniony negatywnie pod względem formalnym, gdyż nie spełnił kryterium formalnego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*. IZ RPO WP poinformowała Wnioskodawcę o negatywnej ocenie formalnej wniosku pismem z dnia 8 maja 2019 r., znak: WP-II.432.4.149.2019.DK, doręczonym w dniu 17 maja 2019 r.

Od oceny tej Wnioskodawca złożył w dniu 31 maja 2019 r. protest, w którym kwestionuje prawidłowość oceny wniosku dokonanej pod kątem spełniania ww.

kryterium. Zdaniem Wnioskodawcy stan faktyczny nie budzi wątpliwości - Tomasz Dudek wraz z Julitą Dudek są właścicielami nieruchomości. Nieruchomość ta jest objęta ustawową wspólnością majątkową małżeńską, co nie oznacza, że Wnioskodawca nie spełnia warunku, o którym mowa w § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu. Wnioskodawca stwierdza, że na dzień złożenia wniosku posiadał prawo do dysponowania nieruchomością, a tytułem prawnym do dysponowania nieruchomością było prawo własności. Zdaniem Wnioskodawcy spełnił on kryterium formalne standardowe pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*. Wnioskodawca powołuje się na Kodeks cywilny, wskazując, że współwłasność nie jest instytucją samodzielną, lecz stanowi odmianę własności, a współwłaścicielom przysługują idealne udziały we wspólnym prawie. Wnioskodawca dalej pisze, że współwłasność powstała z mocy samego prawa, ponieważ prowadzi on działalność gospodarczą jako osoba fizyczna, a jednocześnie pozostaje w związku małżeńskim objętym ustrojem wspólności majątkowej. Wnioskodawca powołuje się na *Kodeks rodzinny i opiekuńczy* zgodnie, z którym wspólność majątkowa obejmuje przedmioty majątkowe nabyte w czasie jej trwania przez oboje małżonków lub przez jednego z nich, stanowiąc w ten sposób majątek wspólny. Wnioskodawca podkreśla, że sytuacji nie zmieniłby nawet fakt, gdyby tylko jeden ze współmałżonków był stroną umowy, na podstawie której nabyto by przedmiotową nieruchomość, a nawet okoliczność, że tylko jedno ze współmałżonków zostałoby ujawnione w księdze wieczystej. Wnioskodawca powołuje się na wyroki sądów, które w jego opinii zajmują analogiczne stanowisko. Wnioskodawca wskazuje, że Regulamin konkursu nie używa pojęcia „wyłączna własność”, ani też nie wskazuje wyraźnie, że w ramach konkursu własność w postaci ustawowej małżeńskiej wspólności majątkowej nie spełnia wymagań analizowanego kryterium. Wnioskodawca stwierdza, że tylko wyraźne wyłączenie takiej postaci prawa do dysponowania nieruchomością dawałoby uprawnienie do przyznania negatywnej oceny formalnej złożonego wniosku. Ewentualna nieprecyzyjność tego sformułowania nie może wywołać negatywnych skutków dla Wnioskodawcy. Podsumowując Wnioskodawca stwierdza, że posiada prawo do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu, na podstawie tytułu prawnego jakim jest prawo własności, a zatem spełnił kryterium pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*.

Odnosząc się do postawionych w proteście zarzutów Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym na lata 2014-2020 – Zarząd Województwa Podkarpackiego, stwierdza iż protest nie zasługuje na uwzględnienie.

Wskazać trzeba w pierwszej kolejności, że w ramach przedmiotowego naboru Regulamin konkursu w § 16 część B ust. 5 stanowi, iż: „*Warunkiem pozytywnej oceny formalnej jest spełnienie przez projekt wszystkich kryteriów formalnych. Jeżeli projekt nie spełnia choćby jednego kryterium, uzyskuje ocenę negatywną.*” Ponadto Regulamin konkursu w § 16 część B ust. 3 wskazuje, że: „*Ocena formalna jest oceną*

0/1, co oznacza, że weryfikacja dokonywana jest pod kątem spełnienia lub niespełnienia danego kryterium”.

