

Warszawa, 27 października 2015 r.

Do:

Dyrektora

Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ

ul. Chałubińskiego 8

00-613 Warszawa

Wnioskodawca:

P..... W.....

„.....” Spółka z o.o.

ul.

...-... Warszawa

NIP:KRS:.....

Reprezentowana przez

ul.

...-... Warszawa

WNIOSEK

o wydanie interpretacji indywidualnej

W imieniu P..... W..... „.....” Sp. z o.o. (dalej: Wnioskodawca lub Spółka), odpis pełnomocnictwa w załączeniu, na podstawie art. 109a ust. 1 ustawy z 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (t.j. Dz.U. z 2015 r., poz. 581 ze zm.; dalej: uśoz) wnoszę o wydanie interpretacji indywidualnej w poniżej opisanym stanie faktycznym i zdarzeniu przyszłym.

Opis stanu faktycznego i zdarzenia przyszłego:

Wnioskodawca jest spółką powstałą w rezultacie przekształcenia spółki P.....W.....”..... ” S.A. w spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością w trybie art. 551 § 1, art. 562 § 1 i art. 577 § 1 ustawy z 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (t.j. Dz.U. z 2013 r., poz. 1030 ze zm.; dalej: **ksh**). Przekształcenie nastąpiło w momencie wpisania przekształconej spółki (Wnioskodawcy) do Krajowego Rejestru Sądowego na podstawie postanowienia o wpisie z2015 r.

Jedynym współnikiem Wnioskodawcy jest Skarb Państwa. Wnioskodawca jest objęty zakresem przepisów ustawy z 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji (t.j. Dz.U. z 2015 r., poz. 747 ze zm.; dalej: **uokp**). W umowie spółki Wnioskodawcy nie została ustanowiona rada nadzorcza. W takim przypadku, stosownie do art. 11 ust. 2 uokp. kontrolę spółki wykonuje wspólnik lub osoba przez niego upoważniona. W umowie spółki Wnioskodawcy dla celów kontroli Wnioskodawcy przewidziano powołanie Pełnomocnika Wspólnika. Pełnomocnik Wspólnika, stosownie do § 32 ust. 1 umowy spółki, powoływany jest uchwałą Zgromadzenia Wspólników. Uchwała taka została podjęta2015 r. - zaczęła obowiązywać od momentu zarejestrowania Wnioskodawcy (zarejestrowania przekształcenia) w Krajowym Rejestrze Sądowym.

Pytanie:

Do kompetencji Pełnomocnika Wspólnika należy w szczególności:

- 1) wnioskowanie w sprawie powoływania i odwoływania członków Zarządu oraz ustalania zasad wynagradzania i wysokości wynagrodzenia dla członków Zarządu,
- 2) przeprowadzanie postępowania kwalifikacyjnego na stanowisko członka Zarządu,
- 3) zawierania, za zgodą Zgromadzenia Wspólników, umowy o sprawowanie zarządu w Spółce,
- 4) dokonywanie wyboru biegłego rewidenta przeprowadzającego badanie sprawozdania finansowego Spółki,
- 5) ocena sprawozdania finansowego w zakresie jego zgodności z księgami i dokumentami, jak i ze stanem faktycznym,
- 6) ocena sprawozdania Zarządu z działalności Spółki oraz wniosków Zarządu co do podziału zysku lub pokrycia straty,
- 7) składanie Zgromadzeniu Wspólników pisemnego sprawozdania z wyników czynności, o których mowa w pkt 5 i 6,
- 8) opiniowanie regulaminu Zarządu,
- 9) opiniowanie regulaminu organizacyjnego przedsiębiorstwa Spółki,
- 10) określanie zakresów i terminów przedkładania przez Zarząd rocznych planów rzeczowo-finansowych oraz strategicznych planów wieloletnich,
- 11) opiniowanie wniosków Zarządu w sprawie wyrażenia zgody na dokonanie czynności prawnych w zakresie rozporządzania składnikami aktywów trwałych w rozumieniu przepisów o rachunkowości, zaliczanych do wartości niematerialnych i prawnych, rzeczowych aktywów trwałych lub inwestycji długoterminowych, w tym oddania tych składników do korzystania innym podmiotom na podstawie umów prawa cywilnego lub wniesienia ich jako wkładu do spółki lub spółdzielni, jeżeli wartość rynkowa przedmiotu rozporządzenia przekracza równowartość kwoty 50.000.00 EURO w złotych,
- 12) przyjmowanie dla wewnętrznych celów Spółki jednolitego tekstu Umowy Spółki, przygotowanego przez Zarząd w ciągu czterech tygodni od dnia wpisania do rejestru przedsiębiorców zmian w umowie Spółki,
- 13) opiniowanie wniosków Zarządu oraz wspólników w określonych w Umowie Spółki przypadkach,
- 14) cykliczna ocena działań Zarządu, podejmowanych w ramach procesów restrukturyzacji, mających na celu przygotowanie Spółki do prywatyzacji.

