

**UCHWAŁA NR 1028/15**

**ZARZĄDU WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO**

**Z DNIA 23 GRUDNIA 2015r.**

**W SPRAWIE:**

**zwrotu przez Gminę Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna, części dofinansowania ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego udzielonego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013 na podstawie Umowy o dofinansowanie nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00 wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych**

**NA PODSTAWIE:**

Na podstawie art. 207 ust.1 pkt 3, art. 207 ust. 9 i art. 67 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.), w związku z art. 104 oraz art. 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267, z późn. zm.), art. 25 pkt 1 i art. 26 ust.1 pkt 15 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2014 r. poz. 1649, z późn. zm.), art. 41 ust. 2 pkt 4 oraz art. 46 ust. 2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2015 r., poz. 1392), uchwała się co następuje:

**§ 1**

Podejmuje się decyzję o zwrocie przez Gminę Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna części dofinansowania ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, udzielonego w latach 2010-2012 w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 -2013 na podstawie Umowy nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00, zgodnie z załącznikiem do wniosku.

**§ 2**

Uchwała wchodzi w życie z dniem jej podjęcia.

**WICEMARSZAŁEK**

**WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO**

**JAN MAĆKOWIAK**

**Załącznik Nr 1 do uchwały Zarządu Województwa Świętokrzyskiego nr 1028/15 z dnia 23.12.2015 r.**

EFRR.V-433-RPO-4.1- 44 -2015-AJ

Kielce, dnia 23.12.2015 r.

## **DECYZJA**

**Nr RPSW.IZ.UMWSW.04.01.00-26-202/08-2015/05**

podjęta przez Zarząd Województwa Świętokrzyskiego w składzie:

- Jan Maćkowiak – Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego
- Piotr Żołądek - Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego
- Agata Binkowska - Członek Zarządu Województwa Świętokrzyskiego

Na podstawie art. 207 ust.1 pkt 3, art. 207 ust. 9 i art. 67 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.), w związku z art. 104 oraz art. 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267, z późn. zm.), art. 25 pkt 1 i art. 26 ust.1 pkt 15 ustawy z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2014 r. poz. 1649, z późn. zm.), art. 41 ust. 2 pkt 4 oraz art. 46 ust.2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2015 r., poz. 1392), § 134, 135 i 140 ust. 7 Statutu Województwa Świętokrzyskiego (Uchwała nr XXXIII/554/09 Sejmiku Województwa Świętokrzyskiego z dnia 30 grudnia 2009 r. w sprawie ogłoszenia jednolitego tekstu Statutu Województwa Świętokrzyskiego),

w sprawie: zwrotu przez Gminę Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna części dofinansowania ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, udzielonego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013 na podstawie Umowy o dofinansowanie nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00

**Zarząd Województwa Świętokrzyskiego jako Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013 orzeka:**

1. Określa Gminie Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna, przypadającą do zwrotu kwotę środków w łącznej wysokości: **308 734,91 zł (słownie: trzysta osiem tysięcy siedemset trzydzieści cztery złote, 91/100)**, z tytułu zwrotu części dofinansowania przekazanego na podstawie Umowy nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00 o dofinansowanie Projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08 wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego (zwanym dalej „EFRR”).

2. Ustala, iż odsetki w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych nalicza się:
  - a) co do kwoty przekazanej z EFRR w wysokości: 170 593,86 zł (słownie: sto siedemdziesiąt tysięcy pięćset dziewięćdziesiąt trzy złote, 86/100) od dnia przekazania ww. środków EFRR tj. od dnia 29.03.2011 r., aż do dnia całkowitej zapłaty należności głównej (w okresie odsetkowym należy uwzględnić zarówno dzień przekazania jak i dzień obciążenia rachunku bankowego Beneficjenta) na wskazany w uzasadnieniu decyzji rachunek bankowy,
  - b) co do kwoty przekazanej z EFRR w wysokości: 986,65 zł (słownie: dziewięćset osiemdziesiąt sześć złotych, 65/100) od dnia przekazania ww. środków EFRR tj. od dnia 04.07.2011 r., aż do dnia całkowitej zapłaty należności głównej (w okresie odsetkowym należy uwzględnić zarówno dzień przekazania jak i dzień obciążenia rachunku bankowego Beneficjenta) na wskazany w uzasadnieniu decyzji rachunek bankowy,
  - c) co do kwoty przekazanej z EFRR w wysokości: 137 154,40 zł (słownie: sto trzydzieści siedem tysięcy sto pięćdziesiąt cztery złote, 40/100) od dnia przekazania ww. środków EFRR tj. od dnia 17.04.2012 r., aż do dnia całkowitej zapłaty należności głównej (w okresie odsetkowym należy uwzględnić zarówno dzień przekazania jak i dzień obciążenia rachunku bankowego Beneficjenta) na wskazany w uzasadnieniu decyzji
3. Nakazuje się Gminie Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna dokonanie wpłaty należności o których mowa w pkt 1 decyzji wraz z należnymi odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, o których mowa w pkt 2 decyzji w terminie 14 dni od dnia doręczenia ostatecznej decyzji na rachunek bankowy Urzędu Marszałkowskiego Województwa Świętokrzyskiego w Kielcach, wskazany w uzasadnieniu decyzji.

## **UZASADNIENIE**

Zarząd Województwa Świętokrzyskiego jako Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013, (zwana dalej „Instytucją Zarządzającą” lub „Organem”), ogłosiła dwuetapowy konkurs zamknięty nr 3/08 w ramach Osi Priorytetowej 4 „Rozwój infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej” Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 – 2013” dla Działania 4.1 ”Rozwój regionalnej infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej” oraz dla Działania 4.2 „Rozwój systemów lokalnej infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej”.

Szczegółowe wymogi i kryteria ubiegania się o dofinansowanie realizacji składanych projektów, w ramach ogłoszonego przez Instytucję Zarządzającą konkursu zawiera dokument „Regulamin dwuetapowego konkursu zamkniętego nr 3/08 w ramach Działania 4.1 ”Rozwój regionalnej infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej” oraz dla Działania 4.2 „Rozwój systemów lokalnej infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej” Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 – 2013”, będący Załącznikiem do Uchwały Nr 1042/08 Zarządu Województwa Świętokrzyskiego z dnia 11 lipca 2008 r. Stanowi on uszczegółowienie informacji zawartych w ogłoszeniu konkursowym, które jest załącznikiem do niniejszego Regulaminu. Przed sporządzeniem wniosku o dofinansowanie Strona była zobowiązana do zapoznania się z załączonymi dokumentami do powyższego Regulaminu, zamieszczonymi na stronie internetowej [www.rpo-swietokrzyskie.pl](http://www.rpo-swietokrzyskie.pl) , m.in.:

- „Wzorem wniosku o dofinansowanie realizacji projektu w ramach osi priorytetowych II, III, IV, V, VI Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 – 2013”,
- „Instrukcją wypełnienia Wniosku o dofinansowanie w ramach osi priorytetowych II, III, IV, V, VI Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 – 2013”, gdzie w punkcie H „Oświadczenie wnioskodawcy” zamieszczono pouczenie o treści *”W części tej Beneficjent po zapoznaniu się z treścią oświadczeń zaznacza te, które go nie dotyczą a następnie osoba/osoby upoważnione wskazane w pkt C3 zobowiązane są wypełnić tabelę podając następujące dane: nazwę reprezentowanej przez siebie instytucji, imię i nazwisko, zajmowane stanowisko, datę i składając podpis wraz z pieczętką imienną”*. W ww. części wniosku znajduje się oświadczenie informujące, iż *„ (...) realizując niniejszy projekt wnioskodawca nie może odzyskać w żaden sposób poniesionego kosztu podatku VAT, którego wysokość została określona w kategorii wydatki kwalifikowalne (...)”*,
- Wzorem Umowy o dofinansowanie projektu w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013,
- „Szczegółowym opisem osi priorytetowych Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013”,
- „Podręcznikiem kwalifikowalności wydatków objętych dofinansowaniem w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013”.

W zamieszczonym na stronie wzorze umowy w § 1 pkt 11 zamieszczono definicję pojęcia *„Wydatków kwalifikowalnych”* - *należy przez to rozumieć wydatki uznane za kwalifikowalne i spełniające kryteria, zgodnie z rozporządzeniem Rady nr 1083/2006, rozporządzeniem Komisji nr 1828/2006, rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady nr 1080/2006, jak również w rozumieniu ustawy a dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2006 r. Nr 227, poz. 1658 z późn. zm.) i przepisów rozporządzeń wydanych do niniejszej ustawy, oraz zgodnie z krajowymi zasadami kwalifikowalności wydatków w okresie programowania 2007-2013 i z Uszczegółowieniem Programu, jak również z zasadami określonymi przez Instytucję Zarządzającą RPOWŚ na lata 2007-2013 w „Podręczniku kwalifikowalności wydatków objętych dofinansowaniem w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013”.*

W Części I Podręcznika kwalifikowalności wydatków wskazano: projekt jest kwalifikowalny i możliwym jest uzyskanie refundacji części zaplanowanych wydatków, jeżeli zaplanowane wydatki zostaną poniesione zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa wspólnotowego oraz prawa krajowego oraz nie podlegają wyłączeniom podmiotowym i przedmiotowym ustanowionym przez Instytucję Zarządzającą RPOWŚ i uwzględnionym we właściwych aktach prawnych. W zależności od typu beneficjenta powinna zostać zachowana zasada zgodności poniesionych wydatków z przepisami obowiązującymi w obszarach: zamówień publicznych, ochrony środowiska, pomocy publicznej oraz rachunkowości. Jednocześnie w Części I Zasad ogólnych ww. Podręcznika kwalifikowalności w pkt. 9 ujęto zapisy dotyczące podwójnego finansowania tj. w ppkt. 9.1 *„Podwójne finansowanie oznacza niedozwolone zrefundowanie całkowite lub częściowe danego wydatku dwa razy ze środków publicznych –wspólnotowych lub/i krajowych.*, a także w ppkt. 9.2 *Podwójnym finansowaniem jest w szczególności: „... zrefundowanie kosztów podatku VAT ze środków funduszy strukturalnych, a następnie odzyskanie tego podatku ze środków budżetu państwa w oparciu o Ustawę o podatku od towarów i usług z dnia 11 marca 2004 r. z późn. zm.”.*

Ponadto w części II B, pkt 22 Podręcznika kwalifikowalności wydatków, uszczegółowiono zapis dotyczący podatku VAT w następujący sposób: „ (...) podatek od towarów i usług VAT może być uznany za wydatek kwalifikowalny tylko wtedy gdy:

- a) Został faktycznie poniesiony przez beneficjenta, oraz
- b) Beneficjent nie ma prawnej możliwości odzyskania podatku VAT.”

