

05.08.2022 r.

BP.5132.272.2022

2022.263933.AGG

G.N.S.H. S.A.

Decyzja nr 147/2022/BP

Prezesa

Narodowego Funduszu Zdrowia

Na podstawie 109a ust. 1 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”, oraz art. 34 ust. 5 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców (Dz. U. 2021 r. poz. 162, z późn.zm.), zwanej dalej „Prawem przedsiębiorców”, po rozpatrzeniu wniosku złożonego przez G.N.S.H. S.A. w ... KRS: ..., NIP: ... zwanej dalej „Wnioskodawcą” lub „Spółką” o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu,

uznają za nieprawidłowe stanowisko zawarte we wniosku, że:

- 1. Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, nie jest podmiotem zobowiązanym do dokonania zgłoszenia do ubezpieczenia zdrowotnego, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 stycznia 2022 roku do dnia 30 czerwca 2022 roku;**
- 2. Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, nie jest podmiotem zobowiązanym do dokonania zgłoszenia do ubezpieczenia zdrowotnego, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 lipca 2022 roku.**

Uzasadnienie

G.N.S.H. S.A. w ... KRS: ..., NIP: ..., złożyła w dniu 11 lipca 2022 r. wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej na podstawie art. 109a ustawy o świadczeniach oraz art. 34 Prawa przedsiębiorców. W dniu 19 lipca 2022 r. Wnioskodawca dokonał wpłaty kwoty 40 zł od wniosku o wydanie interpretacji, na podstawie art. 34 ust. 6 i 8 Prawa przedsiębiorców (wezwanie do uzupełnienia braków formalnych wniosku w zakresie odrębnego stanu faktycznego i zdarzenia przyszłego – dwa pytania).

Wnioskodawca wskazał, że wniosek dotyczy wydania indywidualnej interpretacji przepisów prawa dotyczących podlegania przez członków Zarządu Spółki ubezpieczeniu zdrowotnemu

w związku z desygnowaniem ich do Zarządu Spółki i pobierania z tego tytułu wynagrodzenia, tj. w szczególności przepisów ustawy o świadczeniach, w tym art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach.

Wnioskodawca wskazał, że Spółka została założona w 2015 roku. Zgodnie z obecnie obowiązującym statutem Spółki, organami Spółki są: (1) Walne Zgromadzenie, (2) Rada Nadzorcza, (3) Zarząd. Zarząd prowadzi sprawy Spółki i kieruje jej działalnością oraz reprezentuje Spółkę na zewnątrz. Do kompetencji Zarządu należą wszystkie sprawy niezastreżone dla Walnego Zgromadzenia lub Rady Nadzorczej. Członków Zarządu powołuje się na okres wspólnej kadencji 5 (pięć) lat. Jeśli powołanie członka Zarządu następuje w trakcie kadencji Zarządu, powołuje się go do końca tej kadencji. Zarząd składa się z 1 (jednego) do 2 (dwóch) członków. Pierwszy Zarząd Spółki był jednoosobowy i powołany był przez Założyciela. Rada Nadzorcza powołuje członków Zarządu oraz określa ich liczbę, z zastrzeżeniem wyjątków. Wyjątkiem jest postanowienie, zgodnie z którym Pan M.S., tak długo jak jest właścicielem co najmniej 33% (trzydziestu trzech procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki, uprawniony jest do powołania Prezesa Zarządu, a w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy także do powołania drugiego członka Zarządu (§ 26 ust. 8 Statutu). § 26 ust. 8 Statutu, nadający uprawnienie panu M.S., nie ma zastosowania w okresie od dnia, w którym skutek Przejęcie Akcji Zastawionych przez Administratora Panu M.S. przysługiwać będzie mniej niż 51% (pięćdziesiąt jeden procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki i jednocześnie mniej niż 51% (pięćdziesiąt jeden procent) głosów ze wszystkich akcji Spółki – do dnia 23 września 2023 r., z zastrzeżeniem kolejnego zdania. Jeżeli Pan M.S. nabędzie wszystkie Akcje Zastawione, które były przedmiotem Przejęcia, stosowanie postanowień § 26 ust. 8 zostanie przywrócone do dnia odkupu tych akcji.

