

DW.050.1.2016.IGR

Warszawa, dnia ..07...11...17

DW.12.2016

### Decyzja w sprawie interpretacji

art. 33 ust.7b ustawy o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych

Na podstawie art. 10 i 10a ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2015 roku, poz. 584 z późn.zm.) Prezes Państwowego Funduszu Rehabilitacji Osób Niepełnosprawnych (zwanego dalej: PFRON lub Fundusz) stwierdza, że stanowisko ' ' z siedzibą w (zwanej dalej: Wnioskodawcą) zaprezentowane we wniosku z dnia 17 października 2016 r. o udzielenie pisemnej interpretacji przepisów prawa w zakresie możliwości zastosowania przez Wnioskodawcę przepisów art.33 ust.7b ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz.U. z 2011 r. Nr 127, poz.721 z późn.zm), zwanej dalej ustawą o rehabilitacji, do spółki utworzonej w wyniku połączenia spółek jeżeli spełnione są określone tym przepisem wymogi w zakresie współczynnika zatrudnionych osób niepełnosprawnych, a jedna ze spółek łączących w przeszłości posiadała status ZPCHR, który utraciła przed połączeniem spółek – **jest nieprawidłowe.**

### Uzasadnienie:

Pismem z dnia 17 października 2016 r. Wnioskodawca skierował do Prezesa Zarządu PFRON wniosek o udzielenie pisemnej interpretacji przepisów prawa w zakresie możliwości zastosowania przez Wnioskodawcę art.33 ust.7b ustawy o rehabilitacji do spółki utworzonej w wyniku połączenia spółek jeżeli spełnione są określone tym przepisem wymogi w zakresie współczynnika zatrudnionych osób niepełnosprawnych, a jedna ze spółek łączących w przeszłości posiadała status ZPCHR, który utraciła przed połączeniem spółek.

Wniosek swój Wnioskodawca skierował na podstawie art. 10 i 10a ustawy o swobodzie działalności gospodarczej. Zgodnie z 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.*

**W przedmiotowym wniosku Wnioskodawca przedstawił następujący stan faktyczny:**

do dnia 30 czerwca 2012 r. posiadała status zakładu pracy chronionej. W dniu 1 lipca 2012 r. wskutek zmniejszenia poziomu zatrudnienia osób niepełnosprawnych Spółka utraciła status ZPCHR, zachowując, na podstawie art.33 ust.7b ustawy o rehabilitacji, zakładowy fundusz rehabilitacji osób niepełnosprawnych i niewykorzystane środki tego funduszu. Zgodnie z treścią tego przepisu, w przypadku utraty statusu zakładu pracy chronionej i osiągnięcia stanu zatrudnienia ogółem w wysokości co najmniej 15 pracowników w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy oraz wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych w wysokości co najmniej 25%, pracodawca zachowuje fundusz rehabilitacji i niewykorzystane środki tego funduszu.

W stosunku do Wnioskodawcy planowane są działania restrukturyzacyjne, polegające na połączeniu spółek: z innymi spółkami. Połączenie zostanie przeprowadzone w trybie art.492 §1 ust.2 ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz.U. z 2016 r. poz.1578), zwanej dalej ksh, tj. przez zawiązanie spółki kapitałowej, na którą przechodzi majątek wszystkich łączących się spółek za udziały nowej spółki. W wyniku połączenia powstanie spółka z o.o. która osiągać będzie stan zatrudnienia określony w art.33 ust.7b ustawy o rehabilitacji.

**W związku z powyższym zwrócono się z wnioskiem o rozstrzygnięcie następującej kwestii:**

czy przepis art.33 ust.7b ustawy o rehabilitacji, zgodnie z którym w przypadku utraty statusu zakładu pracy chronionej i osiągnięcia stanu zatrudnienia ogółem w wysokości co najmniej 15 pracowników w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy oraz wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych w wysokości co najmniej 25%, pracodawca zachowuje fundusz rehabilitacji i niewykorzystane środki tego funduszu, ma zastosowanie do spółki utworzonej w wyniku połączenia spółek, jeżeli spełnione są określone tym przepisem wymogi w zakresie współczynnika zatrudnionych osób niepełnosprawnych, a jedna ze spółek łączących w przeszłości posiadała status ZPCHR, który utraciła przed połączeniem spółek?



prawnego nie ma zastosowania odstępstwo od tego obowiązku przewidziane w art.33 ust.8 ustawy o rehabilitacji, gdyż nie posiada on statusu zakładu pracy chronionej.