Zatem podatek VAT jest kosztem kwalifikowalnym wówczas, gdy został faktycznie poniesiony oraz nie jest możliwy do odzyskania, tj. Beneficjent na gruncie przepisów prawa nie ma prawnej możliwości jego odzyskania (nie nabędzie uprawnienia do obniżenia podatku należnego - związanego z opodatkowanymi czynnościami w projekcie o podatek naliczony-związany ze zrefundowanymi w projekcie zakupami towarów i usług oraz środków trwałych). Bez znaczenia pozostaje zatem fakt, że Beneficjent, nie licząc się w przyszłości z prawdopodobieństwem wykorzystywania inwestycji do czynności opodatkowanych, zaliczył VAT do kosztów kwalifikowalnych Projektu. Następnie składając korektę deklaracji VAT 7 obowiązany jest równocześnie zwrócić refundację z tytułu VAT wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych.

Podkreślenia wymaga przede wszystkim fakt, 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. W przeciwnym razie Beneficjent zobowiązany będzie do ich zwrotu. Zgodnie z art. 207 ust. 1 Ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (zwana dalej „ustawą o finansach publicznych” lub „ufp”) (Dz. U. z 2013 r. poz. 885 z późn. zm.) 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 przez Beneficjenta 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 zwrocie na wskazany w tej decyzji rachunek bankowy.

W zawartej Umowie o dofinansowanie określono zasady i warunki na jakich będzie dokonywane dofinansowanie wydatków ponoszonych przez Beneficjenta na realizację projektu. Beneficjent na podstawie § 1, § 2 ust. 1 i 2, § 4 ust 2, § 7, § 8, § 10 oraz § 21 niniejszej Umowy o dofinansowanie zobowiązany był do realizacji Projektu w sposób zgodny z obowiązującymi przepisami prawa i procedurami w ramach RPOWŚ 2007-2013, a także zgodnie z wnioskiem o dofinansowanie, z uwzględnieniem, iż w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową zastosowanie ma m.in. ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. 2004 Nr 54, poz. 535 z późn. zm.)(zwanej dalej: „ustawą o podatku od towarów i usług”). Pod pojęciem procedur, których naruszenie uprawnia do wydania decyzji administracyjnej określającej kwotę zwrotu i termin, od którego nalicza się odsetki oraz sposób zwrotu środków, rozumiane są również, postanowienia dokumentów regulujących zasady przyznawania i wykorzystania dofinansowania, w tym zasady ponoszenia wydatków w ramach projektu, a zatem przede wszystkim umowy o dofinansowanie, a także m.in. „Podręcznika kwalifikowalności wydatków objętych dofinansowaniem w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013” (zwanym dalej: „Podręcznikiem kwalifikowalności wydatków”), a z którym Strona na podstawie § 1 pkt. 15 Umowy o dofinansowanie, została zobowiązana do zapoznania się.

Do konkursu przystąpiła Gmina Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna (zwana dalej „Beneficjentem”, „Stroną” lub „Gminą”) składając w dniu 12.08.2008 r. wniosek o dofinansowanie projektu pn.: „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl” w Skarżysku-Kamiennej” wraz z dokumentacją. Przedmiotem projektu, jak wskazano w pkt. D.10.3 wniosku o dofinansowanie Projektu była rekultywacja terenu o powierzchni 2,3179 ha byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl”, znajdującego się w Osiedlu Dolna Kamienna w Skarżysku-Kamiennej, poprzez oczyszczenie skażonego gruntu, zutilizowanie odpadów.

Beneficjent planując realizację projektu współfinansowanego ze środków funduszy strukturalnych określił zakres kosztów projektu, w szczególności tzw. kosztów kwalifikowalnych podlegających dofinansowaniu.

Koszty kwalifikowalne, które podlegały dofinansowaniu zostały wykazane przez Beneficjenta w złożonym do Instytucji Zarządzającej wniosku o dofinansowanie w części dotyczącej kwalifikowalności wydatków E7. Harmonogram rzeczowo-finansowy. W tej części wniosku Beneficjent wskazał podatek VAT jako wydatek/koszt kwalifikowalny.

Ponadto, w dalszej części wniosku o dofinansowanie (pkt. H.6 Oświadczenia wnioskodawcy) Beneficjent złożył oświadczenie, iż realizując niniejszy Projekt nie może odzyskać w żaden sposób poniesionych kosztów podatku VAT, którego wysokość określił w kategorii wydatków kwalifikowalnych wniosku tj. w części E.7.

Jednocześnie, w niniejszym oświadczeniu Beneficjent zobowiązał się do zwrotu środków pomocy publicznej otrzymanych w ramach przedmiotowego Projektu, wówczas gdy „... zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa ... powinien być płatnikiem VAT.”

Zgodnie z systemem wyboru i oceny projektów w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007 – 2013 (zwanego dalej RPOWŚ 2007 – 2013) pracownicy obsługujący Instytucję Zarządzającą dokonali:

- formalnej oceny wniosku oraz pozostałej dokumentacji zgodnie z kryteriami formalnymi, zatwierdzonymi przez Komitet Monitorujący RPOWŚ 2007-2013, na podstawie karty oceny formalnej wniosku, która była załącznikiem do Regulaminu konkursu,

- merytoryczno-technicznej oceny wniosku oraz pozostałej dokumentacji w części A w oparciu o kryteria zatwierdzone przez Komitet Monitorujący RPOWŚ 2007-2013.

Po zakończeniu oceny merytoryczno – technicznej w części A zbiorcza lista projektów, w tym projekt Gminy Skarżysko-Kamienna, została przekazana do oceny merytoryczno-technicznej w części B. Ocena merytoryczno – techniczna w części B została dokonana kolegiąlnie przez Zarząd Województwa, w oparciu o Wytoczne Instytucji Zarządzającej RPOWŚ 2007-2013, kryteria zatwierdzone przez Komitet Monitorujący RPOWŚ 2007-2013 oraz Regulamin konkursu.

W wyniku przeprowadzonej oceny przedmiotowy Projekt na podstawie Uchwały Nr 1537/09 Zarządu Województwa Świętokrzyskiego z dnia 20 lutego 2009 r. został zakwalifikowany do dofinansowania w ramach RPOWŚ 2007 – 2013 w ramach Działania 4.1 „Rozwój regionalnej infrastruktury ochrony środowiska i energetycznej”.

Zarząd Województwa Świętokrzyskiego jako Instytucja Zarządzająca zawarła w dniu 21 września 2009 r. z Gminą Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna jako Beneficjentem RPOWŚ 2007 – 2013, Umowę nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00 o dofinansowanie (zwanej dalej „Umową o dofinansowanie” lub „Umową”) Projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08 pn.: „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl” w Skarżysku-Kamiennej”.

W dniu 09 czerwca 2010 r. Zarząd Województwa Świętokrzyskiego jako Instytucja Zarządzająca RPOWŚ na lata 2007-2013 podpisał z Gminą Skarżysko-Kamienna z siedzibą ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna jako Beneficjentem tego Programu, Aneks nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-02 do Projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08 pn.: „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl” w Skarżysku-Kamiennej” zmniejszający kwotę wydatków kwalifikowalnych z 12 564 920,00 zł na 8 030 530,43 zł oraz kwotę dofinansowania ze środków europejskich (EFRR) stanowiącą 60 % wydatków kwalifikowalnych z 7 538 952,00 zł na 4 818 318,26 zł.

Instytucja Zarządzająca w dniach od 27 do 28 lutego 2012 r. w oparciu o postanowienia § 12 Umowy o dofinansowanie Projektu przeprowadziła u Strony kontrolę końcową niniejszego Projektu, w wyniku której potwierdziła realizację projektu, a następnie na podstawie § 5 ust. 14 Umowy o dofinansowanie dokonała w dniu 17 kwietnia 2012 r. wypłaty płatności końcowej.

Gmina mając na uwadze fakt, iż możliwość odliczenia podatku VAT ma bezpośredni wpływ na wysokość otrzymanego dofinansowania planowanej inwestycji z RPOWŚ 2007-2013 w dniu 22 października 2009 r. wystąpiła do Ministra Finansów za pośrednictwem Organu uprawnionego do wydania interpretacji tj. Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach o wydanie interpretacji przepisów prawa podatkowego, w sprawie dotyczącej podatku od towarów i usług w zakresie możliwości odliczenia podatku VAT w całości lub części w odniesieniu do realizowanego Projektu pn.: „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl” w Skarżysku-Kamiennej”.

