

29.08.2022 r.

BP.5132.291.2022

2022.291912.TR

G. L. sp. z o.o.

Decyzja nr 156/2022/BP

Prezesa

Narodowego Funduszu Zdrowia

Na podstawie 109a ust. 1 i 2 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1285, z późn. zm.), zwanej dalej: „ustawą o świadczeniach”, w zw. z art. 34 ust. 5 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 r. poz. 162), zwanej dalej: „Prawem przedsiębiorców”, po rozpatrzeniu wniosku G. L. sp. z o.o. z siedzibą w ... o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu:

uznają za nieprawidłowe stanowisko przedsiębiorcy dotyczące niepodlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu członków zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością z tytułu wynagrodzenia otrzymywanego w związku z powołaniem do organów spółki, w wyniku procedury poprzedzonej wyborem.

Uzasadnienie

Wnioskiem z dnia 9 sierpnia 2022 r. G. L. sp. z o.o. z siedzibą w ..., KRS ..., NIP ..., REGON ..., zwana dalej: „Przedsiębiorcą”, zwróciła się do Narodowego Funduszu Zdrowia o interpretację indywidualną w zakresie przepisów dotyczących podlegania obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego członka zarządu powołanego do pełnienia funkcji w wyniku procedury poprzedzonej wyborem.

W trybie uzupełnienia braków formalnych Przedsiębiorca załączył do wniosku potwierdzenie uiszczenia opłaty od wniosku w kwocie 40 zł (data uzupełnienia braków: 22 sierpnia 2022 r.). Z zastrzeżeniem zdania poprzedzającego, wniosek spełniał ustawowe wymogi formalne.

Zgodnie z opisem stanu faktycznego, Przedsiębiorca prowadzi działalność gospodarczą w formie spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, z którego powodu podlega wpisowi do Krajowego Rejestru Sądowego.

Umowa spółki przewiduje, iż organami spółki są: zgromadzenie wspólników i zarząd. Zarząd jest organem uprawnionym do reprezentacji podmiotu. Do składania oświadczeń woli w imieniu Przedsiębiorcy wymagane jest działanie jednego członka zarządu. Zgodnie z umową spółki zarząd składa się z jednego, dwóch lub wielu członków. Powoływanie i odwoływanie członków zarządu, jak również określanie liczebności zarządu spółki należy wyłącznie do kompetencji właściciela udziału uprzywilejowanego. Aktualnie skład zarządu jest jednoosobowy. Członkowie zarządu powoływani są na czas nieoznaczony. Zgodnie z aktualną uchwałą członkom zarządu przysługuje wynagrodzenie z tytułu powołania.

Spółka planuje zmianę statutu w ten sposób, że członkowie zarządu będą wybierani przez właściciela udziału uprzywilejowanego spośród kandydatów przedstawionych przez pozostałych wspólników. Z tego tytułu członkom zarządu będzie wypłacane wynagrodzenie i nastąpi zmiana uchwały w sprawie wynagrodzenia członków zarządu.

Przedsiębiorca zadał we wniosku następujące pytanie: Czy spółka jako płatnik ma obowiązek odprowadzić składkę zdrowotną od wynagrodzenia członków zarządu, którzy ustanowieni w spółce na zasadzie ich wyboru przez właściciela udziału uprzywilejowanego spośród kandydatów przedstawionych przez pozostałych wspólników i z tego tytułu będą pobierali wynagrodzenie?

Zgodnie ze stanowiskiem Przedsiębiorcy, w stanie prawnym obowiązującym po wejściu w życie ustawy z dnia 29 października 2021 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 r. poz. 2105, z późn. zm.) członek zarządu Przedsiębiorcy, wyłoniony na podstawie aktu wyboru nie podlega obowiązkowemu ubezpieczeniu społecznemu.

W ocenie przedsiębiorcy, użyte w kodeksie spółek handlowych sformułowanie „powołuje” należy rozumieć jako ustanowienie zarządu. Określenie „powołanie” jest ogólnym terminem, obejmującym każdą formę prowadzącą do nawiązania stosunku organizacyjnego między spółką a członkiem organu, który będzie upoważniał daną osobę do pełnienia funkcji, jak wybór, powołanie, czy wskazanie.

Wedle stanowiska Przedsiębiorcy, oznacza to, że umowa spółki może przewidywać, iż członkowie zarządu zostaną powołani w sposób odmienny niż aktem powołania, np. aktem wskazania lub aktem wyboru.

Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia, w związku z wnioskiem o wydanie interpretacji zważył, co następuje.