Dalej, zgodnie z treścią Statutu Członkowie Zarządu mogą być zatrudnieni przez Spółkę na podstawie umowy o pracę lub innej umowy lub otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka Zarządu na podstawie uchwały Rady Nadzorczej (§ 28 ust. 1 Statutu).

Dnia 29 czerwca 2021 r. M.S., korzystając w uprawnienia nadanego mu postanowieniami Statutu Spółki, tj. § 26 ust. 8 Statutu, złożył oświadczenie w przedmiocie desygnacji pana M.S. na Prezesa Zarządu Spółki i pana A.S. na Członka Zarządu Spółki, o następującej treści:

„Ja niżej podpisany, M.S. jako osoba uprawniona osobiście do desygnacji członków ZARZĄDU spółki G.N.S.H. S.A. z siedzibą w ... (dalej jako „Spółka”), będąc jednocześnie jej akcjonariuszem, działając na podstawie art. 368 § 4 Kodeksu Spółek Handlowych oraz § 26 ust. 8 Statutu, niniejszym oświadczam, iż z dniem 30 czerwca 2021 r. desygnuję do składu ZARZĄDU Spółki:

- Pana M.S. (PESEL: ...) na funkcję prezesa,*
- Pana A.S. (PESEL: ...) na członka zarządu.*

Jednocześnie wskazuję, iż Panowie M.S. oraz A.S. wyrazili zgodę na powołanie ich do pełnienia funkcji w zarządzie spółki.”

Dnia 30 czerwca 2021 r. odbyło się posiedzenie Rady Nadzorczej G.N.S.H. S.A. Zgodnie z Protokołem nr 2/2021/II z ww. posiedzenia, porządek obrad obejmować miał m.in. podjęcie uchwały w sprawie powołania członka zarządu M.S. (pkt 14) oraz podjęcie uchwały w sprawie powołania członka zarządu A.S. (pkt 15).

Zarząd wniósł o zdjęcie ww. punktów z porządku obrad i przedłożył złożone przez pana M.S. oświadczenie o skorzystaniu ze swoich osobistych uprawnień i powołaniu nowego zarządu złożone Spółce z dnia 29 czerwca 2021 r. Rada Nadzorcza wycofała pkt 14 i 15 z porządku obrad oraz przyjęła oświadczenie.

Walne Zgromadzenie Akcjonariuszy Spółki podjęło uchwałę w przedmiocie przyznania członkom Zarządu Spółki wynagrodzenia z tytułu wykonywania funkcji.

Przedsiębiorca postawił pytania:

1. *Czy Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, jest podmiotem zobowiązany do pobierania i opłacania składek zdrowotnych, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 stycznia 2022 roku do dnia 30 czerwca 2022 roku?*
2. *Czy Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, jest podmiotem zobowiązany do pobierania i opłacania składek zdrowotnych, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 lipca 2022 r.?*

W ocenie Wnioskodawcy:

1. Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, nie jest podmiotem zobowiązany do pobierania i opłacania składek zdrowotnych, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 stycznia 2022 roku do dnia 30 czerwca 2022 roku.

2. Wnioskodawca, jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu, nie jest podmiotem zobowiązany do pobierania i opłacania składek zdrowotnych, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w okresie od 1 lipca 2022 roku.

Zdaniem Wnioskodawcy, zgodnie z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w brzmieniu obowiązującym od 1 stycznia 2022 r. do 30 czerwca 2022 r. obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie. Natomiast od 1 lipca 2022 r. wchodzi w życie nowe brzmienie art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, które stanowi, że obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają „osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania oraz prokurenci, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie podlegające opodatkowaniu podatkiem dochodowym niezależnie od kwalifikacji do źródła przychodu w rozumieniu ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1128, późn. zm.10)), z wyłączeniem osób uzyskujących przychody, o których mowa w art. 13 pkt 5 lub 6 tej ustawy, których roczne wynagrodzenie z tego tytułu nie przekracza kwoty 6000 zł;”.

