

Wydział Spraw Świadczeniobiorców

Poznań, dnia 27 października 2015r.

WSŚ-US.5100.3575.2015

**Fundacja ...****Decyzja nr 15/01/I/2015**

Na podstawie art. 10 ust. 1 i 5 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jedn.: Dz. U. z 2015 r. poz. 584 z późn. zm.) w zw. z art. 66 ust. 1, art. 107 ust. 5 pkt 16 i art. 109a ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 581 ze zm.)

**uznają za nieprawidłowe stanowisko zawarte we wniosku z dnia 12 października 2015 r. złożonym przez Fundację ... w sprawie ustalenia czy członkowie prezydium rady fundacji podlegają obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu.**

**UZASADNIENIE**

Wnioskiem z dnia 12 października 2015 r. Fundacja ..., zwana dalej Fundacją, zwróciła się o wydanie interpretacji w indywidualnej sprawie co do zakresu i sposobu zastosowania przepisów, z których wynika obowiązek uiszczania przez przedsiębiorcę składek na ubezpieczenie zdrowotne. Z Rejestru Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego wynika, że Fundacja prowadzi działalność gospodarczą.

Fundacja podniosła, że:

- zgodnie z art. 5 ust. 1. ustawy z dnia 6 kwietnia 1984r. o fundacjach (Dz.U. z 1984 r. nr 21 poz. 97 ze zm.) Fundator ustala statut fundacji, określający jej nazwę, siedzibę i majątek, cele, zasady, formy i zakres działalności fundacji, skład i organizację zarządu, sposób powoływania oraz obowiązki i uprawnienia tego organu i jego członków. Statut może zawierać również inne postanowienia, w szczególności dotyczące prowadzenia przez fundację działalności gospodarczej,

dopuszczalności i warunków jej połączenia z inną fundacją, zmiany celu lub statutu, a także przewidywać tworzenie obok zarządu innych organów fundacji;

- Fundacja działa na podstawie statutu, zgodnie z którym organami Fundacji są (zgodnie z § 8 Statutu): Rada Fundacji i Zarząd Fundacji. Członków Rady Fundacji powołuje i odwołuje Fundator. W skład Rady Fundacji wchodzi 5 osób (§ 9 pkt 1 Statutu). Do kompetencji Rady Fundacji należy w szczególności:

- a) uchwalane zmian statutu Fundacji - większością co najmniej 4/5 składu Rady;
- b) powoływanie i odwoływanie Zarządu Fundacji oraz ustalanie wynagrodzenia członków Zarządu Fundacji;
- c) ocena działalności bieżącej Fundacji i nadzór nad działaniami Zarządu Fundacji,
- d) ustalanie programów i planów działania Fundacji oraz zasad udzielania i rozliczania pomocy, o której mowa w Statucie;
- e) zatwierdzanie struktury organizacyjnej Fundacji;
- f) powoływanie i odwoływanie - na wniosek Przewodniczącego Rady - Sekretarza Rady, który w razie wygaśnięcia mandatu członka Rady Fundacji pełniącego funkcję Przewodniczącego Rady pełni obowiązki Przewodniczącego Rady do chwili powołania nowego Przewodniczącego Rady;

- ustawa o fundacjach nie narzuca formalnego nazewnictwa organów fundacji, zatem zależą one jedynie od Fundatora. W przypadku Fundacji zastosowano nazwę „Rada Fundacji” natomiast równie dobrze Fundator mógł nazwać ten organ „Radą Nadzorczą Fundacji”. Decyzja Fundatora dotycząca jedynie nazewnictwa organu nie może skutkować odmiennymi skutkami na gruncie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych a zatem, zdaniem Fundacji koniecznym było dokonanie wykładni systemowej i celowościowej tego przepisu. Wykładnia gramatyczna nie daje jednoznacznej odpowiedzi, czy przez sformułowanie zawarte w art. 66 ust. 2 pkt 35 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych „członkowie rad nadzorczych” ustawodawca miał na myśli wyłącznie członków rad nadzorczych spółek prawa handlowego, o których mowa w Kodeksie Spółek Handlowych czy obejmuje np. członków rad nadzorczych fundacji powołanych na podstawie ustawy o fundacjach (bez względu, czy nazywa się radą nadzorczą fundacji czy radą fundacji);

