

02.08.2022 r.

BP.5132.278.2022

2022.260662.TR

F. Spółka Akcyjna

Decyzja nr 145/2022/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 F. Spółka Akcyjna z siedzibą w ... o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu:

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

Uzasadnienie

Wnioskiem z dnia 17 czerwca 2022 r. F. Spółka Akcyjna z siedzibą w ... NIP: ..., REGON: ..., KRS: ..., zwana dalej: „Przedsiębiorcą”, zwróciła się do Narodowego Funduszu Zdrowia (data wpływu do właściwego organu: 19 lipca 2022 r.) o interpretację indywidualną w zakresie przepisów dotyczących podlegania obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego członka zarządu powołanego do pełnienia funkcji w wyniku procedury poprzedzonej wyborem.

Do wniosku zostało załączone potwierdzenie uiszczenia opłaty od wniosku w kwocie 40 zł, potwierdzenie uiszczenia opłaty skarbowej od pełnomocnictwa oraz potwierdzone za zgodność z oryginałem pełnomocnictwo.

W opisie stanu faktycznego Przedsiębiorcy wskazał, że wykonuje działalność gospodarczą w formie spółki akcyjnej. Statut Przedsiębiorcy przewiduje, że organami spółki są zarząd, rada nadzorcza i walne zgromadzenie. Organem uprawnionym do reprezentacji podmiotu jest zarząd spółki. Do składania oświadczeń woli w imieniu spółki wymagane jest współdziałanie dwóch członków zarządu albo jednego członka zarządu łącznie z prokurentem. Zgodnie ze statutem spółki, zarząd składa się z jednego do trzech członków powoływanych przez walne zgromadzenie. Jeżeli zarząd jest jednoosobowy, do składania oświadczeń woli w imieniu spółki uprawniony jest jeden członek zarządu. Kadencja członków zarządu trwa trzy lata. Członek zarządu może być w każdym czasie odwołany przez walne zgromadzenie.

Aktualnie skład zarządu jest trzyosobowy. W dniu 22 marca 2022 r. walne zgromadzenie podjęło trzy uchwały w sprawie powołania prezesa zarządu, pierwszego wiceprezesa oraz członka zarządu. Każda z tych uchwał przewiduje ustanowienie członków zarządu jako osób powołanych aktem powołania.

Spółka planuje zmianę statutu w ten sposób, że członkowie zarządu będą wybierani przez walne zgromadzenie spośród kandydatów przedstawionych przez radę nadzorczą. Z tego tytułu członkom zarządu będzie wypłacane wynagrodzenie i nastąpi zmiana uchwały w sprawie wynagrodzenia członków zarządu. Po zmianie, podstawą wynagrodzenia członków zarządu byłaby uchwała walnego zgromadzenia, a nie umowy o pracę (umowy o pracę zostaną rozwiązane lub zmienione zostanie stanowisko i zakres obowiązków, które nie będą obejmować czynności związanych z zarządzaniem spółką).

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 walne zgromadzenie spośród kandydatów przedstawionych przez radę nadzorczą 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 zdrowotnemu.

W ocenie przedsiębiorcy, użyte w art. 368 § 4 k.s.h. 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 statut spółki akcyjnej 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 wniosek 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 akcyjnej określa dyspozytywny przepis art. 368 § 1 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. 368 § 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 powoływanych spośród akcjonariuszy lub spoza ich grona. Z zastrzeżeniem braku odmiennych postanowień statutu spółki, członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, natomiast odwołanie lub zawieszenie w czynnościach może nastąpić przez walne zgromadzenie (§ 4). Uchwała walnego zgromadzenia lub statut spółki może określać wymagania, jakie powinni spełniać kandydaci na stanowisko członka zarządu (§ 5).

Podejmowanie przez radę nadzorczą uchwał w przedmiocie powołania lub odwołania członka zarządu, o jakiej mowa w art. 368 § 4 k.s.h., odbywa się w trybie art. 388 i 391 k.s.h.

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, 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 (tak M. Michalski, w: A. Kidyba, Spółka akcyjna, t. 3, 2008, s. 428).

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.

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.