Wniosek został uznany za niespełniający kryterium formalnego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*. W ramach tego kryterium weryfikowane jest czy:

- zakres rzeczowy projektu jest zgodny z celem działania i typem projektu wymienionymi w SZOOP obowiązującym na dzień ogłoszenia naboru wniosków;
- zakres rzeczowy projektu jest zgodny z szczegółowymi zasadami określonymi w regulaminie konkursu;
- zakres rzeczowy projektu jest zgodny z wytycznymi wydanymi przez ministra właściwego ds. rozwoju regionalnego;
- projekt jest realizowany na terenie województwa podkarpackiego;
- uzupełnienia projektu zostały dokonane prawidłowo;
- wnioskodawca nie złożył w ramach konkursu więcej wniosków niż określono w regulaminie konkursu. Weryfikacja wnioskodawcy w tym zakresie dokonywana jest na podstawie nr NIP.

Zgodnie z wyjaśnieniem do tego kryterium istnieje możliwość poprawy/uzupełnienia projektu w zakresie ww. kryterium (zgodnie z art. 45 ust. 3 ustawy wdrożeniowej).

W niniejszej sprawie przyczyną niespełnienia analizowanego kryterium jest niezgodność zakresu rzeczowego ze szczegółowymi zasadami określonymi w § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu, poprzez brak wymaganego w niniejszym konkursie tytułu prawnego do dysponowania nieruchomością, tj. prawa własności lub prawa wieczystego użytkowania.

Zgodnie z § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu: *„Infrastruktura nabyta lub wytworzona w ramach projektu musi być zlokalizowana w województwie podkarpackim. Wnioskodawca na dzień złożenia wniosku o dofinansowanie musi posiadać prawo do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu. Tytułem prawnym do dysponowania nieruchomością może być wyłącznie prawo własności lub prawo wieczystego użytkowania”.*

Natomiast cytując *Instrukcję przygotowania załączników do wniosku o dofinansowanie, Regionalny Program Operacyjny Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020, Oś priorytetowa I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, Działanie 1.4 Wsparcie MŚP, Poddziałanie: 1.4.1 Dotacje bezpośrednie, Typ projektu: Rozwój MŚP (regionalna pomoc inwestycyjna), Nabór nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-005/18, stanowiącą załącznik nr 4 do Regulaminu konkursu, jako załącznik nr 5 do wniosku pn. Dokument, potwierdzający prawo do dysponowania nieruchomością należało*

przedłożyć odpis z księgi wieczystej lub wydruk z elektronicznej księgi wieczystej dostępny na stronie internetowej www.ekw.ms.gov.pl, potwierdzający posiadanie przez Wnioskodawcę na dzień złożenia wniosku o dofinansowanie prawa do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu.

Ponadto na etapie trwania naboru wniosków o dofinansowanie w ramach konkursu nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-005/18 ogłoszonego w działaniu 1.4 Instytucja Zarządzająca udzielała odpowiedzi na indywidulane zapytania Wnioskodawców. Celem zapewnienia równego dostępu do wsparcia w ramach konkursu ww. pytania i odpowiedzi zamieszczane były pod następującym adresem strony internetowej IZ RPO WP: <https://rpo.podkarpackie.pl/index.php/pytania-i-odpowiedzi/dzialanie-1-4/rozwoj-msp-nabor-2018>. Na etapie zadawania pytań wątpliwości w ramach przedmiotowego konkursu budziły uregulowania § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu dot. obowiązku posiadania tytułu prawnego do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu wynikającego wyłącznie z prawa własności lub prawa wieczystego użytkowania. Między innymi zadano pytanie czy przedsiębiorca prowadzący jednoosobową działalność gospodarczą – będący w związku małżeńskim i nie posiadający rozdzielności majątkowej – składając wniosek aplikacyjny na przedsięwzięcie obejmujące inwestycję na działce będącej małżeńską współwłasnością majątkową zostanie wykluczony na etapie oceny formalnej wniosku.