- zdaniem Fundacji gdyby ustawodawca chciał, by w przepisie tym była mowa jedynie o radach nadzorczych spółek, o których mowa w art. 219 KSH to ustawodawca zawarłby takie wyraźne zastrzeżenie. Brak zastrzeżenia skutkuje zdaniem Fundacji objęciem tym przepisem

również członków rad nadzorczych fundacji/rad fundacji ze względu na tożsamość tych organów z radami nadzorczymi, o których mowa w art. 219 KSH;

- zgodnie z § 5 pkt 2 Regulaminu Rady Fundacji Członkom Rady Fundacji przysługuje prawo do wynagrodzenia. Wynagrodzenie to kwalifikowane jest przez Fundację do źródła przychodu z art. 13 pkt 7 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych tj. przychody otrzymywane przez osoby, niezależnie od sposobu ich powoływania, należące do składu zarządów, rad nadzorczych, komisji lub innych organów stanowiących osób prawnych. Fundacja wykazywała te wynagrodzenia na deklaracjach ZUS w ten sposób, iż od 1 kwietnia 2003 r. do 31 grudnia 2014 r. przychody te podlegały ubezpieczeniom zdrowotnym (zgłoszenie ZUS ZZA z kodem 2240). Od dnia 1 stycznia 2015 r. w związku z objęciem tych wynagrodzeń również ubezpieczeniami społecznymi (emerytalnym i rentowym) ww. osoby zostały wyrejestrowane z ubezpieczenia zdrowotnego z kodem 2240 i zostały zgłoszone do ubezpieczenia społecznego oraz zdrowotnego na druku ZUS ZUA z kodem 2241. W związku z powyższym Fundacja od przychodu wypłaconego członkom Rady Fundacji nalicza składki na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne tak jak w przypadku członków rad nadzorczych wynagradzanych z tytułu pełnienia tej funkcji;

- zdaniem Fundacji zakres kompetencji Rady Fundacji jest analogiczny jak zakres rad nadzorczych spółek handlowych. Zgodnie z art. 219 pkt 1-4 Kodeksu Spółek Handlowych rada nadzorcza sprawuje stały nadzór nad działalnością spółki we wszystkich dziedzinach jej działalności. Do szczególnych obowiązków rady nadzorczej należy ocena sprawozdań (z działalności zarządu i sprawozdań finansowych) w zakresie ich zgodności z księgami i dokumentami, jak i ze stanem faktycznym. W celu wykonywania swoich obowiązków rada nadzorcza może badać wszystkie dokumenty spółki, żądać od zarządu i pracowników sprawozdań i wyjaśnień oraz dokonywać rewizji stanu majątku spółki;

- od 1 kwietnia 2003 r. zgodnie z art. 66 ust. 2 pkt 35 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych „członkowie rad nadzorczych” posiadający miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej podlegają obowiązkowo ubezpieczeniu zdrowotnemu;

- Fundacja uznała, iż od 1 kwietnia 2003 r. wynagrodzenia członków Rady Fundacji podlegają obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu tak jak wynagrodzenia wypłacane członkom rad nadzorczych spółek, o których mowa w art. 219 KSH, albowiem zakres kompetencji członków rad nadzorczych i członków Rady Fundacji jest jednakowy. Są to organy sprawujące bieżący nadzór nad działalnością firmy o porównywalnych kompetencjach. Fundacja



nie dostrzega różnic, które powodowałyby brak obowiązku podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu w Radzie Fundacji, tym bardziej, że przepisy ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych nie zawężają pojęcia rad nadzorczych wyłącznie do tych, o których mowa w KSH, a także dlatego, że decyzją Fundatora organ ten mógł równie dobrze nosić nazwę „Rada Nadzorcza Fundacji”, zaś wybór jedynie nazwy organu nie może skutkować różnym ich traktowaniem na gruncie wskazanych przepisów.