Zgodnie zaś z art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach za osobę, o której mowa w art. 66 ust. 1 pkt 35a, składkę jako płatnik oblicza, pobiera z wynagrodzenia ubezpieczonego i odprowadza podmiot wypłacający wynagrodzenie. Art. 368 § 4 ustawy z dnia 15 września 2000 r. - Kodeks spółek handlowych (Dz.U. z 2020 r., poz. 1526; dalej także jako: KSH) członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, chyba że statut spółki stanowi inaczej. W niniejszej sprawie mamy do czynienia z wyjątkiem od ogólnej reguły wskazanej w art. 368 § 4 KSH. W konsekwencji członkowie Zarządu Spółki nie zostali powołani przez radę nadzorczą, lecz desygnowani w drodze oświadczenia woli pana M.S., któremu osobiste prawo do desygnacji przyznaje Statut Spółki. Przepisy ustawy o świadczeniach jednoznacznie stanowią, że obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania, które z tego tytułu otrzymują wynagrodzenie. Ustawa ta jednak nie zawiera legalnych definicji pojęć „powołanie” ani „akt

powołania”, nie odwołuje się również w tym zakresie do żadnych innych aktów prawnych. Jak wynika ze stanu faktycznego członkowie Zarządu Spółki nie zostali powołani, lecz desygnowani do pełnienia tychże funkcji. Nadto desygnacja członków Zarządu Spółki nie odbyła się w oparciu o akt powołania, lecz oświadczenie woli osoby, której Statut przyznał osobiste prawa w tym zakresie. Spółka wskazuje, że w związku z pojawiającym się wśród płatników oraz ubezpieczonych wątpliwościami dotyczącymi ubezpieczenia osób, o których mowa w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, Minister Zdrowia przedstawił w dniu 18 lutego 2022 roku stanowisko na temat zagadnienia powołania jako nowego tytułu do ubezpieczenia zdrowotnego (dalej także jako: „Stanowisko Ministra Zdrowia”). Zgodnie ze Stanowiskiem Ministra Zdrowia: → Prawodawca zastosował w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach wyrażenie „*akt powołania*”.

→ Zgodnie z dyrektywą wykładni językowej, określonej w teorii prawa jako zakaz wykładni synonimicznej, różnym zwrotom języka prawnego nie należy nadawać tego samego znaczenia (zob. L. Morawski, *Zasady wykładni prawa*, Toruń 2066, s. 103-104).

→ Zgodnie ze stanowiskiem Naczelnego Sądu Administracyjnego „*nadanie różnym pojęciom używanym w tekście prawnym tego samego znaczenia byłoby sprzeczne z zakazem wykładni synonimicznej, stanowiącym kanon wśród dyrektywy wykładni językowej*” (zob. wyrok NSA z dnia 6 lipca 2021 r., II FSK 101/21).

→ Przyjąć należy, że wyrażenia „*akt powołania*” użytego w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach nie można utożsamiać z wyrażeniami odnoszącymi się do „*wyboru*” do pełnienia funkcji organów osób prawnych.

Stanowisko Ministra Zdrowia jednoznacznie zatem przesądza, iż przepis art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach wyklądać należy literalnie. Minister Zdrowia *expressis verbis* orzekł, iż obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego na mocy art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania, nie zaś osoby wyznaczone do pełnienia funkcji członka zarządu na mocy jakiegokolwiek aktu wyznaczającego. Jak wynika per analogiam z powyższego, obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego na mocy art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach nie podlegają osoby desygnowane do pełnienia funkcji członka zarządu na mocy oświadczenia woli imiennie wskazanej w statucie spółki osoby. Zwrotu „*powołanie*” nie należy bowiem utożsamiać z pojęciem „*desygnacja*”. Zwrot „*akt powołanie*” nie jest zaś tożsamy z pojęciem „*oświadczenie woli*”.

Zaznaczyć należy, że omawiany przepis art. 66 ust. 1 pkt 35a jest tożsamy w zakresie omawianego zagadnienia: „*osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania oraz prokurenci, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie*”. Dodatkowo słowa „*prokurenci*” oraz dalszej części przepisu w żaden sposób nie wpływa na analizowane zagadnienie. A zatem zgodnie ze stanowiskiem Ministra Zdrowia – osoby czy to wybrane czy też desygnowane do Zarządu – nie są do Zarządu powołane na mocy „*aktu powołania*”, a zatem nie podlegają w tym zakresie pod ubezpieczenie zdrowotne.

