

Warszawa, dn. 30 stycznia 2016 r.

A..... B.....

Ul.....

..-... Warszawa

Adres do korespondencji:

Ul.

..-... Warszawa

DECYZJA nr 07/01/I/2016

Na podstawie art. 10 ust. 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 pkt 1 lit. c), art. 82 ust. 5 i art. 109a ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (tekst jedn.: Dz. U. z 2015 r. poz. 581 z późn. zm.) oraz art. 8 ust. 6 i art. 9 ust. 3 ustawy z dnia 13 października 1998 r. o systemie ubezpieczeń społecznych (tekst jedn.: Dz. U. z 2015 r. poz. 121 z późn. zm.)

uznają za nieprawidłowe stanowisko zawarte we wniosku złożonym przez A..... B..... w zakresie podlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności jako osoba fizyczna prowadząca indywidualnie pozarolniczą działalność gospodarczą oraz jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

UZASADNIENIE

Zawiadomieniem nr 10/2015 z dnia 29 lipca 2015 r. Zakład Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Gdańsku – stwierdził swoją niewłaściwość co do wydania pisemnej interpretacji w sprawie podlegania obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego przez A..... B..... z tytułu prowadzenia działalności gospodarczej i przekazał zgodnie z właściwością rzeczową Dyrektorowi

Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie wniosek w/w osoby złożony w Zakładzie Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Gdańsku w dniu 10 lipca 2015 r.

Wezwaniem z dnia 12 sierpnia 2015 r. Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ wezwał A..... B..... do uzupełnienia wniosku poprzez wniesienie opłaty w wysokości 40 zł za wydanie interpretacji przez Narodowy Fundusz Zdrowia w zakresie podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu. Wspomniana opłata została uiszczona na rachunek bankowy Narodowego Funduszu Zdrowia w dniu 20 sierpnia 2015 r.

A..... B....., zwany dalej Wnioskodawcą, wskazał w swoim wniosku, że jest równocześnie pracownikiem w V..... C..... Sp. z o. o., osobą prowadzącą indywidualnie działalność gospodarczą, a także wspólnikiem jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością - AB P..... Sp. z o. o. W tejże spółce, w której jest jedynym udziałowcem, Wnioskodawca nie będzie otrzymywał dywidendy i nie będzie pobierał żadnej zaliczki na dywidendy, jak również nie łączy go żadna umowa z w/w spółką, z której miałby jakikolwiek przychód.

Wnioskodawca przedstawił pytanie: czy w związku z tym, iż z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej odprowadza obowiązkową składkę zdrowotną, to również jako wspólnik jednoosobowej spółki z o. o. podlega obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu? Zdaniem Wnioskodawcy - na podstawie art. 82 ust. 3 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych – nie podlega on obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu z tego tytułu. Zakupione udziały Wnioskodawca traktuje jako rozszerzenie prowadzonej przez niego działalności gospodarczej, z tytułu której odprowadza już składkę na ubezpieczenie zdrowotne. Nie uzyskuje również żadnych przychodów z tytułu bycia wspólnikiem jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

W trakcie rozpatrywania przedmiotowego wniosku – Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ uznał, że rozpatrzenie sprawy i wydanie w tej sprawie decyzji zależy od uprzedniego rozstrzygnięcia zagadnienia wstępnego przez inny organ tj. przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych.

Na podstawie art. 10 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej – przedsiębiorca może złożyć do właściwego organu administracji publicznej lub państwowej jednostki organizacyjnej wniosek o wydanie pisemnej interpretacji co do zakresu i sposobu zastosowania przepisów, z których wynika obowiązek świadczenia przez przedsiębiorcę daniny publicznej oraz

składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, w jego indywidualnej sprawie. Z kolei na podstawie art. 109a ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych – dyrektor oddziału wojewódzkiego NFZ wydaje interpretacje indywidualne, o których mowa w art. 10 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, w zakresie spraw dotyczących objęcia ubezpieczeniem zdrowotnym. W myśl natomiast art. 68 ust. 1 lit. a) i c) ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych – do zadań Zakładu Ubezpieczeń Społecznych należy stwierdzanie i ustalanie obowiązku ubezpieczeń społecznych oraz wymierzanie i pobieranie składek na ubezpieczenie zdrowotne. Ponadto na podstawie art. 83d tejże ustawy - Zakład Ubezpieczeń Społecznych wydaje interpretacje indywidualne, o których mowa w art. 10 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, w zakresie obowiązku podlegania ubezpieczeniom społecznym, zasad obliczania składek na ubezpieczenia społeczne, ubezpieczenie zdrowotne, Fundusz Pracy, Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych i Fundusz Emerytur Pomostowych oraz podstawy wymiaru tych składek.