W odpowiedzi na powyższe wątpliwości Instytucja Zarządzająca wskazała, iż: *„Zgodnie z zapisami Regulaminu konkursu (§ 4 ust. 8) Infrastruktura nabyta lub wytworzona w ramach projektu musi być zlokalizowana w województwie podkarpackim. Wnioskodawca na dzień złożenia wniosku o dofinansowanie musi posiadać prawo do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu. Tytułem prawnym do dysponowania nieruchomością może być wyłącznie prawo własności lub prawo wieczystego użytkowania. W przedstawionej sytuacji tj. w przypadku gruntu będącego własnością Wnioskodawcy, który prowadzi jednoosobową działalność gospodarczą i jego współmałżonka, wspomniany wyżej warunek Regulaminu nie jest zachowany. Zatem projekt nie może uzyskać dofinansowania w ramach niniejszego konkursu.”*

Należy stwierdzić, że IZ RPO WP korzystając z uprawnienia danego jej przez ustawodawcę, określiła wymagania dotyczące realizacji projektów w niniejszym konkursie. Instytucja Zarządzająca działając zgodnie z art. 41 ust 1 ustawy wdrożeniowej przeprowadza konkurs na podstawie określonego przez siebie regulaminu. Regulamin konkursu jest dokumentem wiążącym zarówno Instytucję Zarządzającą jak i Wnioskodawców biorących udział w niniejszym naborze. Na szczególną rolę jaką pełni Regulamin konkursu w postępowaniu konkursowym zwrócił uwagę Wojewódzki Sąd Administracyjny w Poznaniu w wyroku z dnia 22 marca 2018 r. o sygn. akt: III SA/Po 69/18: *„Mając na uwadze normatywny charakter regulaminu konkursu stwierdzić należy, że jako akt tworzący system realizacji odpowiednich programów, przyjętych na podstawie stosownych umocowań*

ustawowych, przyznanych instytucjom zarządzającym, regulamin konkursu, określany m.in. jako swoiste bądź niezorganizowane źródło prawa, stanowi kryterium oceny legalności rozstrzygnięcia konkursowego, łącznie z odpowiednimi przepisami prawa powszechnie obowiązującego. Regulamin stanowi swoiste uszczegółowienie, które wynika ze szczególnego charakteru prowadzonego postępowania konkursowego. W zależności od rodzaju przyjętego sposobu realizacji postępowania konkursowego w regulaminie sprecyzowane są wymogi konkursowe, które obowiązują wnioskodawców ubiegających się o dofinansowanie.”

Wnioskodawca w pkt A.8 wniosku pn. *Miejsce realizacji projektu* określił, że projekt realizowany będzie na terenie województwa podkarpackiego w miejscowości Rzeszów. Natomiast w pkt B.3 Biznesplanu pn. *Miejsce realizacji projektu* wskazał jako miejsce realizacji projektu działkę nr 385/2, obręb 218 Wilkowyja Pn. zlokalizowaną w miejscowości Rzeszów, zaś celem potwierdzenia posiadania prawa do dysponowania ww. nieruchomością wskazał następujący numer księgi wieczystej RZ1Z/00204355/9.

Natomiast jak wynika z przedłożonego w ramach załącznika nr 5 do wniosku wydruku z elektronicznej księgi wieczystej nr RZ1Z/00204355/9, stan z dnia 26.02.2019 r., prowadzonej przez Sąd Rejonowy w Rzeszowie, VII Wydział ksiąg wieczystych, właścicielami działki nr 385/2, obręb 218 Wilkowyja Pn. zlokalizowanej w miejscowości Rzeszów są Tomasz Dudek i Julita Dudek, których wielkość udziału w prawie wynosi 1/1. Dodatkowo w księdze wieczystej znalazły się zapisy świadczące o tym, że jest to wspólność ustawowa majątkowa małżeńska.

Taki stan rzeczy opisany we wniosku o dofinansowanie i załącznikach wskazuje, iż zakres rzeczowy przedmiotowego projektu nie jest zgodny ze szczegółowymi zasadami określonymi w § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu. Wnioskodawca nie posiada tytułu prawnego do dysponowania nieruchomością, na której ma realizować projekt, jakim jest prawo własności lub użytkowania wieczystego.