Mając powyższe na uwadze, stwierdzić należy, że Wnioskodawca jako podmiot wypłacający wynagrodzenie członkom Zarządu Wnioskodawcy z tytułu desygnacji do pełnienia funkcji członków Zarządu w formie oświadczenia woli imiennie wskazanej w Statucie osoby, nie jest podmiotem zobowiązany do pobierania i opłacania składek zdrowotnych, o którym mowa w art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach w zw. z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach zarówno w okresie od 1 stycznia 2022 r. do 30 czerwca 2022 r., jak o w okresie od 1 lipca 2022 r.

Jednocześnie, mając na uwadze zapowiadane zmiany przepisów będących przedmiotem niniejszego Wniosku, przewidziane projektem ustawy o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz niektórych innych ustaw (druk nr 2186), na wypadek, gdyby wnioskowana

interpretacja wydawana była po wejściu w życie ww. nowelizacji, Wnioskodawca przedstawia również własne stanowisko w oparciu o przyszły stan prawny. Zgodnie z przewidywanymi zmianami, art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach nadane zostanie brzmienie „*obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania oraz prokurenci, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie podlegające opodatkowaniu podatkiem dochodowym niezależnie od kwalifikacji do źródła przychodów w rozumieniu ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych*”. Spółka oświadcza, iż w sytuacji wejścia w życie przepisu art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach w brzmieniu nadanym ww. nowelizacją, przedstawione powyżej własne stanowisko Wnioskodawcy w sprawie (pkt III wniosku), pozostaje bez zmian. Zauważać bowiem należy, iż nowe, przewidywane nowelizacją, brzmienie art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach niezmiennie stanowi, iż „*obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania*”. Norma ta zatem, jednakowo jak dotychczas, przewiduje dla obowiązku podlegania ubezpieczeniu zdrowotnemu spełnienie przesłanek takich jak: *powołanie do pełnienia funkcji*” oraz „*powołanie na mocy aktu powołania*”. Tym samym dotychczasowa argumentacja własnego stanowiska Spółki pozostanie nadal aktualna.

W ocenie Prezesa Funduszu stanowisko Przedsiębiorcy jest nieprawidłowe.

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 wnioski 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 Funduszu wydaje interpretacje indywidualne, o których mowa w art. 34 Prawa 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.

Odnośnie pierwszego z przedstawionych stanów prawnych należy zauważyć, że zgodnie z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego

podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie.

Zgodnie z art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach za osobę, o której mowa w art. 66 ust. 1 pkt 35a, składkę jako płatnik oblicza, pobiera z wynagrodzenia ubezpieczonego i odprowadza podmiot wypłacający wynagrodzenie.

Stosownie do art. 368 § 1 KSH, sprawy spółki prowadzi zarząd, który jest również uprawniony do reprezentacji spółki. Zarząd składa się z jednego albo większej liczby członków (§ 2). Członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, chyba że statut spółki stanowi inaczej. Członek zarządu może być odwołany lub zawieszony w czynnościach także przez walne zgromadzenie (§ 4). Według art. 378 k.s.h., Rada nadzorcza ustala wynagrodzenie członków zarządu zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub innej umowy, chyba że statut stanowi inaczej (§ 1). Walne zgromadzenie może ustalać zasady wynagradzania członków zarządu, w szczególności maksymalną wysokość wynagrodzenia, przyznawania członkom zarządu prawa do świadczeń dodatkowych lub maksymalną wartość takich świadczeń, a także może upoważnić radę nadzorczą do ustalenia, że wynagrodzenie członków zarządu obejmuje również prawo do określonego udziału w zysku rocznym spółki, który jest przeznaczony do podziału między akcjonariuszy zgodnie z art. 347 § 1 (§ 2).

Zgodnie z art. 368 § 4 KSH, członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, chyba że statut spółki stanowi inaczej. Zgodnie z tym przepisem, w statucie Spółki postanowiono, że Pan M.S., tak długo jak jest właścicielem co najmniej 33% (trzydziestu trzech procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki, uprawniony jest do powołania Prezesa Zarządu, a w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy także do powołania drugiego członka Zarządu (§ 26 ust. 8 Statutu). Zgodnie z treścią Statutu Członkowie Zarządu mogą być zatrudnieni przez Spółkę na podstawie umowy o pracę lub innej umowy lub otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka Zarządu na podstawie uchwały Rady Nadzorczej (§ 28 ust. 1 Statutu). Dnia 29 czerwca 2021 r. M.S., korzystając z uprawnienia nadanego mu postanowieniami Statutu Spółki, tj. § 26 ust. 8 Statutu, złożył oświadczenie w przedmiocie jak wskazuje Wnioskodawca „desygnacji” pana M.S. na Prezesa Zarządu Spółki i pana A.S. na Członka Zarządu Spółki, o następującej treści:

