

Warszawa, 2011-05-19

Szanowna Pani
Emilia Dunal
Dyrektor Departamentu
Programów Rozwoju Obszar Wiejskich
ul. Szyperska 14
61-754 Poznań

Szanowna Pani Dyrektor,

W odpowiedzi na pismo z dnia 4 maja 2011 r. dotyczące interpretacji przepisów rozporządzenia z dnia 15 października 2009 r.¹ przedstawiam poniżej odpowiedzi na Pani pytania.

1. Odnośnie interpretacji terminu „działalność gospodarcza” w kontekście możliwości ubiegania się o pomoc finansową przez rolników, należy stwierdzić, co następuje.

Zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, pomoc na realizację operacji polegającej na podnoszeniu wartości produktów rybactwa, rozwoju usług na rzecz społeczności zamieszkującej obszary zależne od rybactwa **obejmuje podejmowanie i rozwój działalności gospodarczej** w określonym w tym przepisie zakresie.

Termin działalność gospodarcza zdefiniowany został w ustawie z dnia 2 lipca 2004 r. *o swobodzie działalności gospodarczej* (Dz.U. 2004 nr 173 poz. 1807 z późn. zm.). Zgodnie z art. 2 tej ustawy działalnością gospodarczą jest zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły. Ar. 3 wyłącza jednak stosowanie przepisów tej ustawy do działalności wytwórczej w rolnictwie w zakresie upraw rolnych oraz chowu i hodowli zwierząt, ogrodnictwa, warzywnictwa, leśnictwa i rybactwa śródlądowego, a także wynajmowania przez rolników pokoi, sprzedaży posiłków domowych i świadczenia w gospodarstwach rolnych innych usług związanych z pobytem turystów.

Zestawiając przepisy rozporządzenia z przepisami ww. ustawy pojawia się wątpliwość, czy podejmowanie i rozwój działalności agroturystycznej może uzyskać pomoc finansową na podstawie § 5 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, skoro pomoc taka dotyczy wyłącznie działalności

¹ rozporządzenie Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 15 października 2009 r. w sprawie szczegółowych warunków i trybu przyznawania, wypłaty i zwracania pomocy finansowej na realizację środków objętych osią priorytetową 4 - Zrównoważony rozwój obszarów zależnych od rybactwa, zawartą w programie operacyjnym „Zrównoważony rozwój sektora rybołówstwa i nadbrzeżnych obszarów rybackich 2007-2013” (Dz.U. Nr 177, poz. 1371), zwane dalej „rozporządzeniem”.

gospodarczej, a do działalności agroturystycznej nie stosuje się przepisów ustawy o swobodzie działalności gospodarczej.

Norma zawarta w art. 3 tej ustawy od dawna jest przedmiotem sporu w doktrynie². Wątpliwość budzi bowiem kwestia, czy wskazany artykuł należy roznieć w ten sposób, że działalność wytwórcza w rolnictwie i szeroko rozumiana agroturystyka nie jest objęta terminem „działalność gospodarcza”, czy raczej należy go interpretować jedynie w ten sposób, że do takiej działalności nie stosuje się przepisów tej ustawy, a więc, że rolnicy wynajmujący pokoje i sprzedający posiłki nie podlegają np. obowiązkowi rejestracji w ewidencji działalności gospodarczej prowadzonej przez gminę. Wydaje się jednak, że w nowszej literaturze zaczyna przeważać ten drugi pogląd, zgodnie z którym działalność wymieniona w art. 3 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej jest działalnością gospodarczą, która ze względu na swoją specyfikę została wyłączona spod wymogów stawianych przez ustawę³. Takie stanowisko zostało również potwierdzone w orzecznictwie: w wyroku z dnia 29 sierpnia 2007 r. **Naczelny Sąd Administracyjny stwierdził m.in., że działalność wytwórcza w rolnictwie (prowadzenie gospodarstwa rolnego) jest działalnością gospodarczą** w rozumieniu art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej, jednakże do tej działalności nie stosuje się pozostałych jej przepisów (sygn. akt. II OSK 1618/06). To orzeczenie wydaje się rozstrzygać trwający kilka lat spór w doktrynie i stanowi odpowiedź na Pani pytanie. Skoro bowiem Naczelny Sąd Administracyjny rozstrzygnął, że prowadzenie gospodarstwa rolnego stanowi prowadzenie działalności gospodarczej, to tym bardziej wynajmowanie pokoi i sprzedaż posiłków przez rolnika jest taką działalnością, jeżeli oczywiście jest ona prowadzona zarobkowo, w sposób zorganizowany i ciągły. Biorąc powyższe pod uwagę, jak również uwzględniając cel § 5 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia, którym jest zarówno podnoszenie wartości produktów rybactwa jak i rozwój usług na rzecz społeczności lokalnych, należy stwierdzić, że **w ramach tego przepisu można udzielić pomocy również ma podejmowanie i rozwój działalności agroturystycznej.**

