

UCHWAŁA Nr 192 / 3936 / 20
ZARZĄDU WOJEWÓDZTWA PODKARPACKIEGO
w RZESZOWIE
z dnia 25 sierpnia 2020r.

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 2019r., poz. 512 ze zm.), 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 2020r., poz. 818 t.j.),

Zarząd Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie
uchwala, co następuje:

§ 1

W wyniku rozpatrzenia protestu wniesionego w dniu 4 czerwca 2020 r. przez przedsiębiorstwo Skyware Sp. z o.o. od negatywnej oceny formalnej wniosku pn. „*Usługi internetowe nowej generacji oparte o standard XGS-PON*”, nr RPPK.01.04.01-18-0215/20, złożonego w ramach naboru nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-007/19 dla Osi priorytetowej I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, Działania 1.4 „Wsparcie MŚP”, poddziałania 1.4.1 „Dotacje bezpośrednie”, typu 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 4 czerwca 2020 r. przez przedsiębiorstwo Skyware Sp. z o.o. od negatywnej oceny formalnej wniosku pn. „Usługi internetowe nowej generacji oparte o standard XGS-PON”, nr RPPK.01.04.01-18-0215/20, złożonego w ramach naboru nr RPPK.01.04.01-IZ-00-18-007/19 dla Osi priorytetowej I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, Działania 1.4 Wsparcie MŚP”, poddziałania 1.4.1 „Dotacje bezpośrednie”, typu 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 2020, poz. 818 t.j.) – 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 160/XVII/2019 z dnia 22 sierpnia 2019 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 69/1802/19 z dnia 27 sierpnia 2019 r. w sprawie zmiany uchwały nr 76/1709/15 Zarządu Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie z dnia 14 lipca 2015 r. (dalej: Uszczegółowienie, SZOOP) z późn. zm.;
- Regulamin konkursu, w tym przypadku „Regulamin konkursu w ramach osi priorytetowej I Konkurencyjna i innowacyjna gospodarka, działania 1.4 Wsparcie MŚP”, poddziałania 1.4.1 „Dotacje bezpośrednie”, typu projektu „Rozwój MŚP” Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020” przyjęty Uchwałą Zarządu Województwa Podkarpackiego w Rzeszowie nr 73/1896/19 z dnia 10 września 2019 r. w sprawie przyjęcia Regulaminu konkursu zamkniętego dla naboru wniosków o dofinansowanie projektów ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach I Osi priorytetowej, Działanie 1.4 Wsparcie MŚP”, poddziałania 1.4.1 „Dotacje bezpośrednie”, typu projektu „Rozwój MŚP” Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2014–2020 – Numer RPPK.01.04.01-IZ.00-18-007/19 (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 lit. A pn. *Zasady ogólne* ust. 1 Regulaminu konkursu ocena wniosków dokonywana jest w oparciu o nie.

Niniejsza sprawa rozstrzygana jest w następującym stanie faktycznym:

W dniu 17 stycznia 2020 r. przedsiębiorstwo Skyware Sp. z o.o. (dalej Wnioskodawca) złożyło do IZ RPO WP wniosek o dofinansowanie projektu pn. „Usługi

internetowe nowej generacji oparte o standard XGS-PON". Wniosek został zarejestrowany pod nr RPPK.01.04.01-18-0215/20, a następnie poddany weryfikacji warunków formalnych oraz ocenie formalnej.

Celem projektu, zgodnie z punktem B.1 wniosku o dofinansowanie, jest wzrost innowacyjności oraz konkurencyjności firmy SKYWARE Sp. z o.o. na terenie jej działania (woj. podkarpackie) dzięki wdrożeniu innowacyjnej usługi ultra szybkiego Internetu oraz innowacyjnych usług pokrewnych społeczeństwa informacyjnego jakie Wnioskodawca będzie mógł świadczyć w oparciu o innowacyjną technologię XGS-PON (10-G Symmetric Passive Optical Network), która daje możliwość zapewnienia łączy symetrycznych (taki sam przesył do i od klienta) z niespotykaną prędkością 10 Gbps.