Opierając się na stanowisku Ministra Finansów zawartym w Interpretacji Indywidualnej (pismo znak: IBPP4/443-1379/09/AŚ) z dnia 30.11.2009 r. wydanej przez Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach, z której wynika, iż w przedstawionym stanie faktycznym Gmina nie posiada prawa do odliczenia podatku naliczonego związanego z realizowanym Projektem, Gmina ubiegając się o dofinansowanie w ramach RPOWŚ 2007-2013 złożyła oświadczenie o braku możliwości odliczenia podatku VAT.

W konsekwencji została podpisana Umowa o dofinansowanie przedmiotowego Projektu, w której udzielone dofinansowanie ze środków EFRR w części kwalifikowalnych wydatków objęło również podatek VAT.

W latach 2010-2012 na podstawie ww. Umowy o dofinansowanie Projektu zostały przekazane Beneficjentowi płatności ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, w łącznej wysokości : 4 818 299,06 zł w tym kwota podatku VAT - 875 320,18 zł. Całkowita kwota wydatków kwalifikowalnych w ramach Projektu wynosiła 8 030 498,43 zł, w tym kwota podatku VAT - 1 458 866,96 zł. Dofinansowanie ze środków europejskich było przekazywane w wysokości proporcjonalnej do udziału środków europejskich w całkowitych wydatkach kwalifikowalnych na podstawie przedstawianych wniosków o płatność. Beneficjent wnioskując o dofinansowanie w formie zaliczek i refundacji, każdorazowo przedstawiał podatek VAT od towarów i usług nabytych w ramach projektu jako koszt kwalifikowalny w całości.

**Kwota dofinansowania przekazanego ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego zakwalifikowana do odzyskania wynosi: 308 734,91 zł (słownie: trzysta osiem tysięcy siedemset trzydzieści cztery złote, 91/100),** dochodzona w przedmiotowym postępowaniu, została przez Instytucję Zarządzającą przekazana Stronie na podstawie niżej wymienionych wniosków o płatność:

- I. Wniosek o płatność WNP-RPSW.04.02.00-26-202/09-09 - kwota nienależnie pobranego dofinansowania przekazanego w dniu 29.03.2011 r. w formie refundacji:

170 593,86 zł (słownie: sto siedemdziesiąt tysięcy pięćset dziewięćdziesiąt trzy złote, 86/100),

II. Wniosek o płatność WNP-RPSW.04.02.00-26-202/09-10 - kwota nienależnie pobranego dofinansowania przekazanego w dniu 04.07.2011 r. w formie refundacji: 986,65 zł (słownie: dziewięćset osiemdziesiąt sześć złotych, 65/100),

III. Wniosek o płatność WNP-RPSW.04.02.00-26-202/09-13 - kwota nienależnie pobranego dofinansowania przekazanego w dniu 17.04.2012 r. w formie refundacji: 137 154,40 zł (słownie: sto trzydzieści siedem tysięcy sto pięćdziesiąt cztery złote, 40/100).

W dniu 22.06.2015 r. wpłynęło pismo z dnia 16.06.2015 r., w którym Beneficjent poinformował Instytucję Zarządzającą, iż „...w związku ze zbliżającym się w odniesieniu do części kosztów poniesionych na realizację Inwestycji końcem 5-letniego okresu, w którym możliwe jest zgodnie z art. 86 ust. 13 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. (tj. Dz. U. z 2011 r., Nr 177, poz. 1054, z późn. zm.) dokonanie odliczenia podatku VAT w drodze wstecznej korekty (inwestycja została zrealizowana w latach 2010 – 2011) Gmina podjęła wewnętrzne analizy zmierzające do weryfikacji, czy w świetle najnowszej praktyki organów podatkowych i orzecznictwa – pomimo uzyskania z przeszłości negatywnej interpretacji – w stosunku do wydatków poniesionych przy realizacji Benzylu istnieje możliwość odliczenia podatku VAT.”

W wyniku powyższej analizy Gmina ustaliła, iż istnieją przesłanki dające Gminie prawo do odliczenia podatku VAT. W grudniu 2014 r. Gmina wystąpiła do Urzędu Skarbowego w Skarżysku-Kamiennej o zwrot podatku VAT z faktur dokumentujących koszty poniesione w 2010 r. na realizację przedmiotowego Projektu. Po przeprowadzeniu czynności kontrolnych Urząd Skarbowy uznał za zasadne roszczenie Gminy i dokonał zwrotu podatku VAT za 2010 r. na rachunek bankowy Gminy. W kwietniu 2015 r. Gmina wystąpiła do Urzędu Skarbowego z korektą deklaracji VAT 7 w odniesieniu do kosztów poniesionych w 2011 r. otrzymując do 16 czerwca 2015 r. częściowy zwrot podatku VAT.

W ww. piśmie Strona zwróciła się do Instytucji Zarządzającej z prośbą o wskazanie kwoty podatku VAT przypadającej na dofinansowanie, którą Gmina w związku z zawartą Umową o dofinansowanie zobowiązana jest zwrócić oraz o wskazanie rachunku bankowego, na który należy dokonać zwrotu. Jednocześnie w wymienionym piśmie Strona zakwestionowała konieczność zwrotu ww. podatku wraz z odsetkami, a także poinformowała, iż „...złożone przez nią „Oświadczenie o kwalifikowalności VAT” z dn. 9 kwietnia 2015 r. w wyniku nieporozumienia zawiera informacje, które nie są w pełni prawidłowe...”, gdyż w odniesieniu do kosztów poniesionych na realizację przedmiotowego Projektu, finalnie Gmina odzyskała z Urzędu Skarbowego w Skarżysku-Kamiennej zwrot podatku VAT.

Ponadto, Gmina poinformowała, że nie posiada interpretacji indywidualnej, która potwierdziłaby prawidłowość postępowania Urzędu skarbowego w Skarżysku-Kamiennej.

Instytucja Zarządzająca w piśmie znak: EFRR-IV.433.4.1.202.30.2015.JCS z dnia 09.07.2015 r., wskazała Beneficjentowi sumę poniesionych w 2010 r. i 2011 r. wydatków niekwalifikowalnych w kwocie 1 447 815,03 zł w tym kwotę dofinansowania ze środków EFRR w wysokości 868 689,02 zł oraz numer rachunku bankowego, na który należy zwrócić należne środki dofinansowania wraz z odsetkami. Ponadto, w odniesieniu do kwestii naliczenia odsetek Instytucja Zarządzająca poinformowała Stronę, „...iż zgodnie z § 7 ust. 1 Umowy o dofinansowanie Projektu, a także obowiązującymi przepisami prawa mającymi zastosowanie w odniesieniu do środków przeznaczonych na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich zgodnie z art. 207 ust. 1 ustawy z dnia 27.08.2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 885 z późn. zm.) Instytucja Zarządzająca zobowiązana jest do odzyskania przedmiotowych środków wraz z odsetkami



w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków dofinansowania do dnia zwrotu środków...”.

W odpowiedzi na ww. pismo Beneficjent w dniu 30.07.2015 r. dokonał zwrotu kwoty w wysokości 868 689,02 zł, o przedmiotowym zwrocie poinformował w piśmie z dnia 03.08.2015 r., tj.: „... w stosunku do środków wskazanych w piśmie z 9 lipca 2015 r., Gmina odzyskała podatek z tytułu faktur otrzymanych w 2010 r. i 2011 r. W tym zakresie Gmina nie uchyla się od zwrotu i kwotę podatku VAT pokrytego z dofinansowania przekazała w dn. 30 lipca br. na rachunek Instytucji Zarządzającej...”.

W piśmie z dnia 03.08.2015 r. Beneficjent ponownie odniósł się do obowiązku zwrotu odsetek od ww. środków dofinansowania, podtrzymując iż w przypadku zwrotu podatku VAT, nie jest zasadne odzyskiwanie przez Instytucję Zarządzającą dofinansowania wraz z odsetkami.

W dniu 19.08.2015 r. Beneficjent pocztą elektroniczną a następnie za pismem znak: FN.B.3251.54.2015 z dnia 24.08.2015 r. przekazał:

- Protokół z czynności sprawdzających przeprowadzony w dniu 26.01.2015 r. przez Urząd Skarbowy w Skarżysku-Kamiennej (kopia);
- Analizę podatkową związaną z odliczeniem VAT od wydatków poniesionych przez Miasto Skarżysko-Kamienna na realizację inwestycji pn. „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego – Organika Benzyl” z dnia **19.08.2015 r.**-przeprowadzoną przez Deloitte Legal, Pasternak, Korba i Wspólnicy Kancelaria Prawnicza sp.k.

Powyższe dokumenty zostały przeanalizowane przez Instytucję Zarządzającą, która podtrzymała swoje stanowisko w kwestii zwrotu przez Stronę dofinansowania (podatku VAT) wraz z odsetkami.