Z uwagi na fakt, iż w przypadku Wnioskodawcy nieruchomość, o której mowa wyżej objęta jest ustawową wspólnością majątkową małżeńską należy sięgnąć do przepisów ustawy z dnia 25 lutego 1964 r. Kodeks rodzinny i opiekuńczy (Dz. U. z 2017 r., poz. 682 z późn. zm.) – dalej: k.r.o., regulujących ustrój majątkowy małżeński oraz przepisów ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2019, poz. 1145 t.j.) - dalej: k.c., regulujących prawo własności i inne prawa rzeczowe.

Zgodnie z art. 31 § 1 k.r.o. z chwilą zawarcia małżeństwa powstaje między małżonkami z mocy ustawy wspólność majątkowa (wspólność ustawowa) obejmująca przedmioty majątkowe nabyte w czasie jej trwania przez oboje małżonków lub przez jednego z nich (majątek wspólny). Przedmioty majątkowe nieobjęte wspólnością ustawową należą do majątku osobistego każdego z małżonków. Każdy z małżonków może samodzielnie zarządzać majątkiem wspólnym, chyba że przepisy ustawy stanowią inaczej. Wykonywanie zarządu obejmuje czynności, które dotyczą przedmiotów majątkowych należących do majątku wspólnego, w tym czynności

zmierzające do zachowania tego majątku (art. 36 § 2). Przedmiotami majątkowymi służącymi małżonkowi do wykonywania zawodu lub prowadzenia działalności zarobkowej małżonek ten zarządza samodzielnie. W razie przemijającej przeszkody drugi małżonek może dokonywać niezbędnych bieżących czynności (art. 36 § 3). Zgodnie zaś z art. 36¹ § 1 k.r.o. małżonek może sprzeciwić się czynności zarządu majątkiem wspólnym zamierzonej przez drugiego małżonka, z wyjątkiem czynności w bieżących sprawach życia codziennego lub zmierzającej do zaspokojenia zwykłych potrzeb rodziny albo podejmowanej w ramach działalności zarobkowej.

Z istoty cytowanych przepisów k.r.o. regulujących wspólność majątkową wynika, że jest to wspólność bezudziałowa. Każdy przedmiot wchodzący w skład majątku objętego wspólnością majątkową małżeńską staje się przedmiotem bezudziałowej współwłasności czyli wspólności małżonków. W orzecznictwie przeważa pogląd, zgodnie z którym wspólność ustawowa, która jest ściśle związana ze stosunkiem prawnym o charakterze osobistym zachodzącym między małżonkami (małżeństwem), jest współwłasnością łączną uregulowaną w kodeksie cywilnym.¹

Definicję współwłasności zawiera art. 195 k.c. W myśl tego przepisu ze współwłasnością mamy do czynienia gdy własność tej samej rzeczy przysługuje niepodzielnie kilku osobom. Przedmiotem wspólnego prawa jest jedna rzecz, wspólne prawo przysługuje kilku osobom niepodzielnie, żadnemu ze współwłaścicieli nie przysługuje wyłączone prawo do fizycznie określonej części rzeczy, lecz każdy ze współwłaścicieli ma jednakowe prawo do całej rzeczy, ograniczone jedynie takim samym prawem innych współwłaścicieli. Zarząd i sposób korzystania z rzeczy wspólnej określa ustawa lub umowa lub orzeczenie sądu. Współwłasność jest albo współwłasnością w częściach ułamkowych albo współwłasnością łączną przy czym współwłasność łączną regulują przepisy dotyczące stosunków, z których ona wynika. (art. 196 k.c.).

Cechami charakterystycznymi współwłasności łącznej, zwanej w doktrynie współwłasnością do niepodzielnej ręki, są bezudziałowość oraz trwałe powiązanie

¹ Patrz wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z dnia 6 lutego 2019 sygn. akt. I ACa 207/18: „*Majątek wspólny musi być traktowany tak jak każda inna prawnie wyodrębniona masa majątkowa. Wspólność ustawowa, jako ściśle związana ze stosunkiem prawnym o charakterze osobistym zachodzącym między małżonkami (małżeństwem), jest współwłasnością łączną (art. 196 § 1 k.c.). Jej charakterystycznymi, istotnymi cechami, różniącymi ją od współwłasności w częściach ułamkowych, jest to, że:*

1) jest to wspólność bezudziałowa,

2) w czasie jej trwania małżonkowie nie mogą rozporządzać swoimi prawami do majątku wspólnego i nie mogą wyzbyć się ich na rzecz osób trzecich, a co więcej, stosownie do art. 35, żadne z małżonków nie może rozporządzić ani nawet zobowiązać się do rozporządzenia udziałem, który w razie ustania wspólności przypadnie mu w majątku wspólnym lub w poszczególnych przedmiotach należących do tego majątku, ani żądać podziału majątku wspólnego.