Planowana data rozpoczęcia realizacji projektu według założonego harmonogramu (punkt C.1 wniosku o dofinansowanie) to 1 lipca 2020 r., zaś planowana data zakończenia to 31 grudnia 2021 r. Wartość ogółem projektu według zapisów wniosku (punkt A.5.) wynosi 1 798 260,00 zł, w tym wydatki kwalifikowalne to 1 462 000,00 zł, zaś dofinansowanie z UE 950 300,00 zł.

W wyniku oceny formalnej wniosek został oceniony negatywnie pod względem formalnym, gdyż nie spełnił kryterium formalnego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*, o czym poinformowano Wnioskodawcę pismem znak: WP-II.432.2.234.2020.DK z dnia 19 maja 2020 r.

Od oceny tej Wnioskodawca złożył w dniu 4 czerwca 2020 r. protest, w którym kwestionuje prawidłowość oceny wniosku dokonanej pod kątem spełniania ww. kryteriów.

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.

Wniosek został uznany za niespełniający kryterium formalnego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu*.

Badanie pod kątem spełniania kryterium formalnego dopuszczającego standardowego pn. *Kwalifikowalność zakresu rzeczowego projektu* polega na weryfikacji, 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.

Istnieje możliwość poprawy/ uzupełnienia projektu w zakresie niniejszego kryterium (zgodnie z art. 45 ust. 3 ustawy wdrożeniowej).

Zgodnie z § 16 część B ust. 3 Regulaminu konkursu, ocena formalna jest oceną 0/1, co oznacza, że weryfikacja dokonywana jest pod kątem spełnienia lub niespełnienia danego kryterium. Zgodnie zaś z § 16 część B ust. 5 Regulaminu konkursu warunkiem pozytywnej oceny formalnej jest spełnienie przez projekt wszystkich kryteriów formalnych. Jeżeli projekt nie spełnia choćby jednego kryterium, uzyskuje ocenę negatywną.

W niniejszej sprawie przyczyną niespełnienia analizowanego kryterium jest niezgodność zakresu rzeczowego projektu ze szczegółowymi zasadami określonymi w § 4 ust. 14 pkt 7) Regulaminu konkursu w związku z realizacją projektu w zakresie rozwoju sieci szerokopasmowych.

Zgodnie z § 4 ust. 14 pkt 7) Regulaminu konkursu: *„Wsparcia nie otrzymają projekty realizowane w zakresie rozwoju sieci szerokopasmowych.”*

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 zgodnie z punktem B.2 wniosku o dofinansowanie pn. *Opis zakresu rzeczowego projektu* planuje zakup środków trwałych niezbędnych do osiągnięcia celu projektu jakim jest wdrożenie innowacyjnej usługi ultra szybkiego Internetu oraz innowacyjnych usług pokrewnych społeczeństwa informacyjnego, które Wnioskodawca będzie mógł świadczyć w oparciu o innowacyjną technologię XGS-PON dającą możliwość zapewnienia łączy symetrycznych z niespotykaną prędkością 10 Gbps.

Natomiast w Biznesplanie w punkcie B.5 pn. *Wprowadzenie nowego lub ulepszanego produktu/usługi przez Wnioskodawcę w wyniku realizacji projektu* Wnioskodawca wskazuje, że: *„W wyniku realizacji projektu SKYWARE będzie miał możliwość oferowania produktu/usługi dostępu do sieci Internet z szybkością 10Gbps dodatkowo symetryczną usługę czyli z możliwością przesyłu informacji od i do klienta z taką samą maksymalną prędkością, co nie było do tej pory możliwe ze względu na brak dostępności odpowiedniej technologii (...). Tak szybki dostęp daje również możliwość wspierać rozwój usług obliczeniowych oraz projektowania w chmurze (...). Oferowany nowy produkt/usługa przez firmę opiera się o nowoutworzony standard dla przesyłu informacji za pośrednictwem światłowodów z prędkością 10 Gps/10Gps (wysyłanie i odbieranie) XGS-PON, podczas gdy na chwilę obecną standardem jest przesył dla klientów biznesowych 300/100 Mbps co jak widać daje 30 krotne zwiększenie możliwości przesyłu oraz otwiera nowe pole wykorzystania łączy telekomunikacyjnych (...).”*

