



Państwowy Fundusz
Rehabilitacji Osób
Niepełnosprawnych

Państwowy Fundusz Rehabilitacji
Osób Niepełnosprawnych
al. Jana Pawła II nr 13
00-828 Warszawa
tel. 22 50-55-500
-211-

DW.400.5.2020.RCZ
DW. 78.2020

Warszawa, dnia 17.06.2020 r.

WYŚLANO LISTEM POLECONYM ZA POTWIERDZENIEM ODBIORU	
18. 06. 2020	
Podpis	

Decyzja w sprawie interpretacji

art. 21 ust 2b ustawy o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób
niepełnosprawnych

Na podstawie art. 34 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2019 r. poz. 1292 z późn.zm) zwanej dalej ustawą, Prezes Państwowego Funduszu Rehabilitacji Osób Niepełnosprawnych (zwanego dalej PFRON lub Fundusz) stwierdza, że stanowisko [redacted] z siedzibą w [redacted] (zwanej dalej Wnioskodawcą) zaprezentowane we wniosku z dnia 24 marca 2020 r. oraz jego uzupełnieniu z dnia 5 maja 2020 r., o udzielenie pisemnej interpretacji przepisów prawa w zakresie stosowania przepisów art. 21 ust. 2b ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz.U. z 2020 r. poz. 426, z późn.zm) zwanej dalej ustawą o rehabilitacji **jest prawidłowe.**

Uzasadnienie:

Pismem z dnia 24 marca 2020 r. oraz jego uzupełnieniem z dnia 5 maja 2020 r., Wnioskodawca skierował do Prezesa Zarządu PFRON wnioski o udzielenie pisemnej

interpretacji co do zakresu i sposobu zastosowania przepisów art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji.

Wniosek swój Wnioskodawca skierował na podstawie art. 34 ustawy, zgodnie z którym *przedsiębiorca może złożyć do właściwego organu lub właściwej państwowej jednostki organizacyjnej wniosek o wydanie wyjaśnienia co do zakresu i sposobu zastosowania przepisów, z których wynika obowiązek świadczenia przez przedsiębiorcę daniny publicznej lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, w jego indywidualnej sprawie (interpretacja indywidualna).*

W przedmiotowym wniosku Wnioskodawca przedstawił następujący stan faktyczny:

Wnioskodawca prowadzi Niepubliczne Przedszkole oraz niepubliczny Punkt Przedszkolny _____, wpisane do ewidencji szkół i placówek oświatowych prowadzonych przez _____, a także Niepubliczny Żłobek widniejący w rejestrze Ministra Rodziny, Pracy i Polityki Społecznej. Wnioskodawca nie prowadził i nie prowadzi działalności w żadnym innym zakresie. W okresie od dnia 1 lutego 2016 r. do dnia 31 stycznia 2020 r. w ramach struktury Wnioskodawcy wyodrębniono samodzielnego pracodawcę Niepubliczne Przedszkole _____, dla którego Wnioskodawca był organem prowadzącym. Wnioskodawca z dniem 1 lutego 2020 r. postanowił zrezygnować z wyodrębnienia w swojej strukturze oddzielnego pracodawcy, a pracownicy zatrudnieni dotychczas w Niepublicznym Przedszkolem _____ stali się pracownikami Wnioskodawcy. Obecnie Wnioskodawca zatrudnia powyżej 25 pracowników.

Zgodnie z art. 21 ust. 1 ustawy o rehabilitacji pracodawca zatrudniający co najmniej 25 pracowników w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy jest obowiązany, z zastrzeżeniem ust. 2-5 i art. 22, dokonywać miesięcznych wpłat na Fundusz, w wysokości kwoty stanowiącej iloczyn 40,65% przeciętnego wynagrodzenia i liczby pracowników odpowiadającej różnicy między zatrudnieniem zapewniającym osiągnięcie wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych w wysokości 6% a rzeczywistym zatrudnieniem osób niepełnosprawnych.

Natomiast zgodnie z art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji dla publicznych i niepublicznych uczelni, publicznych i niepublicznych szkół, publicznych i niepublicznych przedszkoli, publicznych i niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego oraz placówek

opiekuńczo-wychowawczych, regionalnych placówek opiekuńczo-terapeutycznych, interwencyjnych ośrodków preadopcyjnych, placówek resocjalizacyjnych, publicznych i niepublicznych żłobków, a także klubów dziecięcych wskaźnik zatrudnienia osób niepełnosprawnych, o którym mowa w ust. 1 i 2, wynosi 2%.

