

Wydział Spraw Świadczeniobiorców

Poznań, dnia .....

WSS-US.5130.985.2016

### Decyzja nr 15/02/I/2016

Na podstawie art. 10 ust. 1 i 5 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (t.j. 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 11 sierpnia 2016r.;

**uznają za prawidłowe stanowisko dotyczące nieobjęcia obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym członków zarządu wyznaczonych do władz spółki na podstawie aktu powołania wykonujących dodatkowe umowy na jej rzecz jako osoby prowadzące działalność gospodarczą jeżeli:**

- w ramach zawartych umów nie będą wykonywać żadnej działalności związanej z kierowaniem lub zarządzaniem przedsiębiorstwem;
- nie będą z zawartych umów podlegać obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym.

### UZASADNIENIE

Wnioskiem z dnia 11 sierpnia 2016 r. (zwana dalej Spółką) 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:

- jest spółką kapitałową utworzoną na podstawie prawa polskiego, zgodnie z właściwymi przepisami ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (t.j. Dz. U. 2013 r. poz. 1030 ze zm – zwanej dalej k.s.h.);

- pełni funkcję płatnika składek na ubezpieczenie zdrowotne w przypadkach wskazanych w przepisach 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. – zwanej dalej: ustawą o świadczeniach);

- jednym z organów Wnioskodawcy jest Zarząd, którego funkcjonowanie określono w art. 201 k.s.h. Zarząd jest trzyosobowy i składa się z Prezesa Zarządu oraz dwóch Członków Zarządu, którzy zostali powołani do Zarządu na mocy uchwały zgromadzenia wspólników Wnioskodawcy, powziętej w trybie przewidzianym w k.s.h.;

- planowane jest, iż do dnia 31 grudnia 2016 r. wnioskodawcę łączyć będzie z Członkami Zarządu stosunek pracy, który stanowi podstawę podlegania przez nich ubezpieczeniu społecznemu. Aktualnie na podstawie stosunku pracy Członkowie Zarządu wykonują wszystkie swoje czynności na rzecz Wnioskodawcy, w tym także czynności zaliczane do obowiązków zarządu przewidzianych w Kodeksie spółek handlowych. Po rozwiązaniu umów o pracę Członkowie Zarządu w trakcie 2017 r. nadal będą pełnić funkcję w Zarządzie Wnioskodawcy na mocy powołania, natomiast wynagrodzenie należne za pełnienie funkcji w Zarządzie Wnioskodawcy wypłacane będzie na podstawie stosownych uchwał zgromadzenia wspólników Wnioskodawcy;

- niezależnie od powyższego, w trakcie 2017 r. Członkowie Zarządu, działając jako osoby fizyczne prowadzące działalność gospodarczą, będą zawierać umowy o świadczenie usług doradczych z Wnioskodawcą;

- w ramach umowy o świadczenie usług doradczych Członkowie Zarządu świadczyć będą dla Wnioskodawcy usługi doradcze;

- w przypadku umowy o świadczenie usług doradczych zawartej z Członkiem Zarządu pełniącym funkcję Prezesa Zarządu usługi obejmować będą stałe doradztwo i konsultacje w zakresie m.in.:

a) opracowania koncepcji nowych produktów;

b) utrzymywania relacji z klientami Wnioskodawcy oraz nawiązywania relacji z nowymi klientami;

c) opracowywania i wdrażania planów, a także strategii sprzedażowych oraz monitorowaniu ich realizacji po wdrożeniu u Wnioskodawcy oraz w innych spółkach z grupy kapitałowej, do której należy Wnioskodawca;

- w przypadku umowy o świadczenie usług doradczych zawartej z drugim Członkiem Zarządu usługi obejmować będą stałe doradztwo i konsultacje w zakresie m.in.:

a) sporządzania analiz, prognoz i raportów finansowych;

b) wsparcia w zakresie finansowych i księgowych aspektów prowadzenia przez Wnioskodawcę działalności;

c) kontroli poprawności funkcjonowania systemu sprawozdawczości finansowej;

**- na podstawie umów o świadczenie usług doradczych Członkowie Zarządu nie będą wykonywać żadnych czynności kierowania, czy zarządzania Wnioskodawcą.** Na podstawie tych umów Członkowie Zarządu nie będą również wykonywać żadnych innych obowiązków przewidzianych dla zarządu w k.s.h.