Zakład Ubezpieczeń Społecznych nie jest zatem uprawniony do rozstrzygania kwestii podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu. Organem właściwym w tym zakresie jest dyrektor oddziału wojewódzkiego NFZ. W konsekwencji podmiotem właściwym miejscowo i rzeczowo do rozpatrzenia przedmiotowego wniosku o interpretację przepisów w zakresie podlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu jest Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

Na podstawie art. 66 ust. 1 pkt 1 lit. c) ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych – obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby spełniające warunki do objęcia ubezpieczeniami społecznymi, które są osobami prowadzącymi działalność pozarolniczą, z wyłączeniem osób, które zawiesiły wykonywanie działalności gospodarczej na podstawie przepisów o swobodzie działalności gospodarczej. Z kolei zgodnie z art. 5 pkt 21 w/w ustawy – użyte w tej ustawie określenie osoby prowadzącej działalność pozarolniczą – oznacza osobę, o której mowa w art. 8 ust. 6 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych.

W myśl natomiast art. 8 ust. 6 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych – za osobę prowadzącą pozarolniczą działalność uważa się:

- 1) osobę prowadzącą pozarolniczą działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej lub innych przepisów szczególnych;
- 2) twórcę i artystę;

- 3) osobę prowadzącą działalność w zakresie wolnego zawodu:
 - a) w rozumieniu przepisów o zryczałtowanym podatku dochodowym od niektórych przychodów osiąganych przez osoby fizyczne,
 - b) z której przychody są przychodami z działalności gospodarczej w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób fizycznych;
- 4) wspólnika jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością oraz wspólników spółki jawnej, komandytowej lub partnerskiej;
- 5) osobę prowadzącą niepubliczną szkołę, placówkę lub ich zespół, na podstawie przepisów o systemie oświaty.

Dlatego obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają jedynie te osoby prowadzące pozarolniczą działalność (czyli m.in. osoby prowadzące pozarolniczą działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej czy wspólnicy jednoosobowych spółek z ograniczoną odpowiedzialnością), które z tego tytułu spełniają warunki do objęcia ubezpieczeniem społecznym (obowiązkowym lub dobrowolnym). Tym samym jeżeli dana osoba nie spełnia warunków do objęcia ubezpieczeniem społecznym z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności - to nie podlega również z niego ubezpieczeniu zdrowotnemu.

A zatem podleganie obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu w przypadku osoby prowadzącej indywidualnie działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej oraz wspólnika jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością - ma charakter wtórny wobec podlegania przez taką osobę ubezpieczeniu społecznemu z tych tytułów.

Mając to na względzie – Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ uznał, że zajęcie przez Narodowy Fundusz Zdrowia stanowiska w zakresie podlegania obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu przez Wnioskodawcę z tytułu prowadzenia indywidualnie pozarolniczej działalności gospodarczej oraz prowadzenia działalności pozarolniczej jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością - powinno mieć miejsce dopiero po ustaleniu przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych podlegania ubezpieczeniu społecznemu przez Wnioskodawcę z w/w tytułów. Zgodnie bowiem z art. 68 ust. 1 pkt 1 lit. a) ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych – do zakresu działania Zakładu Ubezpieczeń Społecznych należy stwierdzanie i ustalanie obowiązku ubezpieczeń społecznych. Ponadto na podstawie art. 83d tejże ustawy - Zakład Ubezpieczeń Społecznych wydaje interpretacje indywidualne, o których mowa w art. 10 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, w zakresie obowiązku podlegania ubezpieczeniom społecznym.

Z tego też powodu prowadzone przez Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ postępowanie mające na celu dokonanie w drodze decyzji (w oparciu o art. 109a ust. 1 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych oraz art. 10 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej) interpretacji w zakresie podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu przez osobę prowadzącą jednocześnie pozarolniczą działalność jako osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą i jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością – zostało zawieszono w dniu 11 września 2015 r. na podstawie art. 97 § 1 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego. Rozpatrzenie przedmiotowego wniosku i wydanie przez Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ powołanej powyżej decyzji wymagało bowiem uprzedniego rozstrzygnięcia przez ZUS kwestii podlegania ubezpieczeniu społecznemu przez osobę prowadzącą pozarolniczą działalność wskazaną we wniosku.