W oparciu o analizę powyższych przepisów Wnioskodawca uznaje, że prowadząc niepubliczne przedszkole, punkt przedszkolny oraz niepubliczny żłobek, jest uprawniony do zastosowania 2% wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych. Swoje stanowisko popiera wyrokiem Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 29 kwietnia 2009 r. sygn. akt III SA/Wa 3229/08 oraz interpretacjami indywidualnymi wydanymi przez Prezesa Zarządu PFRON dla podobnych pracodawców (m.in. interpretacja z dnia 30 lipca 2019 r. znak: DW.400.8.2019.RCZ).

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

Czy Wnioskodawca jako pracodawca prowadząc jedynie Niepubliczne Przedszkole _____, niepubliczny Punkt Przedszkolny _____ oraz Niepubliczny Żłobek _____, będzie uprawniony do zastosowania wskaźnika zatrudnienia osób niepełnosprawnych w wysokości 2 %?

Na tle przedstawionego stanu faktycznego, stwierdzam co następuje:

Zgodnie z art. 34 ust. 1 ustawy przedsiębiorca może złożyć do właściwego organu lub właściwej państwowej jednostki organizacyjnej wnioski o wydanie wyjaśnienia 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 (interpretacja indywidualna).

W myśl art. 21 ust. 1 ustawy o rehabilitacji obowiązek wpłat na PFRON ciąży na pracodawcy. Ustawa o rehabilitacji nie zawiera własnej definicji pracodawcy, zatem na podstawie art. 66 zastosowanie znajdzie art. 3 Kodeksu pracy, zgodnie z którym pracodawcą jest jednostka organizacyjna, choćby nie posiadała osobowości prawnej, a także osoba fizyczna, jeżeli zatrudniają one pracowników. Właściwe przyporządkowanie pracodawcy stanowi punkt wyjścia do ustalenia jego sytuacji prawnej oraz do rozstrzygnięcia, czy pracodawca jest zobowiązany do dokonywania wpłat, czy też jest z nich zwolniony. Na tle uregulowań

ustawowych można w tym zakresie wyróżnić pracodawców, o których mowa w art. 21 ust. 1, 2a oraz 2b ustawy o rehabilitacji.

Podstawowym przepisem w ustawie o rehabilitacji, który ustanawia obowiązek dokonywania wpłat na PFRON jest art. 21 ust.1. Przepis ten jest adresowany do wszystkich pracodawców zatrudniających co najmniej 25 pracowników w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy. Przepis ten statuuje generalną zasadę, od której istnieją wyjątki określone w dalszych ustępach tego artykułu. Taki wyjątek stanowi przepis art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji, z którego treści wynika, że dla publicznych i niepublicznych uczelni, publicznych i niepublicznych szkół, publicznych i niepublicznych przedszkoli, publicznych i niepublicznych innych form wychowania przedszkolnego oraz placówek opiekuńczo-wychowawczych, regionalnych placówek opiekuńczo-terapeutycznych, interwencyjnych ośrodków preadopcyjnych, placówek resocjalizacyjnych, publicznych i niepublicznych żłobków, a także klubów dziecięcych - wskaźnik zatrudnienia osób niepełnosprawnych wynosi 2%.

Wnioskodawca prowadzi niepubliczne przedszkole, niepubliczny punkt przedszkolny oraz niepubliczny żłobek. Wychowanie przedszkolne, zgodnie z art. 31 ust. 1 ustawy z dnia 14 grudnia 2016 r. Prawo oświatowe (Dz. U. z 2020 r. poz. 910), obejmuje dzieci od początku roku szkolnego w roku kalendarzowym, w którym dziecko kończy 3 lata, do końca roku szkolnego w roku kalendarzowym, w którym dziecko kończy 7 lat. Obecnie, wychowanie przedszkolne może być realizowane w:

- 1) przedszkolu;
- 2) oddziale przedszkolnym w szkole podstawowej;
- 3) innych formach wychowania przedszkolnego.

Natomiast Rozporządzenie Ministra Edukacji Narodowej z 28 sierpnia 2017 r. w sprawie rodzajów innych form wychowania przedszkolnego, warunków tworzenia i organizowania tych form oraz sposobu ich działania (Dz.U. z 2017 r. poz. 1657) formy wychowania przedszkolnego dzieli na dwa rodzaje:

- 1) punkty przedszkolne, w których zajęcia są prowadzone przez cały rok szkolny, z wyjątkiem przerw ustalonych przez organ prowadzący, oraz
- 2) zespoły wychowania przedszkolnego, w których zajęcia są prowadzone przez cały rok szkolny w niektóre dni tygodnia, z wyjątkiem przerw ustalonych przez organ prowadzący (§ 1 rozporządzenia).