2. Odnośnie terminu „mała infrastruktura turystyczna” uprzejmie przypominam, że interpretacja tego przepisu została do Państwa w piśmie z dnia 4 maja b.r. Niemniej jednak, poniżej przedstawiam ponownie stanowisko w tej sprawie.

Pojęcie „mała infrastruktura turystyczna” na potrzeby osi 4 PO RYBY 2007-2013 stanowi inwestycję we wszelkiego rodzaju obiekty, budynki i tereny, które służą przyjeżdżającym na dany obszar turystom, zaspokajaniu ich potrzeb związanych z bierną oraz aktywną turystyką. Jak słusznie zauważono, pojęcie to nie jest zdefiniowane w żadnym obowiązującym akcie prawnym. Co za tym idzie, nie ma ograniczeń w tym zakresie, oprócz celu operacji (j.w.) oraz jej ram finansowych, tj. 2.000.000 zł na jednego beneficjenta, z tym że pomoc na jedną operację nie może przekroczyć 1.000.000 zł.

Jednocześnie zaznaczyć należy, że w projektowanej nowelizacji ww. rozporządzenia proponuje się przeniesienie części katalogu operacji, związanych z udzielaniem pomocy w zakresie budowy, remontu lub przebudowy miejsc noclegowych i biwakowych, do katalogu operacji zawartego w §

² Por. A. Powałowski (red.), S. Koroluk, M. Pawełczyk, E. Przeszło, K. Trzeciński, E. Wieczorek, *Ustawa o swobodzie działalności gospodarczej. Komentarz*, ABC, 2007 oraz R. Budzinowski, *Status prawny rolnika jako przedsiębiorcy (zagadnienia wybrane)*, Ruch Prawniczy Ekonomiczny i Socjologiczny 2002.

³ Por. M. Sieradzka, *Komentarz do art.3 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej*, LEX/el. 2010. Oraz M. Brożyna, M. Chudzik, K. Kohutek, J. Molis, S. Szuster, *Komentarz do art.3 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej* LEX/el. 2005

5 ust. 1 pkt 2 wspomnianego rozporządzenia, tj. do operacji polegających na podejmowaniu i rozwoju działalności gospodarczej. Jest to związane z faktem, że operacja w zakresie szeroko pojętej infrastruktury miejsc wypoczynkowych dla turystów, w tym tzw. agroturystycznej, pensjonatów, miejsc biwakowych itp., co do zasady mają charakter komercyjny.

3. Odnośnie możliwości realizacji operacji tzw. „komercyjnych”, tj. przez podmioty gospodarcze w celu czerpania zysków w ramach ww. katalogu operacji wskazanego w § 3 uprzejmie informuję, że w ww. rozporządzeniu z dnia 15 października 2009 r. nie wskazuje żadnych ograniczeń w tym zakresie. W § 2 pkt 2 wspomnianego przepisu stanowi jedynie, że pomoc przyznawana jest wnioskodawcy, o którym mowa w art. 9 pkt 1 ustawy z dnia 3 kwietnia 2009 r. o wspieraniu zrównoważonego rozwoju sektora rybackiego z udziałem Europejskiego Funduszu Rybackiego. Natomiast zakres operacji wskazanych w § 3, tj. „pomoc na realizację operacji polegającej na wzmocnieniu konkurencyjności i utrzymaniu atrakcyjności obszarów zależnych od rybactwa”, ze względu na swoją specyfikę, obejmuje głównie inwestycje niekomercyjne (choć, jak wskazano, komercyjne nie są one wykluczone), przeznaczone dla ogółu społeczeństwa i dostępne dla większej liczby osób, w tym głównie turystów.

Z poważaniem



WENERSKI
RYBOLÓWSTWA
Wenerski