W postanowieniu o zawieszeniu postępowania Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia wezwał Wnioskodawcę do wystąpienia do Zakładu Ubezpieczeń Społecznych (ze szczegółowym opisem stanu faktycznego) o rozstrzygnięcie zagadnienia dotyczącego podlegania przez Wnioskodawcę ubezpieczeniu społecznemu z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności jako osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą oraz jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością. Powyższe zagadnienie ma bowiem charakter zagadnienia wstępnego przy rozstrzygnięciu o podleganiu ubezpieczeniu zdrowotnemu przez osobę prowadzącą pozarolniczą działalność wskazaną w przedmiotowym wniosku.

Ze względu na chęć Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ możliwie szybkiego zakończenia postępowania wywołanego wskazanym na wstępie wnioskiem – Wnioskodawca został zobowiązany do wystąpienia do Zakładu Ubezpieczeń Społecznych ze stosownym wnioskiem najpóźniej w terminie 14 dni od dnia doręczenia mu w/w postanowienia o zawieszeniu postępowania, a następnie, z chwilą uzyskania stanowiska wyrażonego w tym zakresie przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych, do jego niezwłocznego przedstawienia NFZ.

Pismem z dnia 15 grudnia 2015 r. skierowanym do Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ - Wnioskodawca wniósł o odwieszenie postępowania w przedmiotowej sprawie i przedstawił kopię Decyzji nr 505 Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Gdańsku z dnia 7 grudnia 2015 r.

W powyższej decyzji Zakład Ubezpieczeń Społecznych wskazał, że Wnioskodawca wystąpił z zapytaniem czy jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością podlega on ubezpieczeniom społecznym z tego tytułu w myśl art. 8 ust. 6 pkt 4 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych. Jednocześnie Wnioskodawca podniósł, że jako pracownik odprowadza składkę na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne, natomiast z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności jako osoba fizyczna prowadząca indywidualnie pozarolniczą działalność gospodarczą – odprowadza jedynie składkę na ubezpieczenie zdrowotne. Wnioskodawca we wniosku skierowanym do ZUS uznał, że nie podlega ubezpieczeniom społecznym jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, o którym mowa w art. 8 ust. 6 pkt 4 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych.

Zakład Ubezpieczeń Społecznych uznał stanowisko Wnioskodawcy za prawidłowe w zakresie podlegania obowiązkowi ubezpieczeń społecznych. W konsekwencji ZUS stwierdził, że brak jest podstaw do uznania, iż prowadzenie pozarolniczej działalności przez wspólnika jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością stanowi, w opisanej przez Wnioskodawcę sytuacji, tytuł do podlegania ubezpieczeniom społecznym. Jednocześnie ZUS wskazał, że Wnioskodawca może jednak podlegać ubezpieczeniom społecznym z tego tytułu dobrowolnie, na swój wniosek.

Ze względu na uzyskanie przez Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ stanowiska Zakładu Ubezpieczeń Społecznych w zakresie ubezpieczenia społecznego Wnioskodawcy – organ uznał, że ustały przyczyny zawieszenia postępowania. W konsekwencji postanowieniem z dnia 5 stycznia 2016 r. Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ podjął postępowanie w tej sprawie.

W ocenie Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ, w świetle stanowiska prezentowanego przez Zakład Ubezpieczeń Społecznych oraz powołanych powyżej przepisów, należy stwierdzić, że stanowisko Wnioskodawcy przedstawione w zakresie podlegania przez Wnioskodawcę ubezpieczeniu zdrowotnemu z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności jako osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą oraz jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością – nie jest prawidłowe.

Zdaniem Wnioskodawcy, osoba prowadząca jednocześnie pozarolniczą działalność jako osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą oraz jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, powinna podlegać obowiązkowemu

ubezpieczeniu zdrowotnemu i odprowadzać składkę na ubezpieczenie zdrowotne jedynie jako osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą.

Dyrektor Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia uważa, że wspomniane stanowisko Wnioskodawcy nie zasługuje jednak na akceptację.