W odpowiedzi na pismo z dnia 03.08.2015 r. Instytucja Zarządzająca w piśmie znak: EFRR.V-433-RPO- 4.1- 26 -2015-AJ z dnia 24.08.2015 r. mając na uwadze zapis zawarty w § 7 ust. 1 Umowy o dofinansowanie poinformowała Stronę, o konieczności zwrotu dofinansowania wraz z odsetkami, tj.:

*„Jeżeli zostanie stwierdzone, że Beneficjent wykorzystał całość lub część dofinansowania niezgodnie z przeznaczeniem, bez zachowania obowiązujących przepisów prawa, lub pobrał całość lub część dofinansowania w sposób nienależny lub w nadmiernej wysokości, Beneficjent zobowiązuje się do zwrotu tych środków, odpowiednio w całości lub w części, wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków (włącznie z dniem obciążenia rachunku Instytucji Zarządzającej lub Ministra Finansów przekazaną kwotą oraz dniem obciążenia rachunku beneficjenta zwracaną kwotą) w terminie wskazanym przez Instytucję Zarządzającą RPOWŚ na lata 2007-2013 i na rachunki wskazane przez Instytucję Zarządzającą RPOWŚ na lata 2007-2013”*

oraz w art. 207 ust. 1 ustawy o finansach publicznych:

*„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 (...).”*

Zgodnie z powyższymi zapisami Umowy o dofinansowanie oraz ustawy o finansach publicznych zwrot dofinansowania dokonuje się wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania dofinansowania do dnia ich

zwrotu i nie istnieje żaden inny termin, od którego można liczyć termin naliczania odsetek. Na wskazany obowiązek nie mają wpływu takie okoliczności jak brak winy czy dobra wola beneficjenta. Takie stanowisko uzasadnia fakt, iż kwalifikowalność wydatków stanowi kategorię obiektywną, niezależną od okoliczności związanych z podejmowaniem czynności w jednostkowej sprawie przez beneficjenta lub Instytucję Zarządzającą. „Oznacza to, że niezależnie od chwili, w której ujawniony został fakt dofinansowania wydatku, który nie był wydatkiem kwalifikowalnym, powstaje konieczność zwrotu dofinansowania” (Wyrok NSA z dnia 16.01.2014 r., sygn. akt: II GSK 1627/12).

W przypadku, gdy beneficjent prawnie nabywa możliwość odzyskania podatku VAT od wydatków kwalifikowalnych, podatek VAT stanowi koszt niekwalifikowalny. Podstawą prawną do uznania przez Instytucję Zarządzającą podatku VAT za wydatek kwalifikowalny i jego wypłaty, była deklaracja Strony o braku możliwości jego odzyskania z urzędu skarbowego. W momencie poinformowania przez Beneficjenta Instytucję Zarządzającą o tym, iż wycofuje tę deklarację, zmieniła się podstawa do wypłaty środków, które stały się nienależne. Nie istotny jest tu fakt, iż inaczej było w chwili pobierania, gdyż art. 207 ustawy o finansach publicznych nie uzależnia obowiązku orzekania o zwrocie od takiej okoliczności, jak również nie określa innego terminu do naliczenia odsetek, poza dniem przekazania środków.

W przedmiotowej sprawie sytuacja ta zmieniła się wówczas, gdy Beneficjent otrzymał zwrot podatku VAT z Urzędu Skarbowego, o czym poinformował Instytucję Zarządzającą w ww. pismach oraz przekazał otrzymane środki na rachunek bankowy Urzędu Marszałkowskiego Województwa Świętokrzyskiego, a także złożył w dniu 06.10.2015 r. za pismem znak:BRM.042.10.3.2015.MG z dnia 02.10.2015 r. zaktualizowany Wniosek o dofinansowanie Projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08, w którym w odniesieniu do wydatków poniesionych w latach 2010 - 2011 dokonując zmiany w niniejszym Wniosku, ujął w wydatkach niekwalifikowalnych podatek VAT oraz w pkt. H zmienił oświadczenie, iż realizując niniejszy projekt może odzyskać poniesione koszty podatku VAT. W niniejszym dokumencie Strona również zobowiązała się do zwrotu zrefundowanej w ramach Projektu części poniesionego podatku VAT, z uwagi na zaistnienie przesłanek umożliwiających odzyskanie tego podatku tj. w oparciu o art. 91 ustawy o podatku od towarów i usług.

Instytucja Zarządzająca poinformowała Beneficjenta, iż przedmiotowe wydatki zostały ujęte w odpowiednich deklaracjach wydatków do Komisji Europejskiej i zgodnie z zapisami art. 207 ust. 8 ustawy o finansach publicznych w ramach przedmiotowych wydatków kwota dofinansowania ze środków *EFRR* w łącznej wysokości: 868 689,02 zł podlega odzyskaniu wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych.

W związku z tym, iż zwrócone w dniu 30.07.2015 r. ww. środki nie były wystarczające, aby pokryć w całości należne do zwrotu środki dofinansowania z *EFRR* wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, zaistniała konieczność ustalenia kwoty odzyskanej w odniesieniu do poszczególnych wniosków o płatność, objętych procesem odzyskiwania.

Mając na uwadze treść art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r., poz. 613 z późn. zm.), Instytucja Zarządzająca na dzień zwrotu tj. 30.07.2015 r. dokonała zaliczenia niniejszej wpłaty na poczet poszczególnych wypłat dofinansowania z *EFRR* i należnych odsetek, począwszy od dofinansowania do zwrotu o najwcześniejszym terminie płatności tj. w następujący sposób:

- 1.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-04:

72 920,38 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności refundacyjnej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 72 920,38 zł za okres od 26.08.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 41 231,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 114 151,38 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 868 689,02 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 114 151,38 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 754 537,64 zł.

2.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-05:

154 099,90 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności zaliczkowej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 154 099,90 zł za okres od 02.09.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 86 836,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 240 935,90 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 754 537,64 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 240 935,90 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 513 601,74 zł.

3.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-05

8 699,54 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności refundacyjnej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 8 699,54 zł za okres od 04.10.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 4 826,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 13 525,54 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 513 601,74 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 13 525,54 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 500 076,20 zł.

4.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-06:

94 042,93 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności zaliczkowej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 94 042,93 zł za okres od 04.10.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 52 169,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 146 211,93 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 500 076,20 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 146 211,93 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 353 864,27 zł.

5.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-07:

117 546,43 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności zaliczkowej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 117 546,43 zł za okres od 04.11.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 64 209,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 181 755,43 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 353 864,27 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 181 755,43 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 172 108,84 zł.

6.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-08:

85 684,97 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności zaliczkowej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 85 684,97 zł za okres od 02.12.2010 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 46 040,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 131 724,97 zł i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez

Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 172 108,84 zł na spłatę niniejszego wniosku zaliczono kwotę 131 724,97 zł, a co za tym idzie kwota zwrotu wynosi po przedmiotowej spłacie: 40 383,87 zł.

7.) Wniosek o płatność nr WNP-RPSW.04.01.00-26-202/08-09:  
197 553,82 zł - Kwota środków EFRR przekazanych w ramach płatności refundacyjnej. Odsetki wyliczone od kwoty EFRR w wysokości: 197 553,82 zł za okres od 29.03.2011 r. do 30.07.2015 r. wynoszą: 98 366,00 zł. Łączna należność do zwrotu na dzień 30.07.2015 r. wynosi: 295 919,82 zł. W związku z tym, że pozostała kwota zwrotu w wysokości 40 383,87 zł nie pokrywa należności głównej wraz z odsetkami wyliczonymi na dzień zwrotu tj. 30.07.2015 r., dokonano przeliczenia: Wskaźnik kwoty głównej EFRR do kwoty należnej wynosi:  $197\,553,82\text{ zł} / 295\,919,82\text{ zł} = 0,66759239039$ , a więc spłacona tym wskaźnikiem kwota główna stanowi:  $40\,383,87\text{ zł} * 0,66759239039 = \underline{26\,959,96\text{ zł}}$ , natomiast spłacona kwota odsetkowa wynosi:  $98\,366,00\text{ zł} / 295\,919,82\text{ zł} = 0,3324076096 * 40\,383,87\text{ zł} = \underline{13\,423,91\text{ zł}}$  i taka kwota zgodnie z art. 62 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613 z późn. zm.) została spłacona przez Beneficjenta tj. w ramach zwróconej kwoty w wysokości 40 383,87 zł.

Po przeliczeniu zwrotu dokonanego przez Beneficjenta w dniu 30.07.2015 r. zaliczono spłaty środków z:

EFRR na łączną kwotę w wysokości	559 954,11 zł,
Odsetki od EFRR w wysokości	<u>308 734,91 zł.</u>
<u>Razem zwrot na dzień 30.07.2015 r.:</u>	<u>868 689,02 zł.</u>

Ponadto, Instytucja Zarządzająca w ww. piśmie z dnia 24.08.2015 r. wskazała numer rachunku bankowego, na który należy zwrócić pozostałe należne środki dofinansowania wraz z odsetkami oraz zgodnie z art. 207 ust. 8 Ustawy o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.) oraz wezwała Beneficjenta do zwrotu dofinansowania ze środków EFRR wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych w terminie 14 dni kalendarzowych od dnia doręczenia wezwania. Beneficjent potwierdził odbiór niniejszego wezwania w dniu 31.08.2015 r.