„Ja niżej podpisany, M.S. jako osoba uprawniona osobiście do desygnacji członków ZARZĄDU spółki G.N.S.H. S.A. z siedzibą w ... (dalej jako „Spółka”), będąc jednocześnie jej akcjonariuszem, działając na podstawie art. 368 § 4 Kodeksu Spółek Handlowych oraz § 26 ust. 8 Statutu, niniejszym oświadczam, iż z dniem 30 czerwca 2021 r. desygnuję do składu ZARZĄDU Spółki:

- Pana M.S. (PESEL: ...) na funkcję prezesa,*
- Pana A.S. (PESEL: ...) na członka zarządu.*

Jednocześnie wskazuję, iż Panowie M.S. oraz A.S. wyrazili zgodę na powołanie ich do pełnienia funkcji w zarządzie spółki.”

Zasadniczy wywód prawny Wnioskodawcy sprowadza się do twierdzenia, że słowo desygnacja nie oznacza powołania i z tej przyczyny członkowie zarządu Spółki wymienieni w oświadczeniu właściciela Spółki, pobierający z tytułu realizacji swoich funkcji (Prezesa Zarządu i Członka Zarządu) wynagrodzenie, nie podlegają obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego. Przepis art. 368 § 4 KSH ma charakter dyspozytywny. Oznacza to, że strony mogą w statucie spółki postanowić inaczej. Spółka, zgodnie z przedstawionym stanem faktycznym w statucie wprowadziła osobną regulację w zakresie powołania Prezesa i członka Zarządu. Zgodnie z wnioskiem: *„Rada Nadzorcza powołuje członków Zarządu oraz określa ich liczbę, z zastrzeżeniem wyjątków. Wyjątkiem jest postanowienie, zgodnie z którym Pan M.S., tak długo jak jest właścicielem co najmniej 33% (trzydziestu trzech procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki, uprawniony jest*

do powołania Prezesa Zarządu, a w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy także do powołania drugiego członka Zarządu (§ 26 ust. 8 Statutu)."

W zakresie wynagrodzenia Prezesa i członka Zarządu, zgodnie ze stanem faktycznym zawartym we wniosku wskazano: *„Zgodnie z treścią Statutu Członkowie Zarządu mogą być zatrudnieni przez Spółkę na podstawie umowy o pracę lub innej umowy lub otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka Zarządu na podstawie uchwały Rady Nadzorczej (§ 28 ust. 1 Statutu)."*

W stanie faktycznym przytoczono również treść oświadczenia właściciela Spółki, w którym - w zakresie opisanego wyżej uprawnienia właścicielskiego – użyto zamiennie słów: „*desygnacja*” w zakresie powierzenie funkcji i „*powołanie*” w zakresie przyjęcia funkcji. Słowo „*desygnacja*” jest zatem przez samego Wnioskodawcę używany w przytoczonym we wniosku oświadczeniu zamiennie ze słowem powołanie. Potwierdza to również słownik języka polskiego PWN, który definiuje słowo „*desygnacja*” jako „*powołanie kogoś na stanowisko*”. Jak wynika z postanowień Statutu Spółki, właściciel Spółki powołuje Prezesa Zarządu oraz – w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy – drugiego członka Zarządu.

Z uwagi na brzmienie normy prawnej zawartej w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, zgodnie z którym obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie, wynagrodzenie pobierane z tego tytułu przez Prezesa Zarządu i członka zarządu podlega obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego na mocy tego przepisu. Prezes Zarządu i Członek Zarządu zostali desygnowani, czyli powołani na stanowisko na podstawie aktu powołania, który rozumiany jest tu szeroko, jako każdy akt powołujący do pełnienia określonej funkcji i którzy z tytułu pełnienia tej funkcji pobierają wynagrodzenie. Zdaniem Prezesa NFZ wszystkie znamiona wskazane w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, zostały spełnione.