Zgodnie bowiem z art. 66 ust. 1 pkt 1 lit. c) ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych – obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby spełniające warunki do objęcia ubezpieczeniami społecznymi, które są osobami prowadzącymi działalność pozarolniczą, z wyłączeniem osób, które zawiesiły wykonywanie działalności gospodarczej na podstawie przepisów o swobodzie działalności gospodarczej. Z kolei zgodnie z art. 5 pkt 21 w/w ustawy – użyte w tej ustawie określenie osoby prowadzącej działalność pozarolniczą – oznacza osobę, o której mowa w art. 8 ust. 6 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych. W myśl natomiast art. 8 ust. 6 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych – za osobę prowadzącą pozarolniczą działalność uważa się m.in. osobę prowadzącą pozarolniczą działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej lub innych przepisów szczególnych (pkt 1), a także wspólnika jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością oraz wspólników spółki jawnej, komandytowej lub partnerskiej (pkt 4). A zatem osobą prowadzącą działalność pozarolniczą jest np. osoba fizyczna prowadząca indywidualną działalność gospodarczą, jak i wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością.

Na podstawie art. 9 ust. 3 ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych - osoba prowadząca kilka rodzajów działalności pozarolniczej jest objęta obowiązkowo ubezpieczeniami emerytalnym i rentowymi z jednego wybranego przez siebie rodzaju działalności. Wspomniany zapis oznacza, że osoba prowadząca kilka rodzajów działalności pozarolniczej spełnia warunki do objęcia obowiązkowo ubezpieczeniem społecznym (emerytalnym i rentowym) z każdego rodzaju działalności. Od decyzji tej osoby zależy jedynie to, z którego rodzaju działalności zdecyduje się ona podlegać obowiązkowo ubezpieczeniu społecznemu. Możliwe jest bowiem objęcie obowiązkowym ubezpieczeniem społecznym tylko z jednego wybranego przez tą osobę rodzaju działalności.

Należy w tym miejscu zauważyć, że w przedstawionej przez Wnioskodawcę Decyzji nr 505 Zakładu Ubezpieczeń Społecznych Oddział w Gdańsku z dnia 7 grudnia 2015 r. – Zakład Ubezpieczeń Społecznych wskazał, że z tytułu prowadzenia pozarolniczej działalności jako wspólnik jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością Wnioskodawca może podlegać

ubezpieceniom społecznym dobrowolnie, na swój wniosek. Tym samym ZUS uznał, że Wnioskodawca spełnia warunki do objęcia ubezpieczeniami społecznymi z tytułu prowadzenia tej działalności.

A zatem skoro dla podlegania obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego przez osoby prowadzące działalność pozarolniczą istotne jest jedynie spełnienie przez te osoby warunków do objęcia (obowiązkowo lub dobrowolnie) ubezpieczeniami społecznymi z tytułu prowadzenia tej działalności (art. 66 ust. 1 pkt 1 lit. c) ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych) – to osoba prowadząca kilka rodzajów działalności pozarolniczej i w konsekwencji spełniająca warunki do objęcia ubezpieczeniem społecznym z tytułu każdego rodzaju tej działalności – podlega obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu z tytułu każdego prowadzonego przez tą osobę rodzaju działalności pozarolniczej.

W myśl natomiast art. 82 ust. 5 ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych - rodzajami działalności są:

- 1) działalność gospodarcza prowadzona w formie spółki cywilnej;
- 2) działalność gospodarcza prowadzona w formie jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością;
- 3) działalność gospodarcza prowadzona w formie spółki jawnej;
- 4) działalność gospodarcza prowadzona w formie spółki komandytowej;
- 5) działalność gospodarcza prowadzona w formie spółki partnerskiej;
- 6) wykonywanie działalności twórczej lub artystycznej jako twórca lub artysta;
- 7) wykonywanie wolnego zawodu w rozumieniu przepisów o zryczałtowanym podatku dochodowym od niektórych przychodów osiąganych przez osoby fizyczne;
- 8) wykonywanie wolnego zawodu, z którego przychody są przychodami z działalności gospodarczej w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób fizycznych;
- 9) inna niż określona w pkt 1-8 pozarolnicza działalność gospodarcza prowadzona na podstawie przepisów o działalności gospodarczej lub innych przepisów szczególnych.

A zatem odrębnym rodzajem działalności jest m.in. działalność gospodarcza prowadzona w formie jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością (pkt 2) oraz indywidualna działalność gospodarcza prowadzona przez osobę fizyczną na podstawie przepisów o działalności gospodarczej (pkt 9).

W konsekwencji osoba prowadząca indywidualną działalność gospodarczą na podstawie przepisów o działalności gospodarczej oraz jednocześnie prowadząca działalność gospodarczą w

formie jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością – podlega obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu z tytułu prowadzenia każdego z w/w rodzaju działalności.

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

POUCZENIE

Od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia, wniesione za pośrednictwem Dyrektora Mazowieckiego 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.