Instytucja Zarządzająca w piśmie znak: EFRR.V-433-RPO- 4.1-28-2015-AJ z dnia 16.09.2015 r. zwróciła się do Strony z prośbą o przedłożenie Interpretacji Indywidualnej Izby Skarbowej, z której wynika, iż Gmina Skarżysko-Kamienna na podstawie przepisów prawa podatkowego dotyczących podatku od towarów i usług ma możliwość odliczenia podatku od towarów i usług w całości lub w części w odniesieniu do wydatków poniesionych w latach 2010-2012 w ramach realizowanego Projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08 pn. „Rekultywacja terenu byłego Zakładu Chemicznego „Organika Benzyl” w Skarżysku-Kamiennej”. W odpowiedzi Gmina w piśmie z dnia 09.10.2015 r. poinformowała, iż nie dysponuje inną interpretacją Ministra Finansów dotyczącą możliwości odliczenia podatku VAT niż ta, która już została przedstawiona tj.: wydana przez Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach pismo znak: IBPP4/443-1379/09/AŚ z dnia 30.11.2009 r., a także że nie ma podstaw do wystąpienia o taki dokument. Zdaniem Gminy sam fakt, iż to, że złożyła korektę rozliczenia VAT, a Urząd Skarbowy po przeprowadzeniu czynności sprawdzających uznał jej roszczenie za zasadne i w konsekwencji dokonał zwrotu podatku VAT jest potwierdzeniem, że w odniesieniu do tej inwestycji Gmina była uprawniona do odliczenia podatku VAT od wydatków związanych z jej realizacją.

Jednocześnie, w ww. piśmie z dnia 09.10.2015 r. Gmina wyjaśniła, iż ubiegając się o dofinansowanie w ramach niniejszego Projektu, chcąc ująć podatek VAT w kosztach kwalifikujących się do dofinansowania wystąpiła o ww. Interpretację. Na podstawie wydanej

Interpretacji Dyrektora Izby Skarbowej w Łodzi Beneficjent złożył wniosek o dofinansowanie, w którym ujął w kosztach kwalifikowalnych projektu podatek VAT. Natomiast, w chwili obecnej zdaniem strony sytuacja uległa zmianie, podatek VAT jest wydatkiem niekwalifikowalnym gdyż: „...organy skarbowe uznały VAT związany z realizacją Benzylu za podlegający odliczeniu, a tym samym że nie powinien on być kosztem kwalifikowalnym.” Ponadto, zdaniem Gminy: „Wystarczającym potwierdzeniem w tym zakresie są fakty, czyli to, że Gmina odzyskała VAT związany z Benzylem za lata 2010 i 2011.”

W związku z brakiem zwrotu przez Beneficjenta należnych środków dofinansowania Instytucja Zarządzająca RPOWŚ na lata 2007-2013 pismem znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-33-2015-AJ z dnia 20.10.2015 r. w oparciu o art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks Postępowania Administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz 267, z późn. zm.) (zwanym dalej: „kpa”), oraz w związku z art. 207 ust. 9 ufp zawiadomiła Beneficjenta jako Stronę w przedmiotowej sprawie, że zostało wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w przedmiocie wydania decyzji w sprawie zwrotu przez Stronę części dofinansowania wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych wypłaconego na podstawie Umowy o dofinansowanie nr UDA-RPSW.04.02.00-26-202/08-00 z dnia 21.09.2009 r. W przedmiotowym zawiadomieniu, Instytucja Zarządzająca wyznaczyła Stronie 7 dniowy termin na wniesienie uwag oraz zapoznanie się z materiałami dotyczącymi sprawy. Zawiadomienie zostało odebrane przez Stronę w dniu 23.10.2015 r., a co za tym idzie niniejszy termin upłynął z dniem 30.10.2015 r. Strona nie skorzystała z prawa do zapoznania się z materiałem dowodowym.

Instytucja Zarządzająca kontynuując procedurę, pismem znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-41-2015-AJ z dnia 05.11.2015 r. powiadomiła Stronę, iż stosownie do postanowień art. 10 § 1 kpa został przygotowany materiał dowodowy do wydania decyzji w sprawie zwrotu części dofinansowania wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych. W terminie 7 dni od daty doręczenia zawiadomienia, Strona mogła zapoznać się z aktami sprawy, w oparciu o które zostanie podjęta stosowna decyzja i wypowiedzieć się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Dokumentacja została udostępniona do wglądu w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Świętokrzyskiego w Kielcach, Departament Wdrażania Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, ul. Sienkiewicza 63.

Jednocześnie, zgodnie z art. 36 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego Instytucja Zarządzająca RPOWŚ na lata 2007- 2013 zawiadomiła Stronę, iż sprawa zostanie załatwiona do dnia 15.01.2016 r. Zawiadomienie zostało odebrane przez Stronę w dniu 13.11.2015 r. W przewidzianym niniejszym zawiadomieniem terminie Strona nie wniosła pisemnych uwag, nie dokonała zwrotu środków dofinansowania wraz z należnymi odsetkami.

W tak ustalonym stanie faktycznym i po przeanalizowaniu całości zgromadzonego materiału dowodowego należy stwierdzić, co następuje:

Podstawowym aktem prawnym regulującym zasady, sposób i tryb korzystania ze środków finansowych z funduszy strukturalnych i funduszu spójności jest Rozporządzenie Rady (WE) 1083/2006 z 11 lipca 2006r. ustanawiające przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego oraz Funduszu Spójności i uchylające rozporządzenie (WE) nr 1260/1999 (Dz. U. L 210 z 31.07.2006 r.) zwane dalej w skrócie "Rozporządzeniem Rady (WE) 1083/2006". Z przepisów tych wynika, iż szczegółowe regulacje w zakresie przyznawania i wykorzystywania środków, przydzielonych państwom członkowskim na określone programy i cele, pozostawiono w gestii państw członkowskich. Jednocześnie ustanowiono

stały nadzór ze strony Komisji Europejskiej, obowiązki sprawozdawcze oraz obowiązek komunikacji z Komisją, odnośnie zarządzania środkami. Zgodnie z przepisem art. 60 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006, instytucja zarządzająca odpowiada za zarządzanie programami operacyjnymi i ich realizację zgodnie z zasadą należytego zarządzania finansami, a w szczególności za:

- a) zapewnienie, że operacje są wybierane do finansowania zgodnie z kryteriami mającymi zastosowanie do programu operacyjnego oraz że spełniają one mające zastosowanie zasady wspólnotowe i krajowe przez cały okres ich realizacji;
- b) weryfikację, że współfinansowane towary i usługi są dostarczone oraz że wydatki zadeklarowane przez beneficjentów na operacje zostały rzeczywiście poniesione i są zgodne z zasadami wspólnotowymi i krajowymi.

Należy wyjaśnić, że jakkolwiek rozporządzenie nr 1083/2006 zostało od dnia 1 stycznia 2014 r. uchylone przez art. 153 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1303/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. ustanawiające wspólne przepisy dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności, Europejskiego Funduszu Rolnego na rzecz Rozwoju Obszarów Wiejskich oraz Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego oraz ustanawiające przepisy ogólne dotyczące Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, Europejskiego Funduszu Społecznego, Funduszu Spójności i Europejskiego Funduszu Morskiego i Rybackiego oraz uchylające rozporządzenie Rady (WE) nr 1083/2006 (Dz.U. UE z 2013 r., Nr L.347, s.320) to z mocy art. 152 ust. 1 stanowiącego przepis przejściowy, rozporządzenie nr 1303/2013 nie ma wpływu na kontynuację albo modyfikację, w tym całkowite lub częściowe anulowanie pomocy zatwierdzonej przez Komisję na mocy rozporządzenia nr 1083/2006 lub wszelkich innych przepisów prawa mających zastosowanie do tej pomocy na dzień 31 grudnia 2013 r. Niniejsze rozporządzenie lub także inne przepisy prawa mające zastosowanie stosują się nadal po dniu 31 grudnia 2013 r. do tej pomocy lub do danych operacji aż do ich zamknięcia.

W szczególności według art. 70 ww. Rozporządzenia, państwa członkowskie są odpowiedzialne za zarządzanie programami operacyjnymi. Mają obowiązek zapobiegania, wykrywania i korygowania nieprawidłowości oraz odzyskiwania kwot nienależnie wypłaconych wraz z odsetkami z tytułu zaległych płatności w stosownych przypadkach oraz zgłaszania nieprawidłowości Komisji.

Z treści art. 56 ust. 3 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 wynika, że wydatki są kwalifikowalne do wkładu funduszy wyłącznie wtedy, gdy zostały poniesione w związku z operacjami podjętymi na mocy decyzji instytucji zarządzającej określonego programu operacyjnego lub na jej odpowiedzialność, zgodnie z kryteriami ustalonymi przez komitet monitorujący. Przepisy art. 56 zawartego w Rozdziale III Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 dotyczą kwalifikowalności wydatków. Treść art. 56 ust. 1-5 tego aktu wspólnotowego wskazuje, że zawarte w nim zasady kwalifikowalności wydatków adresowane są przede wszystkim do Państw Członkowskich. Określają bowiem zasady ogólne, które stosowane być muszą przez Państwa Członkowskie przy określaniu na poziomie krajowym regulacji w przedmiocie kwalifikowalności wydatków. Rozporządzenie Rady (WE) 1083/2006 wskazuje m.in. cele, do których realizacji przyczynić się mają fundusze unijne, kryteria kwalifikowalności państw członkowskich i regionów, dostępne zasady finansowe oraz kryteria ich alokacji. Rozważając kwestie związane z kwalifikowalnością wydatków należy pamiętać, że pojęcie "kwalifikowalności" może być używane w stosunku do państwa, danego beneficjenta czy konkretnego wydatku. Pod pojęciem tym należy rozumieć uprawnienie do uzyskania funduszy unijnych (jeżeli chodzi o państwo) czy też prawo do bycia zaliczonym do kategorii przedsięwzięć bądź wydatków, które mogą być finansowane z funduszy unijnych.