Odnośnie drugiego z przedstawionych stanów prawnych należy zauważyć, że zgodnie z art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania oraz prokurenci, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie podlegające opodatkowaniu podatkiem dochodowym niezależnie od kwalifikacji do źródła przychodu w rozumieniu ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1128, ze zm., z wyłączeniem osób uzyskujących przychody, o których mowa w art. 13 pkt 5 lub 6 tej ustawy, których roczne wynagrodzenie z tego tytułu nie przekracza kwoty 6000 zł. Przepis w powyższym brzmieniu obowiązuje od dnia 1 lipca 2022 r. na podstawie ustawy z dnia 9 czerwca 2022 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2022 r., poz. 1265 – dalej „*ustawa o zmianie*”).

Zgodnie z art. 85 ust. 17a ustawy o świadczeniach za osobę, o której mowa w art. 66 ust. 1 pkt 35a, składkę jako płatnik oblicza, pobiera z wynagrodzenia ubezpieczonego i odprowadza podmiot wypłacający wynagrodzenie.

Stosownie do art. 368 § 1 KSH, sprawy spółki prowadzi zarząd, który jest również uprawniony do reprezentacji spółki. Zarząd składa się z jednego albo większej liczby członków (§ 2). Członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, chyba że statut spółki stanowi inaczej. Członek zarządu może być odwołany lub zawieszony w czynnościach także przez walne zgromadzenie (§ 4). Według art. 378 k.s.h., Rada nadzorcza ustala wynagrodzenie członków zarządu zatrudnionych na podstawie umowy o pracę lub innej umowy, chyba że statut stanowi inaczej (§ 1). Walne zgromadzenie może ustalać zasady wynagradzania członków zarządu,

w szczególności maksymalną wysokość wynagrodzenia, przyznawania członkom zarządu prawa do świadczeń dodatkowych lub maksymalną wartość takich świadczeń, a także może upoważnić radę nadzorczą do ustalenia, że wynagrodzenie członków zarządu obejmuje również prawo do określonego udziału w zysku rocznym spółki, który jest przeznaczony do podziału między akcjonariuszy zgodnie z art. 347 § 1 (§ 2).

Zgodnie z art. 368 § 4 KSH, członków zarządu powołuje i odwołuje rada nadzorcza, chyba że statut spółki stanowi inaczej. Zgodnie z tym przepisem, w statucie Spółki postanowiono, że Pan M.S., tak długo jak jest właścicielem co najmniej 33% (trzydziestu trzech procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki, uprawniony jest do powołania Prezesa Zarządu, a w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy także do powołania drugiego członka Zarządu (§ 26 ust. 8 Statutu). Zgodnie z treścią Statutu Członkowie Zarządu mogą być zatrudnieni przez Spółkę na podstawie umowy o pracę lub innej umowy lub otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka Zarządu na podstawie uchwały Rady Nadzorczej (§ 28 ust. 1 Statutu). Dnia 29 czerwca 2021 r. M.S., korzystając w uprawnienia nadanego mu postanowieniami Statutu Spółki, tj. § 26 ust. 8 Statutu, złożył oświadczenie w przedmiocie jak wskazuje Wnioskodawca „desygnacji” pana M.S. na Prezesa Zarządu Spółki i pana A.S. na Członka Zarządu Spółki, o następującej treści:

„Ja niżej podpisany, M.S. jako osoba uprawniona osobiście do desygnacji członków ZARZĄDU spółki G.N.S.H. S.A. z siedzibą w ... (dalej jako „Spółka”), będąc jednocześnie jej akcjonariuszem, działając na podstawie art. 368 § 4 Kodeksu Spółek Handlowych oraz § 26 ust. 8 Statutu, niniejszym oświadczam, iż z dniem 30 czerwca 2021 r. desygnuję do składu ZARZĄDU Spółki:

- Pana M.S. (PESEL: ...) na funkcję prezesa,*
- Pana A.S. (PESEL: ...) na członka zarządu.*

Jednocześnie wskazuję, iż Panowie M.S. oraz A.S. wyrazili zgodę na powołanie ich do pełnienia funkcji w zarządzie spółki.”