Zatem wszystkie trzy działalności prowadzone przez Wnioskodawcę należą do typów podmiotów wymienionych w art.21 ust.2b ustawy o rehabilitacji.

Art.21 ust.2b ustawy o rehabilitacji, który określa szczególne zasady ustalania zakresu obowiązku wpłat, odnosi się zasadniczo do rodzajów podmiotów, a nie rodzajów działalności prowadzonej przez te podmioty. Jest to więc konstrukcja odmienna od przyjętej w przepisie art. 21 ust. 2e ustawy o rehabilitacji, w którym ustawodawca określa cechy i rodzaje działalności prowadzonej przez pracodawcę korzystającego ze zwolnienia z wpłat. Zatem fakt prowadzenia przez podmiot szkoły nie oznacza, że podmiot jest szkołą i tak jak szkoła może rozliczać się z wpłat na podstawie art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji.

Jednocześnie od 2009 r. sądy administracyjne (wyrok NSA z dnia 4 grudnia 2010 r., II FSK 1411/09, wyrok WSA z dnia 29 kwietnia 2009 r., III SA/Wa 3229/08) – dokonując interpretacji art.21 ust.2b ustawy o rehabilitacji, stosują pierwszeństwo wykładni prokonstytucyjnej i celowościowej, a nie literalnej. – Świetle w ww. wyroków art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji jest interpretowany przez pryzmat kryterium podmiotowo-przedmiotowego (ważny jest także rodzaj działalności), a nie wyłącznie podmiotowego (ważny jest wyłącznie typ podmiotu).

Rozpatrując sprawy pracodawców prowadzących podmioty, o których mowa w art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji, sądy wskazały na zagrożenie nierównościami traktowania szkół będących pracodawcami i szkół prowadzonych przez innych pracodawców w wyniku przyjmowania przez organy rozstrzygające w sprawach wpłat na PFRON kryterium podmiotowego przy wyznaczaniu podstawy prawnej rozliczenia wpłat na PFRON jako rezultatu zastosowania wyłącznie wykładni gramatycznej i systemowej. Tym samym sądy opowiedziały się za wyjątkowym rozliczaniem z wpłat na PFRON łącznie np. szkoły (niebędącej pracodawcą, lecz będącej podmiotem co do typu wymienionym w art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji) i jej organu prowadzącego (będącego pracodawcą, lecz niebędącego podmiotem wymienionym w art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji) na podstawie art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji.

Zatem o możliwości skorzystania ze swego rodzaju przywileju zawartego w art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji może również decydować fakt wykonywania działalności określonej w tym przepisie, poparty odpowiednimi wpisami urzędowymi.

Jak wykazano to wcześniej na podstawie przedstawionego stanu faktycznego - wszystkie działalności prowadzone przez Wnioskodawcę są objęte przepisem art.21 ust.2b ustawy

o rehabilitacji. Ponadto, Wnioskodawca jest także pracodawcą dla pracowników zatrudnionych w prowadzonych przez siebie działalnościach. Dlatego też Wnioskodawca jest uprawniony do rozliczania się z wpłat na PFRON według zasad określonych w art.21 ust.2b ustawy o rehabilitacji.

Mając powyższe na uwadze, stanowisko z siedzibą w \ wyrażone w piśmie z dnia 24 marca 2020 r. oraz jego uzupełnieniem z dnia 5 maja 2020 r., w sprawie pisemnej interpretacji przepisów prawa w zakresie stosowania przepisów art. 21 ust. 2b ustawy o rehabilitacji – **jest prawidłowe.**

W związku z powyższym postanowiono, jak w sentencji.

Interpretacja dotyczy stanu faktycznego przedstawionego przez Wnioskodawcę i stanu prawnego obowiązującego w dniu wydania interpretacji. Organ w postępowaniu w sprawie urzędowej interpretacji nie może prowadzić żadnego postępowania dowodowego, bowiem przedmiotem postępowania nie jest ustalenie stanu faktycznego – stan ten jest stanem hipotetycznym, określonym przez wnioskującego o interpretację. Nie może go własnymi ocenami podważać, ustalać, uzupełniać ani też zmieniać w jakimkolwiek zakresie, nawet wówczas, gdy w oparciu o inne źródła, czy wiedzę znaną mu z urzędu, powziąłby uzasadnione wątpliwości co do zgodności przedstawionego przez przedsiębiorcę-wnioskodawcę stanu faktycznego z obiektywną rzeczywistością (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. z dnia 16 lipca 2009 r., sygn. Akt II SAB/Go 8/09).

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. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania Strona może zrzec się prawa do jego wniesienia. Z dniem doręczenia Prezesowi Zarządu PFRON oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez Stronę, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

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

Edyta Domańska

17.06.2020r