Zgodnie z art. 56 ust. 4 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 zasady kwalifikowalności wydatków ustanawia się na poziomie krajowym, z zastrzeżeniem wyjątków przewidzianych w rozporządzeniach szczególnych dotyczących poszczególnych funduszy. Takim rozporządzeniem szczególnym w rozumieniu art. 56 ust. 4 dotyczącym Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, ze środków którego Strona otrzymała dofinansowanie, jest Rozporządzenie Nr 1080/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 5 lipca 2006 r. w sprawie Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego i uchylające rozporządzenie (WE) nr 1783/1999 (Dz.U. L 210 z 31.07.2006 r.), zwane dalej „Rozporządzeniem nr 1080/2006”. Przepis art. 56 ust. 4 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 przewiduje więc ograniczenie zasady ustanawiania kwalifikowalności wydatków na poziomie krajowym, w sytuacji gdy przepisy aktów wspólnotowych dotyczących poszczególnych funduszy określają w tym względzie pewne wyjątki. Taka wyjątkowa regulacja w stosunku do art. 56 ust. 4 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 została zawarta w art. 7 ust. 1 lit. „d” Rozporządzenia nr 1080/2006. Przepis ten wprost określa zasadę kwalifikowalności wydatku w postaci podatku VAT. Stanowi on, że nie jest kwalifikowalny do wsparcia EFRR wydatek jakim jest podlegający zwrotowi podatek od towarów i usług (VAT). Z brzmienia przepisu wynika, że nie jest kwalifikowalny do wsparcia, a zatem jest tzw. wydatkiem niekwalifikowalnym podatek VAT, co do którego istnieje prawna możliwość odzyskania.

Podstawową zasadą udzielania wsparcia z funduszy unijnych jest zakaz tzw. podwójnego finansowania. Postanowienia przepisów dotyczących funduszy strukturalnych na lata 2007 – 2013, mówiące o zakazie współfinansowania z innego instrumentu wspólnotowego, zamieszczono w art. 54 ust. 5 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006: „Wydatki współfinansowane z funduszy nie otrzymują pomocy z innego wspólnotowego instrumentu finansowego”. Zgodnie z art. 57 Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 każdy projekt współfinansowany ze środków funduszy strukturalnych musi zachować trwałość przez okres 5 lat od daty finansowego zakończenia projektu. W związku z powyższym, w przypadku nabycia przez Beneficjenta (zarówno w trakcie realizacji jak i w okresie trwałości projektu) prawnej możliwości odzyskania podatku VAT od wydatków kwalifikowalnych, podatek VAT stanowi koszt niekwalifikowalny.

Zgodnie z art. 207 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.) w przypadku gdy środki przeznaczone na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich są:

„ 3) pobrane nienależnie lub w nadmiernej wysokości,

– podlegają zwrotowi przez beneficjenta 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, z zastrzeżeniem ust. 8 i 10”.

Na podstawie art. 207 ust. 9 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.) po bezskutecznym upływie terminu, o którym mowa w ust. 8, organ pełniący funkcję instytucji zarządzającej wydaje decyzję określającą kwotę przypadającą do zwrotu i termin, od którego nalicza się odsetki, oraz sposób zwrotu środków, z uwzględnieniem ust. 2.

W związku z regulacją prawną art. 67 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.) do spraw dotyczących należności, o których mowa w art. 60, nieuregulowanych niniejszą ustawą stosuje się przepisy ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. Nr 267, z późn. zm.) i odpowiednio przepisy działu III ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r. poz. 613).

W świetle art. 104 i art. 107 ustawy kpa, organ administracji publicznej załatwia sprawę przez wydanie decyzji, która rozstrzyga sprawę co do jej istoty w całości lub w części albo w inny sposób kończąc sprawę w danej instancji.

W świetle art. 41 ust. 2 pkt. 4 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa do zadań zarządu województwa należy w szczególności przygotowywanie projektów strategii rozwoju województwa, planu zagospodarowania przestrzennego i regionalnych programów operacyjnych oraz ich wykonywanie.

Na podstawie art. 46 ust. 2a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2015 r., poz. 1392) decyzje wydane przez zarząd województwa w sprawach z zakresu administracji publicznej podpisuje marszałek. W decyzji wymienia się imiona i nazwiska członków zarządu, którzy brali udział w wydaniu decyzji.

Ustawa z dnia 6 grudnia 2006 r. o zasadach prowadzenia polityki rozwoju (Dz. U. z 2014 r., poz. 1649 z późn. zm.), zwana dalej „ustawą zppr”, jest aktem prawnym odwołującym się do zasad zawartych w Rozporządzeniu Rady (WE) 1083/2006, regulującym poszczególne kwestie związane z przyznawaniem i korzystaniem ze środków Funduszy Europejskich, przekazanych do kompetencji państw członkowskich.

W zakresie realizacji regionalnych programów operacyjnych procedury stosownie do art. 5 ust. 11 ustawy zppr zawarte są w systemach realizacji danego programu. Natomiast system realizacji programu operacyjnego określany jest przez instytucję zarządzającą tj. zgodnie z treścią art. 26 ust. 1 pkt. 8 ustawy zppr.

W nawiązaniu do regulacji zawartej w art. 56 ust. 4 ww. Rozporządzenia Rady (WE) nr 1083/2006 oraz przepisu art. 35 ust. 3 pkt 4a ustawy zppr kwestie kwalifikowalności wydatków na poziomie krajowym zostały uregulowane przez Ministra Rozwoju Regionalnego w Krajowych wytycznych dotyczących kwalifikowania wydatków w ramach funduszy strukturalnych i Funduszu Spójności w okresie programowania na lata 2007 – 2013. W Krajowych wytycznych z dnia 30.07.2007 r., zmienionych Krajowymi wytycznymi dotyczącymi kwalifikowania wydatków w ramach funduszy strukturalnych i funduszu spójności w okresie programowania 2007-2013 w dniu 20 kwietnia 2010 r., stosowanych w czasie zawierania umowy o dofinansowanie i otrzymania przez Stronę środków dofinansowania, do wydatków niekwalifikowalnych zaliczono m.in. podatek VAT, który może zostać odzyskany w oparciu o przepisy krajowe, tj. ustawę z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Rozdział 6 pkt 1 lit. „e” Wytycznych z 30.07.2007 r.; Rozdział 7 pkt 1 lit. „f” Wytycznych z 20.04.2010 r.). Aby podatek od towarów i usług (VAT) mógł być uznany za wydatek kwalifikowalny musi być faktycznie poniesiony przez beneficjenta, oraz beneficjent nie ma prawnej możliwości odzyskania podatku VAT, przy czym możliwość odzyskania tego podatku rozpatrywać należy w świetle przepisów ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Rozdział 5 Podrozdział 15 pkt 1 i 2 Wytycznych z 30.07.2007 r.; Rozdział 6 Podrozdział 14 pkt 1 i 2 Wytycznych z dnia 20.04.2010 r.). W przypadku zrefundowania kosztów podatku VAT ze środków funduszy strukturalnych lub Funduszu Spójności, a następnie odzyskania tego podatku ze środków budżetu państwa w oparciu o ustawę o podatku od towarów i usług dochodzi do niedozwolonego podwójnego finansowania (Rozdział 5 Podrozdział 4 pkt.2 Wytycznych z dn. 30.07.2007 r.; Rozdział 6 Podrozdział 5 pkt. 2 Wytycznych z dnia 20.04.2010 r.).

Krajowe wytyczne zarówno z dnia 30.07.2007 r., jak i w brzmieniu z dnia 20.04.2010 r. nakazują instytucji zarządzającej regionalnym programem operacyjnym dodatkowo ustanowić szczegółowe zasady dotyczące kwalifikowania wydatków dla projektów współfinansowanych w ramach danego programu.

Przepis art. 26 ust. 1 pkt 6 ustawy zppr daje instytucji zarządzającej kompetencje do określenia kryteriów kwalifikowalności wydatków objętych dofinansowaniem w ramach



programu operacyjnego. Sama ustawa w przepisie art. 5 pkt 6 definiuje pojęcie kwalifikowalności wydatków jako spełnienie trzech kryteriów przez poniesiony w ramach programu operacyjnego wydatek:

- a) spójności z postanowieniami przyjętego programu operacyjnego,
- b) określonych szczegółowo przez instytucję zarządzającą zgodnie z art. 26 ust. 1 pkt 6,
- c) dodatkowych, przewidzianych dla danego źródła finansowania w przypadku programów finansowanych ze źródeł zagranicznych.

Zgodnie z art. 25 pkt. 1 ustawy zppr za prawidłową realizację programu odpowiada w przypadku programu operacyjnego - instytucja zarządzająca, którą jest odpowiednio minister właściwy do spraw rozwoju regionalnego lub zarząd województwa.

W celu wykonywania przyjętego programu, instytucja zarządzająca posiada szereg kompetencji określonych w art. 26 ust. 1 ustawy zppr, pozwalających na prawidłowe jego zrealizowanie. W szczególności instytucja zarządzająca posiada kompetencje do przygotowania szczegółowego opisu priorytetów programu operacyjnego, określenia kryteriów kwalifikowalności wydatków objętych dofinansowaniem w ramach programu operacyjnego, przy czym ich zakres przedmiotowy musi być zgodny z odpowiednimi przepisami wspólnotowymi. Ponadto, instytucja zarządzająca ma prawo wyboru, w oparciu o przyjęte kryteria, projektów które będą dofinansowane w ramach programu operacyjnego, a także ma prawo określenia systemu realizacji programu operacyjnego. Upoważniona jest do zawierania z beneficjentami umów o dofinansowanie projektu lub podejmowanie decyzji, o której mowa w art. 28 ust. 2 ustawy zppr, prowadzenia kontroli realizacji programu operacyjnego, w tym kontroli realizacji poszczególnych dofinansowanych projektów. W jej kompetencjach leży, zgodnie z art. 26 ust. 1 pkt 15 ww. ustawy do zadań instytucji zarządzającej należy odzyskiwanie kwot podlegających zwrotowi, w tym wydawanie decyzji o zwrocie środków przekazanych na realizację programów, projektów lub zadań, o której mowa w przepisach o finansach publicznych.