Zgodnie z art. 34 ust. 1-3, 5 i 6 Prawa przedsiębiorców, przedsiębiorca może złożyć do właściwego organu lub właściwej państwowej jednostki organizacyjnej wnioski o wydanie wyjaśnienia co do zakresu i sposobu stosowania przepisów, z których wynika obowiązek świadczenia przez przedsiębiorcę daniny publicznej lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, w jego indywidualnej sprawie (interpretacja indywidualna). Wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej może dotyczyć zaistniałego

stanu faktycznego lub zdarzeń przyszłych. Przedsiębiorca we wniosku o wydanie interpretacji indywidualnej przedstawia zaistniały stan faktyczny lub zdarzenie przyszłe oraz własne stanowisko w sprawie. Udzielenie interpretacji indywidualnej następuje w drodze decyzji, od której służy odwołanie. Interpretacja indywidualna zawiera wyczerpujący opis przedstawionego we wniosku zaistniałego stanu faktycznego lub zdarzenia przyszłego oraz wskazanie prawidłowego stanowiska wraz z uzasadnieniem prawnym oraz z pouczeniem o prawie wniesienia środka zaskarżenia. Wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej podlega opłacie w wysokości 40 zł. Opłatę wnosi się w terminie 7 dni od dnia złożenia wniosku.

Na podstawie art. 109a ustawy o świadczeniach Prezes Narodowego Funduszu Zdrowia wydaje interpretacje indywidualne, o których mowa w art. 34 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców, w zakresie spraw dotyczących objęcia ubezpieczeniem zdrowotnym. Interpretacje indywidualne wraz z wnioskiem o wydanie interpretacji, po usunięciu danych identyfikujących wnioskodawcę oraz inne podmioty wskazane w treści interpretacji, Fundusz niezwłocznie zamieszcza w Biuletynie Informacji Publicznej. Do spraw dotyczących objęcia ubezpieczeniem zdrowotnym nie należą sprawy dotyczące składek na ubezpieczenie zdrowotne należące do właściwości organów ubezpieczeń społecznych na podstawie art. 62a ustawy z dnia 20 grudnia 1990 r. o ubezpieczeniu społecznym rolników oraz na podstawie art. 83d ustawy z dnia 13 października 1998 r. o systemie ubezpieczeń społecznych.

W ocenie Prezesa Funduszu stanowisko Przedsiębiorcy jest nieprawidłowe.

Przepis art. 2 k.s.h. stanowi, iż w sprawach określonych w art. 1 § 1 nieuregulowanych w ustawie stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz.U. z 2022 r. poz. 1360, z późn. zm.). Jeżeli wymaga tego właściwość (natura) stosunku prawnego spółki handlowej, przepisy Kodeksu cywilnego stosuje się odpowiednio.

W myśl z art. 38 k.c., spółka handlowa działa przez swoje organy, do których należy zarząd. Istnienie zarządu jest ucieleśnieniem obowiązującej w prawie polskim teorii organów, co oznacza, że osoba prawna, sama będąc jedynie konstrukcją prawną, działa przez swoje organy. Zasady jego powoływania w przypadku spółki z ograniczoną odpowiedzialnością określa dyspozytywny przepis art. 201 § 3 k.s.h. O ile więc nie jest dopuszczalne ograniczenie kompetencji zarządu w zakresie reprezentacji spółki, o tyle uznaje się, że na zasadzie swobody umów (art. 3531 k.c. w zw. z art. 2 k.s.h.) możliwe jest ukształtowanie zasad, zgodnie z którymi uprawniony organ dokona czynności powołania, tj. aktu powołania.

Stosownie do treści art. 201 § 1 k.s.h. zarząd prowadzi sprawy spółki i reprezentuje spółkę. W myśl § 2 i § 3 zarząd składa się z jednego albo większej liczby członków, powołanych spośród wspólników lub spoza ich grona. Z zastrzeżeniem braku odmiennych postanowień statutu spółki, członek zarządu jest powoływany i odwoływany uchwałą wspólników (§ 4). Uchwała wspólników lub umowa spółki może określać wymagania jakie powinni spełniać kandydaci na stanowisko członka zarządu (§ 5).

Na zasadzie art. 2031 k.s.h., uchwała wspólników może ustalać zasady wynagradzania członków zarządu, w szczególności maksymalną wysokość wynagrodzenia, przyznawania członkom zarządu prawa do świadczeń dodatkowych lub maksymalną wartość takich świadczeń. Wynagrodzenie członków zarządu zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub innej umowy określa organ albo osoba powołana uchwałą zgromadzenia wspólników do zawarcia umowy z członkiem zarządu.

Podejmowanie przez wspólników uchwał w przedmiocie powołania lub odwołania członka zarządu, o jakiej mowa w art. 201 § 4 k.s.h., odbywa się w trybie art. 227 i 245 k.s.h.

Zgodnie z art. 201 § 4 k.s.h., o ile umowa spółki nie stanowi inaczej, członków zarządu powołują wspólnicy w drodze uchwały. Stosowna uchwała podejmowana jest w głosowaniu tajnym i zapada bezwzględną większością głosów, o ile umowa spółki nie przewiduje surowszych warunków.