W opinii Wnioskodawcy Członkowie Zarządu nie będą podlegali ubezpieczeniu zdrowotnemu z tytułu pełnionych przez nich po 31 grudnia 2016 r. funkcji w zarządzie Wnioskodawcy na podstawie powołania do zarządu w drodze uchwał zgromadzenia wspólników Wnioskodawcy. Stanowisko Wnioskodawcy opiera na tym, że:

- ustawa o świadczeniach zawiera w art. 66 katalog podmiotów podlegających obowiązkowo ubezpieczeniu zdrowotnemu. Katalog ten jest katalogiem zamkniętym, co oznacza, że wszelkie inne kategorie podmiotów w nim nie wymienione nie podlegają ubezpieczeniu zdrowotnemu;

- członek zarządu spółki z ograniczoną odpowiedzialnością powoływany i odwoływany jest uchwałą zgromadzenia wspólników, zgodnie z art. 201 ust. 4 k.s.h. chyba, że umowa danej spółki stanowi inaczej. Powołanie do zarządu spółki oznacza nawiązanie pomiędzy spółką a członkiem zarządu stosunku organizacyjnego. Następstwem nawiązania stosunku organizacyjnego może, lecz nie musi być nawiązanie stosunku obligacyjnego, przybierającego formę np. umowy o pracę lub umowy cywilnoprawnej. Zawarcie stosunku obligacyjnego zależy każdorazowo od woli stron, bowiem prawo nie stanowi, że pomiędzy spółką z ograniczoną odpowiedzialnością a członkiem jej zarządu powinien zostać nawiązany taki stosunek. Wnioskodawca w tym miejscu wskazuje, że

prawnie dopuszczalne jest, aby wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka zarządu (w tym prezesa zarządu) wypłacane było na podstawie stosownej uchwały zgromadzenia wspólników spółki, a więc bez nawiązywania pomiędzy spółką a członkami jej zarządu odrębnej umowy;

- członkowie Zarządu po 31 grudnia 2016 r. pełnić będą funkcję w zarządzie Wnioskodawcy jedynie na podstawie uchwał o powołaniu podjętych przez zgromadzenie wspólników Wnioskodawcy. Wprawdzie Członkowie Zarządu współpracować będą z Wnioskodawcą w ramach prowadzonych przez nich jednoosobowych działalności gospodarczych na podstawie umów o świadczenie usług doradczych, niemniej jednak zakres czynności świadczonych w ramach tej współpracy nie będzie pokrywał się z zakresem czynności wykonywanych na podstawie powołania, obejmując jedynie czynności doradcze. Natomiast obowiązki członków zarządu wynikające z Kodeksu spółek handlowych, w tym obowiązki polegające na zarządzaniu i kierowaniu Wnioskodawcą, będą wykonywane jedynie na podstawie uchwał zgromadzenia wspólników o powołaniu;

- stanowisko Wnioskodawcy dotyczące nieobjęcia obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym członków zarządu wykonujących swoją pracę na podstawie powołania posiada oparcie w

a) interpretacji nr 13/02/1/2015 wydanej przez Dyrektora Świętokrzyskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ,

b) interpretacji nr 07/07/1/2014 wydanej przez Dyrektora Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ,

c) interpretacji nr 10/01/1/2013 wydanej przez Dyrektora Podlaskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ.

**W ocenie Dyrektora Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w aktualnym stanie prawnym prawidłowe jest stanowisko Wnioskodawcy dotyczące nieobjęcia obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym członków zarządu wyznaczonych do władz spółki na podstawie aktu powołania wykonujących dodatkowe umowy na jej rzecz jako osoby prowadzące działalność gospodarczą jeżeli:**

**- w ramach zawartych umów nie będą wykonywać żadnej działalności związanej z kierowaniem lub zarządzaniem przedsiębiorstwem;**

**- nie będą z zawartych umów podlegać obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym.**

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 dotyczące tego, że członkowie zarządu wykonujący swoje obowiązki na podstawie aktu powołania nie będą podlegać obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu.

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.

Omówienia wymagają dwa wskazane w sentencji warunki.

Opisując stan faktyczny Wnioskodawca podniósł, że w ramach zawartych umów cywilnoprawnych z członkami zarządu jako przedsiębiorcami nie będzie świadczona żadna praca związana z kierowaniem lub zarządzaniem przedsiębiorstwem. Stąd też nie analizując przedmiotu umów, które mają zostać zawarte niniejsza interpretacja została wydana przy założeniu, że tak jak Wnioskodawca zadeklarował członkowie zarządu faktycznie w ramach prowadzonej przez siebie działalności gospodarczej, nie będą takich działań podejmować.

Drugi warunek stanowi, że Wnioskodawcy nie będą objęci obowiązkowym ubezpieczeniem zdrowotnym, jeżeli z tytułu zawartych umów nie będą podlegać obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym. Konieczność umieszczenia wskazanego obostrzenia wynika bezpośrednio z wykładni językowej art. 66 ust. 1 pkt 1 lit e) ustawy o świadczeniach. Przepis ten stanowi, że

obowiązkowemu ubezpieczeniu zdrowotnemu podlegają osoby wykonujące m.in. umowę zlecenia, które to spełniają warunki do objęcia obowiązkowym ubezpieczeniem społecznym.

Wśród tych osób zdaniem judykatury znajdują się m.in. osoby, które obowiązkowym ubezpieczeniem społecznym z m.in. umów zleceń podlegają. Z kolei o tym, kto podlega obowiązkowym ubezpieczeniem społecznym władny jest zdecydować Zakład Ubezpieczeń Społecznych. Stąd też w każdym takim przypadku prawomocna pozytywna decyzja, w której ustalono, że dana osoba podlega obowiązkowym ubezpieczeniem społecznym przesądza o obowiązku ubezpieczenia zdrowotnego.

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.