Zgodnie z linią orzecniczą sądów administracyjnych i Trybunału Konstytucyjnego, przyjmowane w formie uchwały zarządu województwa dokumenty programowe wchodzące w skład systemu realizacji regionalnego programu operacyjnego stanowią źródło prawa. Toteż, co do zasady, jako źródło prawa - aczkolwiek nie obowiązującego powszechnie - wiążą one podmiot, który na jego podstawie zgłosił wniosek i zawarł umowę o dofinansowanie projektu a także organy i instytucje działające na podstawie ustawy zppr (por. wyrok NSA z dnia 4.08. 2010r. II GSK 797/10, z dnia 18. 05. 2011 GSK 817/11, wyrok TK z dnia 12. 07. 2001 SK 1/01/OTK ). W konsekwencji należy uznać, iż walor źródeł prawa posiadają wszystkie dokumenty programowe i kształtują one prawa i obowiązki beneficjentów (wyrok NSA z 16.11.2010 r. sygn. akt II GSK 1234/10), „W zakresie zwrotu dofinansowania należy uznać za obowiązujące stworzone przez właściwe instytucje, np. instytucje zarządzające – systemy realizacji programów operacyjnych, w tym regulacje tych systemów normujące zasady kontroli i zwrotów przyznanych środków finansowych”.

W sprawie nie budzi sporu, że określony przez organ jako instytucję zarządzającą system realizacji programu, na który składa się między innymi „Podręcznik Kwalifikowalności Wydatków objętych dofinansowaniem w ramach RPOWŚ na lata 2007-2013” wiąże strony na etapie procedury konkursowej o uzyskanie dofinansowania, jak i podczas realizacji projektu.

Warunki stawiane Stronie w § 2 Umowy o dofinansowanie wynikają wprost z art. 30 ustawy zppr, gdzie jako podstawę dofinansowania projektu – przyjętego w ramach określonego programu – wskazano m.in. umowę zawartą między Beneficjentem a Instytucją Zarządzającą, w której to umowie muszą zostać zawarte warunki dofinansowania danego projektu oraz prawa i obowiązki beneficjenta związane z tym dofinansowaniem.

W § 8 ust. 1 Umowy o dofinansowanie: „Beneficjent oświadcza, że w przypadku projektu (...) nie następuje podwójne finansowanie. Podwójnym finansowaniem zgodnie z Krajowymi wytycznymi dotyczącymi kwalifikowania wydatków w ramach funduszy strukturalnych i Funduszu Spójności w okresie programowania 2007-2013 jest w szczególności (...) zrefundowanie kosztów podatku VAT ze środków funduszy strukturalnych lub Funduszu Spójności, a następnie odzyskanie tego podatku ze środków budżetu państwa w oparciu o ustawę o podatku od towarów i usług.

Podręcznik kwalifikowalności wydatków w Części I również odnosi się do kwestii podwójnego finansowania, które oznacza niedozwolone zrefundowanie całkowite lub częściowe danego wydatku dwa razy ze środków publicznych – wspólnotowych lub/i krajowych. Wskazuje, iż podwójnym finansowaniem jest m.in. zrefundowanie kosztów podatku VAT ze środków funduszy strukturalnych a następnie odzyskanie tego podatku ze środków budżetu państwa w oparciu o ustawę o podatku od towarów i usług.

A zatem zgodnie z treścią Podręcznika kwalifikowalności wydatków „w żadnym wypadku nie są kwalifikowalne wydatki na (...) podatek VAT, który może zostać odzyskany w oparciu o przepisy krajowe tj. ustawę o podatku od towarów i usług.

Strona ubiegając się o dofinansowanie Projektu oświadczyła, „*że realizując niniejszy ... projekt nie może odzyskać w żaden sposób poniesionego kosztu podatku VAT, którego wysokość została określona w kategorii wydatki kwalifikowalne*” Projektu.

Zgodnie z zapisami ww. Rozporządzenia Rady (WE) 1083/2006 o kwalifikowalności podatku VAT w projektach finansowanych z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego decyduje prawna możliwość odzyskania tego podatku przez beneficjanta, a nie jego faktyczne odzyskanie. Bez znaczenia pozostaje zatem, czy otrzymana przez uczestnika projektu dotacja jest w kwocie brutto, a możliwość odzyskania podatku VAT powstaje w okresie późniejszym. W ramach realizowanego projektu nie można podwójnie finansować wydatków, czyli nie można zrefundować częściowo, bądź całkowicie danego wydatku dwukrotnie ze środków publicznych (zarówno wspólnotowych jak i krajowych). Niedozwolone jest zrefundowanie podatku VAT ze środków EFRR, a następnie jego odzyskanie ze środków pochodzących z budżetu państwa w oparciu o ustawę o podatku VAT. Powyższa zasada ma zastosowanie do beneficjenta, czyli podmiotu realizującego projekt. Powyższą kwestię, dotyczącą możliwości odliczenia podatku VAT, który był sfinansowany dotacją w ramach projektu, należy rozpatrywać w oparciu o ustawę o podatku VAT.

Materialnoprawną podstawę zwrotu środków przeznaczonych na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich stanowią przepisy art. 207 ust. 1 pkt 1-3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz.U. z 2013, poz. 885, z późn. zm.). Regulacja art. 207 ust. 1 pkt. 3 ustawy o finansach publicznych, bo takowa ma zastosowanie w niniejszej sprawie, stanowi, gdy środki przeznaczone na realizację programów finansowanych z udziałem środków europejskich są:

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.

Mając na względzie prawną możliwość odzyskania przez Stronę podatku VAT nastąpiło spełnienie przesłanki skutkującej koniecznością zwrotu dofinansowania pobranego nienależnie, o której mowa w art. 207 ust.1 pkt 3 ustawy o finansach publicznych wraz z odsetkami.

Instytucja będąca stroną Umowy o dofinansowanie, w momencie powzięcia informacji o wystąpieniu przesłanek określonych w art. 207 ust. 1 ufp, po uprzednim wezwaniu do zwrotu ma obowiązek określić kwotę przypadającą do zwrotu oraz termin, od którego naliczane będą odsetki.

Z uwagi, iż Strona w piśmie z dnia 16.06.2015 r. poinformowała Instytucję Zarządzającą, iż w stosunku do wydatków poniesionych przy realizacji przedmiotowego Projektu ma możliwość odliczenia podatku VAT, oraz że odzyskała podatek VAT w wyniku złożonej do Urzędu Skarbowego w Skarżysku Kamiennej korekty Deklaracji VAT-7 za 2010 r. i 2011 r., następnie zwracając do Instytucji Zarządzającej środki w wysokości niewystarczającej na pokrycie należnego do zwrotu dofinansowania wraz z odsetkami, Organ zgodnie z art. 207 ust. 8 ufp wezwał Stronę do zwrotu nienależnie pobranego dofinansowania ze środków EFRR wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, w terminie 14 dni od dnia doręczenia wezwania.

Strona zgodnie z § 7 Umowy o dofinansowanie nie zwróciła do Organu całej należności tj. odzyskanego podatku VAT oraz należnych odsetek.

Organ nie jest organem podatkowym a dofinansowanie, które przekazał Stronie, jest dofinansowaniem ze środków EFRR, którego podstawą jest kwota podatku VAT w sytuacji, kiedy Strona nie ma możliwości jego odzyskania od Urzędu Skarbowego. Organ nie ma swobody w dysponowaniu wierzytelnością publicznoprawną, szczególnie że w przedmiotowej sprawie wierzytelność ta dotyczy środków unijnych, co do których Organ jest jedynie dysponentem a wydatkowanie i rozliczenie przyznanego dofinansowania musi przebiegać w okresie programowania.

Strona jest zobowiązana do zwrotu całej kwoty dofinansowania przekazanego ze środków EFRR z tytułu naliczonego podatku VAT wraz z odsetkami od daty przekazania do dnia zwrotu, gdyż zgodnie z art. 57 rozporządzenia 1083/2006 każdy projekt współfinansowany ze środków funduszy strukturalnych musi zachować trwałość przez okres 5 lat od daty finansowego zakończenia projektu. W związku z powyższym, w przypadku nabycia przez Beneficjenta (zarówno w trakcie realizacji jak i w okresie trwałości projektu) prawnej możliwości odzyskania podatku VAT od wydatków kwalifikowalnych, podatek VAT stanowi koszt niekwalifikowalny. Podstawą prawną do uznania VAT-u za wydatek kwalifikowalny i jego wypłaty, była deklaracja Strony o braku możliwości jego odzyskania. W momencie, w którym Organ został poinformowany, iż Strona wycofuje tę deklarację, tym samym odpada podstawa do wypłaty środków, które stają się nienależne. Nie ma znaczenia, że inaczej było w chwili ich pobierania, bo art. 207 ufp nie uzależnia obowiązku orzekania o zwrocie od takiej okoliczności jak również nie określa innego terminu do naliczania odsetek, jak dzień przekazania środków.