Ponadto, Pełnomocnik Wspólnika zawiera umowy stanowiące podstawę zatrudnienia z członkami Zarządu na podstawie uchwał Zgromadzenia Wspólników oraz inne umowy (i dokonuje innych czynności prawnych) pomiędzy Spółką a członkami Zarządu. Pełnomocnik Wspólnika może żądać zwołania Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników, przyjmuje rezygnację członka Zarządu, może wnioskować o powołanie i odwołanie Zarządu lub członków Zarządu. Pełnomocnik Wspólnika jest także zobowiązany do sporządzania i przesyłania do Ministra Skarbu Państwa kwartalnych informacji z działalności po każdym zakończonym kwartale, stosownie do zarządzenia Ministra Skarbu Państwa Nr z2013 r.

Pełnomocnik Wspólnika wykonuje swoje funkcje odpłatnie - otrzymuje z tego tytułu wynagrodzenie miesięczne w wysokości określonej uchwałą Zgromadzenia Wspólników. Uchwała taka została podjęta 2015 r. - zaczęła obowiązywać od momentu zarejestrowania Wnioskodawcy (zarejestrowania przekształcenia) w Krajowym Rejestrze Sądowym.

Pełnomocnik Wspólnika nie jest pracownikiem Wnioskodawcy, nie jest członkiem Zarządu Wnioskodawcy, nie jest także członkiem Rady Nadzorczej, która —jak zostało wskazane wyżej - nie została w umowie Spółki przewidziana. Wykonywanie funkcji Pełnomocnika Wspólnika i otrzymywanie wynagrodzenia wynika tylko i wyłącznie ze stosunku powołania.

Przedstawiony powyżej opis dotyczy zarówno wynagrodzenia już wypłaconego, jak i wynagrodzeń, które będą wypłacane w przyszłości.

Pytanie:

Czy w związku z wynagrodzeniem wypłacanym Pełnomocnikowi Wspólnika na Wnioskodawcy ciąży jakiegokolwiek obowiązki płatnika wynikające z przepisów o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych?

S t a n o w i s k o W n i o s k o t l a w c y:

W ocenie Wnioskodawcy, w odniesieniu do wynagrodzenia wypłacanego Pełnomocnikowi Wspólnika na Wnioskodawcy nie ciąży żadne obowiązki płatnika składek. Obowiązki płatnika składek zawierają przede wszystkim przepisy art. 85 i 86 uśoz. Obowiązki te determinowane są występowaniem tytułu do objęcia obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym - odpowiednie tytuły wymienione zostały w art. 66 uśoz. Zdaniem Wnioskodawcy pełnienie funkcji Pełnomocnika Wspólnika nie wiąże się z powstaniem tytułu do ubezpieczenia zdrowotnego, tym samym nie istnieje możliwość powstania po stronie Wnioskodawcy obowiązków płatnika składek.

W art. 66 ust. 1 uśoz wymienione zostały m.in. następujące osoby objęte obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym (tytuły ubezpieczenia):

- pracownicy (pkt 1 lit. a)
- osoby wykonujące pracę na podstawie umowy agencyjnej lub umowy zlecenia albo innej umowy o świadczenie usług, do której stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące zlecenia (pkt 1 lit. e)
- członkowie rad nadzorczych posiadający miejsce zamieszkania na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (pkt 35)

Żaden z powyższych tytułów ubezpieczenia zdrowotnego nie dotyczy osoby takiej, jak Pełnomocnik Wspólnika. Jak wskazano w niniejszym wniosku, Pełnomocnik Wspólnika nie jest zatrudniony u Wnioskodawcy na umowę o pracę. Funkcje Pełnomocnika Wspólnika stanowią rodzaj działalności wykonywanej osobiście - nie jest to jednak umowa agencyjna ani umowa zlecenia, do stosunku powołania nie stosuje się przepisów Kodeksu cywilnego dotyczącego zlecenia - jest to bowiem szczególny rodzaj pełnomocnictwa mający swoją podstawę prawną bezpośrednio w przepisach uokp. Pełnomocnik Wspólnika nie jest także członkiem rady nadzorczej, gdyż taka u Wnioskodawcy nie została utworzona (jej utworzenia nie przewiduje umowa Spółki). Nie można także Pełnomocnika Wspólnika utożsamiać z członkiem rady nadzorczej. Rada nadzorcza w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością jest osobnym organem (art. 213 § 1 ksh). Członkowie rady nadzorczej są zatem członkami organu spółki i w takim znaczeniu odnosi się do nich przepis art. 6 ust. 1 pkt 22 usus. Pełnomocnik Wspólnika nie jest organem Wnioskodawcy - raz jeszcze należy powtórzyć, że jest to szczególnego rodzaju pełnomocnik wspólnika Spółki, którego funkcje regulowane są umową Spółki, a podstawa jego funkcjonowania w Spółce ma swoje źródło w art. 11 ust. 2 uokp.

