

Wydział Spraw Świadczeniobiorców

Poznań, dnia .....

WSŚ-US.5100.1422.2016

**Sz. Pani**

...

### **Decyzja nr 15/01/I/2016**

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.) po rozpoznaniu wniosku ... z dnia 25 maja 2016r.;

- 1. uznaję za prawidłowe stanowisko dotyczące nieobjęcia obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym z tytułu umowy o zakazie konkurencji byłego prezesa zarządu, który sprawował swoją funkcję na podstawie powołania;**
- 2. uznaję za prawidłowe stanowisko dotyczące tego, że na Spółce nie ciąży obowiązek płatnika składek na ubezpieczenie zdrowotne z tytułu odszkodowania wypłacanego na podstawie umowy o zakazie konkurencji byłemu prezesowi zarządu, który sprawował swoją funkcję na podstawie powołania.**

### **UZASADNIENIE**

Wnioskiem z dnia 25 maja 2016 r. ... (zwana dalej Spółką) działając przez pełnomocnika, 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.

W swoim piśmie Spółka poinformowała, że w dniu 25 kwietnia 2013r. zawarła z Prezesem Zarządu Spółki umowę o zakazie konkurencji (zwana dalej: Umowa).

Zgodnie z postanowieniami Umowy:

- przewidziany w Umowie zakaz podejmowania działalności konkurencyjnej wobec działalności Spółki ma swoje źródło w art. 380 § 1 KSH,

- w okresie pełnienia swojej funkcji Prezes Zarządu bez uprzedniej pisemnej zgody Spółki nie będzie prowadzić bezpośrednio lub pośrednio na rzecz osób trzecich lub niezależnie we własnym imieniu, na własny rachunek lub za pośrednictwem osób trzecich lub wspólnie z nimi, jakiegokolwiek działalności konkurencyjnej w stosunku do działalności Spółki, a w szczególności nie będzie:

- a) prowadzić, bezpośrednio lub pośrednio, jakiegokolwiek działalności konkurencyjnej w stosunku do działalności Spółki na własny rachunek w formie indywidualnej działalności gospodarczej lub w inny sposób, jako wspólnik w spółce cywilnej lub innej spółce osobowej, lub jako członek spółdzielni;

- b) wykonywać pracy w ramach umowy o pracę lub świadczyć usług w ramach umowy zlecenia, lub na podstawie innego stosunku prawnego na rzecz podmiotu prowadzącego działalność konkurencyjną w stosunku do działalności Spółki, lub nawiązywać któregokolwiek z powyższych stosunków prawnych;

- c) posiadać, nabywać lub obejmować udziałów lub akcji w spółkach kapitałowych prowadzących działalność konkurencyjną w stosunku do działalności Spółki, za wyjątkiem posiadania nie więcej niż 3% będących w obrocie publicznym papierów wartościowych dowolnej klasy takich spółek;

- d) obejmować funkcji w organach zarządzających, nadzorujących lub kontrolujących w spółkach handlowych, spółdzielniach lub innych podmiotach, prowadzących działalność konkurencyjną w stosunku do Spółki;

- e) działać w charakterze pełnomocnika lub w innym podobnym charakterze na rzecz podmiotu prowadzącego działalność konkurencyjną w stosunku do działalności Spółki;

- f) prowadzić interesów konkurencyjnych wobec Spółki lub jakiegokolwiek spółki powiązanej z jakąkolwiek osobą lub podmiotem, lub zabiegać, namawiać lub przedstawiać propozycje prowadzenia takich interesów.

- dla celów Umowy, termin „działalność konkurencyjna w stosunku do działalności Spółki” oznacza działalność, która choćby w jednym elemencie (choćby częściowo) pokrywa się z działalnością faktycznie prowadzoną przez Spółkę, jak również z działalnością zaplanowaną przez

Spółkę w okresie obowiązywania Umowy i obejmuje zakres działań szczegółowo opisany w Umowie;

- zakaz konkurencji przewidziany w Umowie nie dotyczy:

a) prowadzenia działalności konkurencyjnej przez Prezesa Zarządu na rzecz podmiotów należących do Spółki;

b) prowadzenia działalności konkurencyjnej przez Prezesa Zarządu na rzecz osób najbliższych tj. małżonka, wstępnego, zstępnego, rodzeństwa, powinowatego w tej samej linii lub stopniu, osoby pozostającej w stosunku przysposobienia oraz jej małżonka oraz spółek pośrednio i bezpośrednio zależnych od tych osób;

c) pełnienia przez Prezesa Zarządu wszelkich innych funkcji czy też zajmowania stanowisk w Spółce lub świadczenia pracy na jakiegokolwiek podstawie prawnej na jej rzecz, w tym w szczególności pełnienia funkcji członka Rady Nadzorczej Spółki lub członka Zarządu Spółki po ustaniu pełnienia funkcji Prezesa Zarządu Spółki;