Ustanowione na gruncie k.s.h. zasady powoływania zarządu mają charakter dyspozytywny. Podmiot uprawniony do dokonania czynności powołania, procedura poprzedzająca czynność powołania, liczba powoływanych członków zarządu, procedura kwalifikacyjna, minimalne kwalifikacje powoływanych członków organu, czy forma prawna wykonywania mandatu przez powołanego członka zarządu – mogą zostać ukształtowane w sposób odmienny od modelu przedstawionego w ustawie.

Jak wskazuje się w doktrynie, pod pojęciem czynności powołania, jakim posługuje się ustawodawca na gruncie k.s.h. należy zatem rozumieć każdą formę powierzenia członkowi zarządu sprawowania mandatu.

W kontekście powyższego, zastosowany na gruncie ustawy o świadczeniach zwrot akt powołania, należy interpretować zgodnie z dyrektywami wykładni gramatycznej, nakazującej w braku definicji legalnej, posługiwanie się znaczeniem jaki dany zwrot posiada w języku naturalnym, tj. jako czynność powołania. Na gruncie języka potocznego podstawowym znaczeniem terminu akt, pozostaje bowiem: czyn, działanie będące urzeczywistnieniem jakiegoś zamysłu lub jakiejś powinności albo przejawem czegoś. Związek słów akt powołania, oznacza wobec tego czynność powołania, a zatem czynność nadania mandatu członka zarządu.

Aktem powołania będzie zatem każda czynność zmierzająca do nadania funkcji członka zarządu, niezależnie od specyfiki regulacji wewnętrznych danej osoby prawnej, stosunku prawnego obowiązującego między członkiem zarządu a spółką, organem uprawnionym do dokonywania czynności, czy formy, w jakiej powołanie nastąpiło.

Na gruncie niniejszego stanu faktycznego należy również zauważyć, iż z zastrzeżeniem różnobraźnej nazwy czynności faktycznej zmierzającej do przyznania mandatu członka zarządu - wybór i powołanie przebiegają tak samo. Jak wyżej wspomniano, żadne z wymienianych pojęci nie posiada bowiem definicji legalnej, natomiast w języku potocznym oznaczają odpowiednio, w przypadku powołania – wyznaczenie kogoś do pełnienia jakiejś funkcji lub do objęcia stanowiska, zaś w odniesieniu do wyboru - akcja mająca na celu powołanie odpowiednich kandydatów do określonych funkcji przez głosowanie. W obydwu przypadkach dochodzi zatem do selekcji kandydatów o określonych kwalifikacjach przez uprawniony organ, gremium lub osobę – posiadającą legitymację czynną. W sytuacji, gdy ustawa, statut lub umowa nie określają

specyficznych zasad wyboru, charakterystycznych dla tego trybu, nie będzie się on różnił od powołania członków zarządu przez organ nadzorczy. Z tych względów na gruncie k.s.h. pod pojęciem powołania, należy rozumieć każdą formę powierzenia członkowi organu sprawowania mandatu, np. wybór, powołanie, wyznaczenie.

W tym ujęciu powierzenie wybranej osobie mandatu członka zarządu, która to funkcja ma być sprawowana za wynagrodzeniem, spełnia przesłanki tytułu obowiązkowego ubezpieczenia zdrowotnego, o jakim mowa w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach.

Biorąc powyższe pod uwagę, należało stwierdzić jak na wstępie.

Pouczenie

Od niniejszej decyzji stronie przysługuje:

- 1) na podstawie art. 34 ust. 5 Prawa przedsiębiorców w zw. z art. 127 § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r.- Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. 2021 poz. 735, z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.” prawo wniesienia do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, w terminie 14 dni od dnia otrzymania decyzji, wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy albo
- 2) na podstawie art. 127a k.p.a., w zw. z art. 127 § 3 k.p.a., prawo zrzeczenia się prawa wniesienia do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Oświadczenie o zrzeczeniu należy złożyć do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w terminie 14 dni od dnia otrzymania decyzji. Z dniem doręczenia Prezesowi Narodowego Funduszu Zdrowia oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna, albo
- 3) na podstawie art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2325, z późn. zm.) prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, z pominięciem wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy. Skargę wnosi się za pośrednictwem Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia ul. Rakowiecka 26/30, 02-528 Warszawa, w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

Na podstawie art. 214, art. 219 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o postępowaniu przed sądami administracyjnymi oraz na podstawie § 2 ust. 6 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 221, poz. 2193, z późn. zm.) strona jest zobowiązana uiścić wpis stały od skargi w wysokości 200 złotych.

Na podstawie art. 243 ustawy o postępowaniu przed sądami administracyjnymi strona, która spełnia ku temu przesłanki, może ubiegać się o przyznanie prawa pomocy.

Na podstawie art. 35 ust. 1 Prawa przedsiębiorców interpretacja indywidualna nie jest wiążąca dla przedsiębiorcy, z tym że przedsiębiorca nie może być obciążony sankcjami administracyjnymi, finansowymi lub karami w zakresie, w jakim zastosował się do uzyskanej interpretacji indywidualnej ani daninami w wysokości wyższej niż wynikające z uzyskanej interpretacji indywidualnej.