Poza tym, w odróżnieniu od współwłasności w częściach ułamkowych, która jest prawem własności kilku osób do jednej rzeczy, wspólność ustawowa jest współnością masy majątkowej mieszczącej się w pojęciu mienia określonego w art. 44 k.c., mogącej obejmować wiele różnych praw majątkowych (własność, użytkowanie wieczyste, ograniczone prawa rzeczowe, prawa obligacyjne) (Piasecki Kazimierz (red.), Kodeks rodzinny i opiekuńczy. Komentarz, wyd. V, opublikowano: LexisNexis 2011, LEX).”

Patrz także: Wyrok Trybunału Konstytucyjnego z dnia 14 lipca 2015 r., sygn. akt. SK 26/14.

z konkretnym stosunkiem prawnym, bez którego współwłasność łączna nie może istnieć. Bezudziałowość oznacza, że własność nieruchomości przysługuje w całości każdemu współwłaścicielowi (niesamodzielnie, lecz łącznie z innymi współwłaścicielami, którym własność ta przysługuje również w całości). Nie występują tu udziały we własności rozumiane jako jej ułamkowe części. Jak już wykazano przykładem takiej współwłasności jest m.in. wspólność majątkowa małżeńska, ściśle związana ze stosunkiem prawnym o charakterze osobistym zachodzącym między małżonkami.

Współwłasność odróżnić należy od własności uregulowanej w art. 140 k.c. Własność jest najszerszą formą korzystania z rzeczy. Z definicji własności znajdującej się w art. 140 k.c. wynika, że *„W granicach określonych przez ustawy i zasady współżycia społecznego właściciel może, z wyłączeniem innych osób, korzystać z rzeczy zgodnie ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem swego prawa, w szczególności może pobierać pożytki i inne dochody z rzeczy. W tych samych granicach może rozporządzać rzeczą.”*

Granice własności wyznaczają przepisy ustaw, zasady współżycia społecznego, społeczno-gospodarcze przeznaczenie własności. Własność została ukształtowana jako najpełniejsze, skuteczne erga omnes prawo do władania rzeczą. Jest to prawo podstawowe w tym sensie, że z niego wywodzą się słabsze prawa i rozwijają się różne kategorie prawne, a co za tym idzie, większość instytucji prawa cywilnego jest w sposób mniej lub bardziej bezpośredni związana z własnością, która jest ważną kategorią także w obrębie innych gałęzi prawa. Własność jako prawna forma aropriacji jest więc pierwotna w stosunku do innych form władania rzeczami, które z niej się wywodzą. Jest ona zatem najprostszą, najszerszą i najbardziej bezpośrednią prawną formą władania rzeczą.²

Celem odróżnienia prawa współwłasności od własności, można sięgnąć do podziału praw rzeczowych ukształtowanego w księdze II Kodeksu cywilnego pn. *Własność i inne prawa rzeczowe*. Kategorie praw rzeczowych stanowią: własność (uregulowana w tytule I, dziale II, III i V k.c.), z której wyodrębnia się współwłasność (uregulowaną w tytule I, dziale IV k.c.), użytkowanie wieczyste (uregulowane w tytule II k.c.) oraz prawa rzeczowe ograniczone (uregulowane w tytule III k.c.). Sam fakt uregulowania prawa własności i współwłasności w tym samym tytule, odrębnych działach nie może stanowić podstawy do utożsamiania prawa współwłasności z własnością. Współwłasność jest pochodną prawa własności, niemniej jednak powyższe nie uprawnia do traktowania tych tytułów prawnych jako tożsamyh. Współwłasność od własności w głównej mierze odróżnia brak wyłącznego władztwa nad rzeczą – w przypadku współwłasności prawo posiadania rzeczy, prawo korzystania z rzeczy i pobierania z niej pożytków przysługuje każdemu

² Fras Mariusz (red.), Habdas Magdalena (red.), Kodeks cywilny. Komentarz. Tom II. Własność i inne prawa rzeczowe (art. 126-352)

współwłaścicielowi niepodzielnie, podczas gdy w przypadku prawa własności wykonywanie ww. praw przysługuje tylko jednemu podmiotowi – właścicielowi.