- wszystkie wskazane wyżej postanowienia Umowy wiążą Prezesa Spółki również przez okres 36 miesięcy po zakończeniu pełnienia funkcji;

- Prezes Zarządu sprawował swoją funkcję w Spółce do dnia 31 marca 2015r.;

• wynagrodzenie Prezesa Zarządu za okres do dnia 31 marca 2015r. było wypłacane wyłącznie na podstawie uchwały Walnego Zgromadzenia Akcjonariuszy. Pomiędzy Spółką a Prezesem Zarządu nie została zawarta żadna umowa o pracę ani umowa cywilnoprawna. W rezultacie, wynagrodzenie wypłacane Prezesowi Zarządu z tytułu pełnionej funkcji nie stanowiło tytułu do ubezpieczeń społecznych i zdrowotnych;

- od dnia 1 kwietnia 2015 r. Prezes Zarządu nie pełni żadnej funkcji w Spółce;

• z tytułu wykonania zobowiązań wynikających z Umowy po zakończeniu pełnienia funkcji, Spółka wypłaca byłemu Prezesowi Zarządu odszkodowanie;

• były Prezes Zarządu prowadzi pozarolniczą działalność gospodarczą i podlega z tytułu tej działalności obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym i ubezpieczeniu zdrowotnemu. Były Prezes Zarządu prowadził pozarolniczą działalność gospodarczą w dniu zawarcia Umowy i status ten nie uległ zmianie do dnia złożenia niniejszego wniosku o interpretację.

Spółka poinformowała, że w jej ocenie były Prezes Zarządu nie podlega obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu na podstawie Umowy, a na Spółce nie ciąży obowiązek płatnika składek z tytułu wypłacanego odszkodowania, albowiem:

- tytuły do obowiązkowego ubezpieczenia zdrowotnego zostały wymienione w art. 66 ust. 1 pkt 1-37 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej. Wyliczenie to ma charakter katalogu zamkniętego;

- w świetle art. 66 ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej sprawowanie funkcji prezesa zarządu i otrzymywanie wynagrodzenia wyłącznie na podstawie uchwały nie stanowi tytułu do obowiązkowego ubezpieczenia zdrowotnego;

- powyższe stanowisko potwierdzają liczne decyzje wydane przez Dyrektorów poszczególnych oddziałów wojewódzkich Narodowego Funduszu Zdrowia. Jako przykład Spółka przywołuje:

- a) decyzję nr 13/03/1/2015 Dyrektora Świętokrzyskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Kielcach z dnia 21 grudnia 2015 r.;

- b) decyzję nr 11/01/1/2015 Dyrektora Pomorskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Gdańsku z dnia 20 sierpnia 2015 r.;

- Spółka stoi na stanowisku, że tytułem do obowiązkowego ubezpieczenia zdrowotnego nie jest umowa o zakazie konkurencji, która:

- a) została zawarta w trakcie i w związku z pełnieniem funkcji prezesa zarządu na podstawie uchwały, w celu realizacji obowiązków wynikających z KSH;

- b) jest wykonywana również po zakończeniu pełnienia tej funkcji.

**W ocenie Dyrektora Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ prawidłowe jest stanowisko Spółki, z którego wynika, że:**

- Prezes Zarządu, który sprawował swoją funkcję na podstawie powołania nie jest objęty obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym z tytułu umowy o zakazie konkurencji;

- na Spółce nie ciąży obowiązek płatnika składek na ubezpieczenie zdrowotne z tytułu odszkodowania wypłacanego na podstawie umowy o zakazie konkurencji byłemu prezesowi zarządu, który sprawował swoją funkcję na podstawie powołania.

Kwestie podlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu od dnia 1 października 2004 r. reguluje ustawa o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych, 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 funkcję na podstawie powołania, jako osoby podlegającej obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu, to uznać należy, iż stanowisko Wnioskodawcy jest słuszne, a co za tym idzie Ubezpieczony nie będzie podlegał obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu, jako członek zarządu pełniący swoją funkcję w oparciu o akt powołania.

Zgodnie z obowiązującymi przepisami k.s.h., 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. Tym samym, aby doszło do powstania obowiązku objęcia ubezpieczeniem zdrowotnym niezbędne byłoby dokonanie dodatkowej czynności prawnej w postaci zawarcia konkretnej umowy, czego prawo nie nakazuje, ani nie zabrania.

Nie może być również uznana za tytuł do ubezpieczenia zdrowotnego umowa o zakazie konkurencji, która w niniejszej sprawie ma charakter akcesoryjny do aktu powołania prezesa zarządu.

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.

Oprac. Paweł Ludwiczak

Wyk. 2 egz.

- adresat,

- a/a.