W związku z tym, iż Strona w dniu 30.07.2015 r. dokonała zwrotu środków w kwocie 868 689,02 zł wskazując, iż są to środki dofinansowania Instytucja Zarządzająca zgodnie z treścią art. 62 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2015 r., poz. 613) dokonała zaliczenia niniejszej wpłaty na poczet poszczególnych wypłat dofinansowania z EFRR i należnych odsetek, począwszy od dofinansowania do zwrotu o najwcześniejszym terminie płatności.

Organ w piśmie znak: EFRR.V-433-RPO- 4.1- 26 -2015-AJ z dnia 24.08.2015 r. poinformował Stronę o zaliczeniu ww. zwróconych środków na spłatę zobowiązania oraz wezwał do zwrotu pozostałych środków dofinansowania wraz z odsetkami.

W związku z ww. brakiem należnej kwoty środków przez Stronę, zaistniała konieczność, zgodnie z zapisami art. 207 ust. 9 Ustawy o finansach publicznych, wydania przez Instytucję Zarządzającą odpowiedniej decyzji o zwrocie środków.

W świetle art. 104 i 107 K.p.a. organ administracji publicznej załatwia sprawę przez wydanie decyzji, która rozstrzyga sprawę co do jej istoty w całości lub w części albo w inny sposób kończąc sprawę w danej instancji.

Organ w przypadku zaistnienia przesłanki zawartej w art. 207 ust.1 pkt 3 ufp, a taka ma zastosowanie w przedmiotowej sprawie, środki dofinansowania pobrane nienależnie 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 tejże ustawy o finansach publicznych, na wskazany w tej decyzji rachunek bankowy. Dlatego też do naliczenia odsetek Organ zobligowany jest aktem prawa powszechnie obowiązującego (art. 207 ust. 1 pkt 3 ufp), a co za tym idzie Organ nie ma możliwości odstąpienia od naliczania odsetek w analizowanej sprawie. Jednocześnie Organ pragnie zauważyć, iż przedmiotowa sytuacja objęta niniejszą decyzją nie jest jednostkowa gdyż, beneficjenci dokonywali już zwrotu środków dofinansowania poniesionego na niekwalifikowalny podatek VAT wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków dofinansowania do dnia zwrotu. Odstąpienie przez Organ od naliczania odsetek od dnia przekazania nienależnie pobranego dofinansowania stanowiłoby naruszenie obowiązujących przepisów prawa (tj. art. 207 ust.1 pkt 3 ufp), a także stanowiłoby to naruszenie fundamentalnej zasady równego traktowania beneficjentów środków unijnych. Stanowisko zajęte przez Organ w przedmiotowej sprawie jest tożsame ze stanowiskiem zaprezentowanym przez Ministerstwo Infrastruktury i Rozwoju (zwany dalej: MiR) w piśmie znak: DKF-IV-813-42-MWi/14 NK 201889/14 z dnia 24.07.2014 r.

Zdaniem Organu, co potwierdza również, opinia Ministerstwa Finansów wyrażona w ww. piśmie – „...każda czynność prawna dokonana przez beneficjenta w okresie trwałości projektu, skutkująca zmianą status quo w zakresie uzyskania prawnej możliwości odzyskania zapłaconych kwot podatku VAT musi powodować skutki w zakresie odmowy uznania tych kwot za kwalifikowalne (a w konsekwencji beneficjent ten musi się liczyć z koniecznością żądania przez właściwą instytucję – w trybie art. 207 ufp – zwrotu środków, w tym także obejmujących kwoty zapłaconego podatku VAT wraz z należnymi odsetkami...)”.

W ocenie Instytucji Zarządzającej w okolicznościach niniejszej sprawy zachodzi przesłanka o której mowa w art. 207 ust.1 pkt. 3 ufp. Obowiązek zwrotu środków przez Gminę Skarżysko-Kamienną jest następstwem nienależnie pobranego dofinansowania. Odzyskanie przez Beneficjenta podatku VAT ze środków budżetu państwa daje podstawę do stwierdzenia obowiązku zwrotu tych środków.

Z uwagi, iż podatek VAT poniesiony w ramach realizowanego projektu został dofinansowany ze środków pomocowych, tj. EFRR oraz został odzyskany zgodnie z regułami ustanowionymi w ustawie o VAT, nastąpiła konieczność jego uznania za wydatek niekwalifikowalny, a tym samym uzyskane przez Stronę dofinansowanie podlega zwrotowi wraz z odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, liczonymi od dnia przekazania środków. Sposób naliczenia odsetek został wprost określony przez ustawodawcę w ustawie o finansach publicznych. Otrzymanie dotacji w obliczu prawnej możliwości odzyskania podatku VAT stanowi podwójne finansowanie wydatku, co skutkuje zwrotem nienależnie pobranej dotacji.

Mając powyższe na uwadze, Instytucja Zarządzająca stwierdza, że zachodzi podstawa do wydania decyzji określającej kwotę zwrotu środków z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w odniesieniu do Gminy Skarżysko-Kamienna w łącznej wysokości **308 734,91 zł**, jak w pkt 1 osnowy decyzji wraz z należnymi odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych. Bieg początkowy odsetek w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych ustalono od dnia przekazania każdej z transz środków dofinansowania, jak w pkt 2 osnowy decyzji.

Sposób płatności winien nastąpić w formie przelewu środków na następujące rachunki bankowe Urzędu Marszałkowskiego Województwa Świętokrzyskiego:

- Środki Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego, o których mowa w pkt 1 decyzji wraz z należnymi odsetkami w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych, o których mowa w pkt 2 decyzji, należy wpłacić **w terminie 14 dni** od dnia doręczenia ostatecznej decyzji na rachunek bankowy Urzędu Marszałkowskiego Województwa Świętokrzyskiego w Kielcach nr **91 1560 0013 2536 2450 5776 0050**, prowadzony w GETIN NOBLE BANK S.A,

Zarząd Województwa Świętokrzyskiego wydając niniejszą decyzję oparł się o stan faktyczny i prawny według chwili jej wydania, biorąc pod uwagę wszystkie okoliczności faktyczne sprawy.

**W świetle powyższego Zarząd Województwa Świętokrzyskiego, jako Instytucja Zarządzająca Regionalnym Programem Operacyjnym Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013 orzeka jak w sentencji.**

Wydając decyzję, Zarząd Województwa Świętokrzyskiego oparł się na następujących dokumentach:

- 1) Umowa o dofinansowanie nr: UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-00 z dnia 21.09.2009 r. wraz z Aneksami: nr UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-01 z dnia 15.02.2010 r., UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-02 z dnia 09.06.2010 r., UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-03 z dnia 31.05.2011 r., UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-04 z dnia 02.01.2012 r., UDA-RPSW.04.01.00-26-202/08-05 z dnia 07.02.2012 r.,
- 2) Podręcznik Kwalifikowalności Wydatków objętych dofinansowaniem w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Świętokrzyskiego na lata 2007-2013,
- 3) Regulamin dwuetapowego konkursu zamkniętego nr 3/08 ,
- 4) Wniosek o dofinansowanie projektu nr WND-RPSW.04.01.00-26-202/08 wraz z załącznikami,
- 5) Interpretacja Indywidualna Ministra Finansów pismo znak: IBPP4/443-1379/09/AŚ z dnia 30.11.2009 r. wydana przez Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach
- 6) Pismo Beneficjenta z dnia 16.06.2015 r.,
- 7) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.IV.433.4.1.202.30.2015.JCS z dnia 09.07.2015 r.,
- 8) Pismo Beneficjenta z dnia 03.08.2015 r.,
- 9) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-24-2015-AJ z dnia 19.08.2015 r.,
- 10) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.IV.433.4.1.202.31.2015.JCS z dnia 21.08.2015 r.,
- 11) Pismo Beneficjenta znak: FN.B.3251.54.2015 z dnia 24.08.2015 r. z załącznikami:
  - Informacja w sprawie analizy możliwości oszczędności w zakresie podatku VAT z dnia 19.08.2015 r.,
  - Protokół z czynności sprawdzających przeprowadzonych przez US w Skarżysku-Kamiennej z dnia 26.01.2015 r.,
- 12) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-26-2015-AJ z dnia 24.08.2015 r. (Wezwanie do zwrotu dofinansowania wraz z odsetkami),
- 13) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-28-2015-AJ z dnia 16.09.2015 r.,

- 14) Pismo Beneficjenta znak: BRM.042.10.3.2015.MG z dnia 02.10.2015 r.,
- 15) Pismo Beneficjenta z dnia 09.10.2015 r.,
- 16) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-33-2015-AJ z dnia 20.10.2015 r. tj. zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego,
- 17) Pismo Instytucji Zarządzającej znak: EFRR.V-433-RPO-4.1-41-2015-AJ z dnia 05.11.2015 tj. zawiadomienie o zgromadzeniu materiału dowodowego.
- 18) Pismo Ministerstwa Infrastruktury i Rozwoju znak: DKF-IV-813-42-MWi/14 z dnia 24.07.2014 r.

#### POUCZENIE

Decyzja jest nieostateczna w administracyjnym toku instancyjnym. Zgodnie z art. 207 ust. 12a ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 885, z późn. zm.) Strona może złożyć do Zarządu Województwa Świętokrzyskiego wniosek o ponowne rozpatrzenie sprawy w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

**WICEMARSZAŁEK  
WOJEWÓDZTWA ŚWIĘTOKRZYSKIEGO**

**JAN MAĆKOWIAK**

Decyzja została sporządzona w trzech jednobrzmiących egzemplarzach, które otrzymują:

1)Gmina Skarżysko-Kamienna z siedzibą: ul. Sikorskiego 18, 26-110 Skarżysko-Kamienna,  
2) a/a