Wskazuje się, że brak kompleksowej regulacji prawnej analizowanego rodzaju współwłasności, czyli wspólności majątkowej (wspólność ustawowa) wynika z tego, że jej specyfika jest uzależniona od specyfiki stosunku podstawowego, z którego się wywodzi, ze względu m.in. na odmienną funkcję, jaką pełni (np. stanowiąc „zaplecze ekonomiczne” związku małżeńskiego). Z uwagi na fakt, iż w polskim ustawodawstwie brak jest ogólnej regulacji wspólności praw, to należy uznać, że do wspólności praw rzeczowych, a także innych praw podmiotowych, w kwestiach nieuregulowanych stosować należy odpowiednio przepisy o współwłasności rzeczy. W piśmiennictwie wskazuje się, że zawarcie małżeństwa z ustrojem wspólności ustawowej odnośnie do rzeczy wchodzących w skład wspólności ustawowej małżonków jest przykładem powstania współwłasności, na co wskazywano już w niniejszym uzasadnieniu.

Mając na uwadze obowiązujący stan prawny, w szczególności zapisy Kodeksu cywilnego oraz Kodeksu rodzinnego i opiekuńczego wskazać należy, iż IZ RPO WP prawidłowo dokonała interpretacji zapisów dotyczących własności i innych praw rzeczowych. Oddzielenie własności od współwłasności, zarówno ułamkowej jak i łącznej, ma swoje uzasadnienie w cytowanych w niniejszej uchwale zapisach ww. kodeksów. Wnioskodawca miał zapewnić niczym nieograniczoną możliwość dysponowania nieruchomością, na której będzie realizowana inwestycja zarówno w trakcie realizacji projektu jak i w okresie jego trwałości. IZ RPO WP enumeratywnie wymieniła w § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu dwie formy prawa do dysponowania nieruchomością, tj. własność i wieczyste użytkowanie, tworząc katalog zamknięty. Wykazanie przez Wnioskodawcę każdego innego prawa do dysponowania nieruchomością takiego jak współwłasność, dzierżawa, najem nie spełniało warunku ustanowionego Regulaminem konkursu, a co za tym idzie skutkowało negatywną oceną wniosku. Należy zaznaczyć, że dopuszczenie, na etapie oceny wniosku o dofinansowanie, innej formy dysponowania nieruchomością prowadziłoby do interpretacji rozszerzającej ww. zapisu Regulaminu konkursu, prowadząc do nierównego traktowania Wnioskodawców. Odnosząc się do zarzutów podniesionych w proteście stwierdza się, że jeżeli dopuszczono by współwłasność jako formę dysponowania nieruchomością to w przypadku osób prowadzących działalność gospodarczą dochodziłoby do sytuacji, w której to współmałżonek byłby pośrednim współodbiorcą wsparcia przeznaczonego wyłącznie Wnioskodawcy. Należy mieć bowiem na względzie, że w trakcie trwania małżeństwa (lub do czasu zniesienia wspólności) każdy przedmiot objęty majątkiem wspólnym małżonków należy jednocześnie do każdego z małżonków. Powyższe oznacza, że każdemu z małżonków przysługuje prawo posiadania rzeczy, korzystania z niej i pobierania pożytków. Co więcej małżeńska wspólność majątkowa prowadzi nie tylko do powstania współwłasności określonych rzeczy, ale także wspólności całych mas majątkowych i praw.