Niezależnie od powyższych uwag, wskazać trzeba że żaden z pozostałych tytułów ubezpieczeń wymienionych w art. 66 uśoz nie ma zastosowania do Pełnomocnika Wspólnika.

Konieczność zaistnienia wyraźnej podstawy prawnej do objęcia danej osoby obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym akcentowana jest także w interpretacjach indywidualnych wydawanych przez dyrektorów oddziałów wojewódzkich Narodowego Funduszu Zdrowia.

W decyzji z 4 września 2015 r. nr 07/02/1/2015 Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia wskazał: **„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 iv spółkach kapitałowych. Dlatego obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają członkowie rad nadzorczych spółek akcyjnych i spółek**

Pytanie:

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 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 zapisalby to wprost w przepisach lub wskazałby, że obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają członkowie rad nadzorczych oraz członkowie innych organów o zbliżonych kompetencjach do rad nadzorczych." (podkreślenie własne).

Z kolei w decyzji z 22 września 2015 r. nr 13/01/1/2015 Dyrektor Świętokrzyskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia wskazał: „*Kwestie podlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu od dnia 1 października 2004r. reguluje ustawa o świadczeniach, która w art. 66 ust. 1 określa katalog podmiotów podlegających obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu. Katalog ten ma charakter zamknięty, a co za tym idzie, nie stanowi wyliczenia przykładowego, przez co nie może być interpretowany rozszerzająco. Skoro więc, jak słusznie zauważył Wnioskodawca, ustawodawca w art. 66 ust. 1 ustawy o świadczeniach, nie wymienia członka zarządu pełniącego swoją funkcje na podstawie powołania, jako osoby podlegającej obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu, to uznać należy, iż stanowisko Wnioskodawcy jest słuszne, a co za tym idzie i 'bezpieczony nie będzie podlegał obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu, jako członek zarządu pełniący swoją funkcje w oparciu o akt powołania. Zauważyć, bowiem należy, na co zwrócił/ również uwagę Wnioskodawca, że zgodnie z obowiązującymi przepisami k.s./a. samo powołanie członka zarządu spółki z o.o. przez właściwy organ nie oznacza automatycznie nawiązania przez powołanego członka zarządu i spółkę umowy o pracę, umowy zlecenia czy innej umowy cywilnoprawnej. Obowiązujące w tej kwestii przepisy prawa wskazują bowiem, że pełnienie funkcji członka zarządu następuje w formie aktu powołania, zaś sam akt powołania powoduje powstanie stosunku organizacyjnego. Między stosunkiem organizacyjnym powstałym na skutek powołania członka zarządu, a wymienionymi przykładowo umowami nie zachodzi taka relacja, że samo powołanie do pełnienia funkcji przez właściwy organ powoduje automatycznie nawiązanie stosunku pracy (zlecenia, czy innej umowy cywilnoprawnej). Tym samym, aby doszło do powstania obowiązku objęcia ubezpieczeniem zdrowotnym niezbędne byłoby dokonanie dodatkowej czynności prawnej w postaci zawarcia konkretnej umowy.*” (podkreślenie własne).

Z powyżej powołanych decyzji w sprawie interpretacji indywidualnych wynika wyraźnie, że dla zaistnienia obowiązku ubezpieczenia zdrowotnego niezbędne jest zaistnienie któregoś z tytułów ubezpieczenia wskazanych w uśoz. Tymczasem żaden z przepisów uśoz nie dotyczy pełnomocnika współnika powoływane go w trybie art. 11 uokp. Skutkuje to brakiem powstania tytułu do objęcia Pełnomocnika Wspólnika obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym, a w rezultacie - brakiem jakichkolwiek obowiązków Wnioskodawcy jako płatnika składek w rozumieniu uśoz.

Załączniki:

- odpis pełnomocnictwa wraz z potwierdzeniem uiszczenia opłaty skarbowej.