- w jej ocenie w przedstawionym stanie faktycznym Fundacja postępuje zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa i zasadnie nalicza składki na ubezpieczenie zdrowotne za członków Rady Fundacji.

**W ocenie Dyrektora Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ stanowisko przedstawione w powyższym zakresie przez Fundację – jest nieprawidłowe.**

Na podstawie art. 66 ust. 1 pkt 35 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych - obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają członkowie rad nadzorczych posiadający miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają zatem członkowie wszystkich rad nadzorczych. Ustawodawca nie ogranicza bowiem tego obowiązku jedynie do określonej kategorii rad nadzorczych np. tylko do rad nadzorczych w spółkach kapitałowych. Dlatego obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają członkowie rad nadzorczych spółek akcyjnych i spółek z ograniczoną odpowiedzialnością, jak i spółdzielni oraz innych podmiotów, w których taki organ funkcjonuje (czyli np. członkowie rady nadzorczej fundacji, jeśli taki organ zgodnie ze statutem funkcjonuje w danej fundacji).

Obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu nie podlegają natomiast członkowie innych organów o kompetencjach zbliżonych do rady nadzorczej bądź też z nimi tożsamyh czyli np. członkowie komisji rewizyjnej, rady osiedla czy rady fundacji. Skoro bowiem ustawodawca ograniczył obowiązek podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu jedynie do członków organu jakim jest rada nadzorcza, to nie jest możliwe, w drodze dokonywania interpretacji przepisów, rozszerzenie katalogu osób objętych tym ubezpieczeniem. Gdyby ustawodawca zdecydował się objąć obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym także członków np. rady fundacji to zapisałby to wprost w przepisach lub wskazałby, że obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają członkowie rad nadzorczych oraz członkowie innych organów o zbliżonych, bądź

tożsamy kompetencjach do rad nadzorczych. Warto podkreślić, iż sytuacja taka miała miejsce od 1 kwietnia 2003 r.

Dlatego za nieprawidłowe należy uznać stanowisko Fundacji, iż członkowie rady Fundacji podlegają z tego tytułu obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu.

Podobne stanowisko zostało zajęte w sprawie dotyczącej obowiązkowego ubezpieczenia społecznego przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Gdańsku w interpretacji z dnia 21 kwietnia 2015r. nr DI/100000/43/336/2015<sup>1</sup> oraz w wydanej przez Mazowiecki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia interpretacji z dnia 4 września 2015r. dotyczącej ubezpieczenia zdrowotnego<sup>2</sup>.

Z tego też powodu – Dyrektor Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzekł jak na wstępie.

#### POUCZENIE

Od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, wniesione za pośrednictwem Dyrektora Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia, w terminie 7 dni od daty doręczenia decyzji.

Na podstawie art. 10a ust. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej – niniejsza interpretacja nie jest wiążąca dla przedsiębiorcy, jednakże przedsiębiorca nie może być obciążony jakimikolwiek daninami publicznymi, sankcjami administracyjnymi, finansowymi lub karami w zakresie, w jakim zastosował się do uzyskanej interpretacji.

Z up. Dyrektora WOW NFZ

Z-ca Dyrektora ds. Służb Mundurowych  
*Krzysztof Filipowiak*

Oprac. Paweł Ludwiczak

Wyk. 2 egz.

- adresat/

- a/a.

<sup>1</sup> Opublikowana na stronie:

<http://www.zus.pl/bip/get.asp?idw=72191&typ=1>

<sup>2</sup> Opublikowana na stronie:

[http://www.nfz.gov.pl/download/gfx/nfz/pl/defaultaktualnosci/274/6240/1/decyzja\\_nr\\_07.02.i.2015.pdf](http://www.nfz.gov.pl/download/gfx/nfz/pl/defaultaktualnosci/274/6240/1/decyzja_nr_07.02.i.2015.pdf)