IZ RPO WP wprost wskazała w Regulaminie konkursu, że Wnioskodawca, czyli w tym przypadku osoba fizyczna prowadząca działalność gospodarczą, tj. Tomasz Dudek prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowo-Usługowo-Produkcyjna "TIGER" Tomasz Dudek, którego dane znajdują się w punkcie A.2 wniosku o dofinansowanie pn. *Nazwa Wnioskodawcy*, musi posiadać prawo do dysponowania nieruchomością na dzień złożenia wniosku, zaś tytułem prawnym od dysponowania nieruchomością w przedmiotowym konkursie może być wyłącznie prawo własności lub prawo wieczystego użytkowania nieruchomości, które w niniejszej sprawie miało być udokumentowane poprzez przedłożenie odpisu księgi wieczystej potwierdzającej prawo do dysponowania nieruchomością na cele związane z realizacją projektu. Na podstawie przedłożonego przez Wnioskodawcę wydruku z elektronicznej księgi wieczystej stwierdzono, iż projekt ma być realizowany na nieruchomości, która stanowi wspólność ustawową majątkową małżeńską Pana Tomasza Dudka oraz Pani Julity Dudek, co oznacza że nie jest wyłączną własnością Wnioskodawcy, czyli nie wpisuje się w katalog ustanowiony regułami konkursu. Bezsprzecznie załączone do wniosku na etapie oceny formalnej oświadczenie współmałżonka o wyrażeniu zgody na dysponowanie nieruchomościami na potrzeby realizacji projektu nie stanowi żadnej ze wskazanych powyżej wyłącznych, literalnie wymienionych form władania nieruchomością przez Wnioskodawcę. Wnioskodawca powinien być wyłącznym właścicielem nieruchomości, na której planowana jest inwestycja. Tym samym należy stwierdzić, że zarzuty podniesione w proteście nie stanowią okoliczności prowadzących do uwzględnienia protestu i stwierdzenia, iż spełnione zostało kryterium formalne standardowe pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*.

Skarżący w momencie przystąpienia do konkursu zaakceptował i zobowiązał się do przestrzegania regulacji konkursowych, na identycznych zasadach jak inni potencjalni Wnioskodawcy. § 2 ust. 24 Regulaminu stanowi, że *„Przystąpienie do konkursu jest równoznaczne z akceptacją przez wnioskodawcę postanowień niniejszego Regulaminu oraz jego załączników”*. Dodatkowo Wnioskodawca składając wniosek o dofinansowanie w Tabeli F.1 oświadczył, że zapoznał się z treścią Regulaminu konkursu oraz dokumentami stanowiącymi jego załączniki i zaakceptował zasady z nich wynikające.

Wnioskodawca miał dostęp do dokumentacji konkursowej i to na nim spoczywa obowiązek prawidłowego przygotowania projektu, ocenianego zgodnie z zasadami wynikającymi z Regulaminu konkursu. W orzecznictwie sądowym w sprawach dotyczących oceny wniosków (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie z dnia 23 stycznia 2017 r., sygn. akt I SA/Rz 934/16) przyjęto stanowisko, zgodnie z którym to na Wnioskodawcy ubiegającym się o dofinansowanie w ramach danego konkursu spoczywa obowiązek rzetelnego i wyczerpującego przygotowania wniosku. Wnioskodawca zatem przystępując do konkursu, winien znać w pełni jego zasady, gdyż są one publikowane i dostępne dla wszystkich w jednakowy sposób. Każdy uczestnik konkursu wyraża akceptację dla zasad konkursu i w dalszych swych

działaniach w postępowaniu konkursowym, chcąc uzyskać pomoc, musi się do tych zasad precyzyjnie stosować. Obowiązek starannego przygotowania dokumentacji aplikacyjnej, zgodnie z wymogami konkursu, ciąży zawsze na Wnioskodawcy. Braki w złożonej dokumentacji, czy jej niespójność, skutkujące zakwestionowaniem spełnienia przez wniosek poszczególnych kryteriów dopuszczających, zasadniczo obciążają stronę wnioskującą. Podobnie w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 12 kwietnia 2018 r., sygn. akt: I GSK 149/18 Sąd stanął na stanowisku, iż skoro warunkiem koniecznym przyznania dofinansowania jest spełnianie przez projekt określonych Regulaminem konkursu i wynikających z przepisów prawa kryteriów wyboru projektów, to w świetle przedstawionych argumentów za uzasadnione uznać należy twierdzenie, że to podmiot wnioskujący o przyznanie wsparcia - a nie Instytucja odpowiedzialna za zarządzanie i realizację programu wsparcia - jest zobowiązany wykazać, że zgłaszany przezeń projekt kryteria te spełnia. Zadaniem wymienionej Instytucji jest ocena spełniania przez projekt tych kryteriów w oparciu o dane przedstawione przez samego Wnioskodawcę.

W wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego z dnia 31 stycznia 2017 r. sygn. akt I SA/Rz 933/16, zawarto stanowisko, iż *„przystępujący do konkursu powinien złożyć wniosek kompletny, powinien również posiadać wszelkie wymagane w trakcie konkursu dokumenty. Przystępując do konkursu bez takich dokumentów ponosi ryzyko niepowodzenia i negatywnej oceny formalnej.”*

Jednocześnie podkreślenia wymaga fakt, który potwierdza również Wojewódzki Sąd Administracyjny w Rzeszowie wyrokiem z dnia 14 listopada 2018 r. sygn. akt I SA/Rz 848/18, iż: *„Należy mieć na uwadze, że postępowanie konkursowe nie jest ”zwykłym” postępowaniem administracyjnym (przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego stosuje się w bardzo ograniczonym zakresie wskazanym w art. 50 ustawy wdrożeniowej), ale ma charakter szczególny, jego reguły są zasadniczo wyznaczone przez instytucję organizującą konkurs, która jest też autorem przepisów normujących zasady postępowania konkursowego. Udział beneficjentów w takim konkursie jest dobrowolny, a przystąpienie do konkursu oznacza zgodę na reguły postępowania określone w ogłoszeniu o naborze, regulaminie konkursu i powiązanych dokumentach.”*

Reasumując, przy uwzględnieniu wskazanego powyżej stanu prawnego oraz okoliczności faktycznych występujących w sprawie należy stwierdzić, że wniosek o dofinansowanie projektu nie spełnia kryterium formalnego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu* ze względu na to, iż zakres rzeczowy projektu jest niezgodny ze szczegółowymi zasadami określonymi w § 4 ust. 8 Regulaminu konkursu wskazującego, iż na dzień składania wniosku Wnioskodawca musi posiadać prawo do dysponowania nieruchomością na cele realizacji projektu.

W związku z tym po ponownym sprawdzeniu wniosku w zakresie spełniania kryterium wyboru projektów, wniosek otrzymuje ocenę negatywną.

Z uwagi na powyższe IZ RPO WP nie uwzględnia protestu.

Pouczenie

Na podstawie art. 61 ust. 1, 2, 3 ustawy wdrożeniowej, w terminie 14 dni od dnia otrzymania informacji o wyniku rozpatrzenia protestu, Wnioskodawca może w tym zakresie wnieść skargę bezpośrednio do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Rzeszowie – zgodnie z art. 3 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz.U. z 2018, poz. 1302 z późn. zm.).

Skarga wnoszona jest wraz z kompletną dokumentacją w sprawie obejmującą:

- wniosek o dofinansowanie projektu;
- informację o wynikach oceny projektu, o której mowa w art. 46 ust. 3 ustawy wdrożeniowej;
- wniesiony protest;
- informację, o której mowa w art. 58 ust. 1 albo ust. 4 pkt 2, art. 59 albo art. 66 ust. 2 pkt 1 ustawy wdrożeniowej;
- ewentualne załączniki.

Kompletna dokumentacja jest wnoszona w oryginale lub w uwierzytelnionej kopii. Skarga podlega wpisowi stałemu.

MARSZAŁEK WOJEWÓDZTWA
Władysław Ortyl

Otrzymują:

- 1) Firma Handlowo-Usługowo-Produkcyjna "TIGER" Tomasz Dudek, ul. Potockiego 59, 35-322 Rzeszów,
- 2) Pani Agnieszka Czuchra – Dyrektor Departamentu Wspierania Przedsiębiorczości,
- 3) a/a.