Ponadto w przedłożonej wraz z dokumentacją aplikacyjną, jako załącznik nr 10, Opinii o innowacyjności z dnia 14 stycznia 2020 r. wystawionej przez Politechnikę Rzeszowską czytamy, iż: *„Celem projektu jest zapewnienie gospodarstwom domowym oraz klientom instytucjonalnym dostępu do sieci Internet z prędkościami 2,5 Gb/s oraz 5 Gb/s. (...) Celem inwestycji jest osiągnięcie jak największego stopnia penetracji wybudowanej sieci. (...) W celu realizacji projektu sieć szkieletowa firmy Skyware zostanie rozbudowana do obsługi przepustowości 100 Gb/s.”*

Mając na uwadze powyższe zapisy IZ RPO WP na etapie procedury odwoławczej podtrzymuje pierwotną ocenę. Instytucja Zarządzająca dokonała oceny formalnej wniosku w oparciu o przedłożone dokumenty aplikacyjne, przy jednoczesnym uwzględnieniu zapisów § 4 ust. 14 pkt 7) Regulaminu konkursu, który stanowi, że wsparcia nie otrzymają projekty realizowane w zakresie rozwoju sieci szerokopasmowych.

Wnioskodawca nie zgadza się z przeprowadzoną oceną, podnosząc w proteście, że celem projektu nie jest zapewnienie dostępu do Internetu dla jak najszerszej grupy gospodarstw domowych oraz osiągnięcie pełnych efektów wsparcia

obszaru e-administracji i otwartego rządu, szczególnie w zakresie e-usług udostępnianych obywatelom, a także korzystania z cyfrowo udostępnionych informacji sektora publicznego, które są również immanentną cechą projektów dotyczących rozwoju sieci szerokopasmowych. Wnioskodawca stwierdza, że projekt dotyczy wprowadzenia nowej usługi w prywatnej sieci Wnioskodawcy poprzez zakup sprzętu aktywnego, jaki jest konieczny do jej świadczenia, dlatego też wnosi o uznanie spełniania kryterium kwalifikowalności rzeczowej wniosku.

Odnosząc się do zarzutów Wnioskodawcy IZ RPO WP podkreśla, że przedstawione powyżej zapisy wniosku i załączników wskazują, że wykazane w punkcie B.2 wniosku o dofinansowanie pn. *Opis zakresu rzeczowego projektu* środki trwałe będą wykorzystywane do wzmocnienia świadczonej już przez Wnioskodawcę usługi dostępu do internetu, zatem należy stwierdzić, iż projekt będzie realizowany w zakresie rozwoju sieci szerokopasmowej. Szerokopasmowy dostęp do Internetu jest to usługa polegająca na łączeniu się z Internetem za pomocą szybkiego łącza lub medium o dużej przepustowości. Połączenie wykorzystuje szerokie pasmo częstotliwości wytwarzane przez modem. Najczęściej do tego celu wykorzystuje się technologie z rodziny DSL (xDSL), WiMAX, PON, DOCSIS lub inne podobne. Wnioskodawca wskazuje w Biznesplanie, że dzięki oferowanemu nowemu produktowi/usłudze zwiększy się przesył dla klientów biznesowych z 300/100 Mbps (wysyłanie/odbieranie) na 10Gps/10Gps (wysyłanie/odbieranie). Natomiast z opinii o innowacyjności wynika, że zarówno gospodarstwom domowym jak i klientom instytucjonalnym zapewniony zostanie dostęp do sieci Internet prędkościami 2,5 Gb/s oraz 5 Gb/s, a dotychczasowa sieć szkieletowa Wnioskodawcy zostanie rozbudowana do obsługi przepustowości 100 Gb/s. Mając na uwadze powyższe zapisy dokumentacji konkursowej należy wskazać, że Wnioskodawca w ramach planowanego do realizacji projektu zwiększy maksymalną ilość danych, jaka może zostać przesłana za pomocą danego łącza w jednym momencie, czyli zwiększy się rzeczywista szerokość pasma internetowego, czy też jego pojemność, zatem realizacja projektu prowadzi do zwiększenia przepustowości sieci internetowej Wnioskodawcy.