Faktu tego nie zmienia treść art.494 §2 ksh, w którym Wnioskodawca upatruje źródła kontynuacji prawa do zachowania zfron. Z przepisu tego wynika wprawdzie, że „na spółkę przejmującą albo spółkę nowo zawiązaną przechodzą z dniem połączenia w szczególności zezwolenia, koncesje oraz ulgi, które zostały przyznane spółce przejmowanej albo którejkolwiek ze spółek łączących się przez zawiązanie nowej spółki”, jednak końcowy jego fragment zastrzega, że przejście to jest wykluczone, gdy „ustawa, lub decyzja o udzieleniu zezwolenia, koncesji lub ulgi stanowi inaczej”.

Niespornym jest, iż ustawa o rehabilitacji „stanowi inaczej”, przewidując w art.33 ust.8 tylko jeden przypadek odstąpienia od obowiązku zwrotu środków zfron w razie likwidacji zakładu pracy chronionej (w tym przypadku byłego zakładu pracy chronionej, który zfron zachował) w postaci „przejęcia zakładu przez inny zakład pracy chronionej”. Jest to warunek szczególny, przewidziany na okoliczność przejścia zakładu pracy chronionej na inny podmiot, wykluczający następstwo prawne na zasadach ogólnych, o których mowa w art.494 §2 ksh. Tym samym nie będący zakładem pracy chronionej następca prawny nie może skorzystać na zasadach wynikających z art.494 § 2 ksh z zachowania – tak jak spółka przejmowana zfron i jego środków, lecz ma obowiązek ich zwrotu.

Podstawą prawną zwrotu tych środków jest art.33 ust.7b oraz art.49 ust.1 ustawy o rehabilitacji w związku z art.93 § 1 Ordynacji podatkowej. Zgodnie z tym ostatnim przepisem, osoby prawne zawiązane (powstałe) w wyniku łączenia się osób prawnych, wstępują we wszelkie przewidziane w przepisach prawa podatkowego w prawa i obowiązki każdej z łączących się osób. Przepis ten podlega zastosowaniu w sprawach o zwrot środków na podstawie art.49 ust.1 ustawy o rehabilitacji, zgodnie z którym, do wpłat, o których mowa m.in. w art.33 ust.7 i 7a stosuje się odpowiednio, z zastrzeżeniem ust.5a-5d oraz art.49a i art.49b, przepisy Ordynacji podatkowej, z tym że uprawnienia organów podatkowych określone w tej ustawie przysługują Prezesowi Zarządu Funduszu.

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie wyrokiem z dnia 4 listopada 2015 r., sygn. akt III SA/Wa 3423/14 orzekł w sprawie następstwa prawnego zakładu pracy chronionej a obowiązku zwrotu funduszu rehabilitacji. Zgodnie z tezą tego wyroku, jeżeli spółka dzielona (podmiot, który zachował zfron i jego środki jako były zakład pracy chronionej) została w wyniku podziału zlikwidowana (rozwiązana bez przeprowadzenia postępowania likwidacyjnego – art.530 § 1 ksh), to ma zastosowanie przepis art.33 ust.7 ustawy o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych, przewidujący obowiązek zwrotu niewykorzystanych według stanu na dzień likwidacji środków funduszu. Obowiązek ten ciąży na spółce nowo zawiązanej jako następcy prawnym (art.93c op.). Do następcy prawnego nie ma zastosowania odstępstwo od tego obowiązku przewidziane w art.33 ust.8 ustawy z 1997 r., skoro nie posiada statusu zakładu pracy chronionej.

Mając powyższe na uwadze, stanowisko i wyrażone w piśmie z dnia 17 października 2016 r. w sprawie możliwości zastosowania przez Wnioskodawcę art.33 ust.7b ustawy o rehabilitacji do spółki utworzonej w wyniku połączenia spółek jeżeli spełnione są określone tym przepisem wymogi w zakresie współczynnika zatrudnionych osób niepełnosprawnych, a jedna ze spółek łączących w przeszłości posiadała status ZPCHR, który utraciła przed połączeniem spółek - należy uznać za nieprawidłowe.

W związku z powyższym postanowiono, jak w sentencji.

**Pouczenie:**

Od niniejszej decyzji przysługuje Stronie, za pośrednictwem Prezesa Zarządu PFRON odwołanie do Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Zarządu  
Państwowego Funduszu Rehabilitacji  
Osób Niepełnosprawnych  
Dyrektor Departamentu ds. Wpłat

*Edyta Domańska*  
*A. M. 2016*