Zasadniczy wywód prawny Wnioskodawcy sprowadza się do twierdzenia, że słowo desygnacja nie oznacza powołania i z tej przyczyny członkowie zarządu Spółki wymienieni w oświadczeniu właściciela Spółki, pobierający z tytułu realizacji swoich funkcji (Prezesa Zarządu i Członka Zarządu) wynagrodzenie, nie podlegają obowiązkowi ubezpieczenia zdrowotnego. Przepis art. 368 § 4 KSH ma charakter dyspozytywny. Oznacza to, że strony mogą w statucie spółki postanowić inaczej. Spółka, zgodnie z przedstawionym stanem faktycznym w statucie wprowadziła osobną regulację w zakresie powołania Prezesa i członka Zarządu. Zgodnie z wnioskiem: *„Rada Nadzorcza powołuje członków Zarządu oraz określa ich liczbę, z zastrzeżeniem wyjątków. Wyjątkiem jest postanowienie, zgodnie z którym Pan M.S., tak długo jak jest właścicielem co najmniej 33% (trzydziestu trzech procent) akcji w kapitale zakładowym Spółki, uprawniony jest do powołania Prezesa Zarządu, a w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy także do powołania drugiego członka Zarządu (§ 26 ust. 8 Statutu).”*

W zakresie wynagrodzenia Prezesa i członka Zarządu, zgodnie ze stanem faktycznym zawartym we wniosku wskazano: *„Zgodnie z treścią Statutu Członkowie Zarządu mogą być zatrudnieni przez Spółkę na podstawie umowy o pracę lub innej umowy lub otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia funkcji członka Zarządu na podstawie uchwały Rady Nadzorczej (§ 28 ust. 1 Statutu).”*

W stanie faktycznym przytoczono również treść oświadczenia właściciela Spółki, w którym - w zakresie opisanego wyżej uprawnienia właścicielskiego – użyto zamiennie słów: *„desygnacja”* w zakresie powierzenia funkcji i *„powołanie”* w zakresie przyjęcia funkcji. Słowo *„desygnacja”* jest zatem przez samego Wnioskodawcę używany w przytoczonym we wniosku oświadczeniu zamiennie ze słowem powołanie. Potwierdza to również słownik języka polskiego PWN, który definiuje słowo *„desygnacja”* jako *„powołanie kogoś na stanowisko”*. Jak wynika z powyższego,

właściciel Spółki powołuje Prezesa Zarządu oraz – w przypadku, gdy Zarząd jest dwuosobowy – drugiego członka Zarządu.

Z uwagi na brzmienie normy prawnej zawartej w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, zgodnie z którym obowiązki ubezpieczenia zdrowotnego podlegają osoby powołane do pełnienia funkcji na mocy aktu powołania oraz prokurenci, które z tego tytułu pobierają wynagrodzenie podlegające opodatkowaniu podatkiem dochodowym niezależnie od kwalifikacji do źródła przychodu w rozumieniu ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1128, z późn. zm.74), z wyłączeniem osób uzyskujących przychody, o których mowa w art. 13 pkt 5 lub 6 tej ustawy, których roczne wynagrodzenie z tego tytułu nie przekracza kwoty 6000 zł, wynagrodzenie pobierane z tego tytułu przez Prezesa Zarządu i członka zarządu podlega obowiązki ubezpieczenia zdrowotnego na mocy tego przepisu. Zostali oni desygnowani, czyli powołani na stanowisko na podstawie aktu powołania, który rozumiany jest tu szeroko, jako każdy akt powołujący do pełnienia określonej funkcji i którzy z tytułu pełnienia tej funkcji pobierają wynagrodzenie. Zdaniem Prezesa NFZ wszystkie znamiona wskazane w art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, zostały spełnione.

Podsumowując, Prezes Zarządu i Członek Zarządu Spółki, desygnowani (powołani) do pełnienia tych funkcji na mocy aktu powołania tj. pisemnego oświadczenia właściciela, zgodnie z postanowieniami Statutu spółki (art. 368 § 4 KSH w zw. z § 26 ust. 8 Statutu) i pobierający z tego tytułu wynagrodzenie, podlegają obowiązki ubezpieczenia zdrowotnego na podstawie art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy o świadczeniach, zarówno w okresie od dnia 1 stycznia 2022 r. do dnia 30 czerwca 2022 r. jak i od dnia 1 lipca 2022 r. na zasadach wskazanych w tym przepisie.

Mając powyższe na uwadze, rozstrzygnięto 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.