Pojęcie sieci szerokopasmowej nie jest co prawda określone w Regulaminie przedmiotowego konkursu, czy też w dokumentach programowych województwa podkarpackiego na lata 2014-2020, jednakże należy zaznaczyć, iż jest to termin, który został zdefiniowany przez ustawodawcę w ustawie z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U.2019.2410 t.j.), gdzie w art. 2 ust. 1 pkt 1 wskazano, iż: „sieć szerokopasmowa to sieć telekomunikacyjna służąca do zapewnienia szerokopasmowego dostępu do Internetu. Dostęp określa się jako szerokopasmowy, jeżeli wydajność łącza nie jest czynnikiem ograniczającym możliwość uruchomienia aplikacji dostępnych w sieci.” Zatem sieć szerokopasmowa to system, którego głównym zadaniem jest transmisja danych na bazie której realizowane są usługi: dostęp do Internetu, monitoring, telefonia VoIP, telewizja cyfrowa itp.

Mając na uwadze powyższe jak i zacytowane w niniejszej uchwale zapisy, przedłożonych przez Wnioskodawcę dokumentów, tj. Biznesplanu oraz Opinii o innowacyjności, należy stwierdzić, iż projekt Wnioskodawcy zgodnie z zapisami Regulaminu konkursu, nie może otrzymać wsparcia w przedmiotowym konkursie, gdyż dotyczy rozwoju sieci szerokopasmowych.

Dodatkowo nadmienić należy, iż zgodnie z zapisami Umowy Partnerstwa zatwierdzonej przez Komisję Europejską w dniu 23 października 2017 r. na podstawie decyzji wykonawczej C(2017) 6994 (notyfikowana 24 października 2017 r.) dofinansowanie wniosków w zakresie budowy sieci szerokopasmowych, wspierane jest wyłącznie z poziomu krajowego w Programie Operacyjnym Polska Cyfrowa 2014-2020, w ramach priorytetu inwestycyjnego 2a pn. *Poszerzanie zakresu dostępności do łączy szerokopasmowych oraz wprowadzanie szybkich sieci internetowych oraz wspieranie wprowadzania nowych technologii i sieci dla gospodarki cyfrowej*. Wskazana wyżej demarkacja znajduje swoje odzwierciedlenie na gruncie prawa krajowego. Zgodnie z art. 2 ust. 2 *Rozporządzenia Ministra Infrastruktury i Rozwoju z dnia 3 września 2015 r. w sprawie udzielania regionalnej pomocy inwestycyjnej w ramach celu tematycznego 3 w zakresie wzmocnienia konkurencyjności mikroprzedsiębiorców, małych i średnich przedsiębiorców w ramach regionalnych programów operacyjnych na lata 2014-2020* (Dz. Urz. z 2018, poz. 1623 t.j.) inwestycje w rozwój sieci szerokopasmowych zostały wyłączone ze wsparcia MŚP w ramach regionalnej pomocy inwestycyjnej.

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*, gdyż zakres rzeczowy projektu nie jest zgodny z szczegółowymi zasadami określonymi w § 4 ust. 14 pkt 7) Regulaminu konkursu.

W związku z powyższym nie uwzględnia się 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 2019 r. poz.2325 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) Skyware Sp. z o.o., ul. Siemieńskiego 14, 35-203 Rzeszów,
- 2) Pani Agnieszka Czuchra – Dyrektor Departamentu Wspierania Przedsiębiorczości,
- 3) a/a.