PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY

Warszawa, 28 grudnia 2020 r.

DPR.071.146.2020

Pan
Krzysztof Kwiatkowski
Przewodniczący Komisji
Ustawodawczej
Senatu Rzeczypospolitej
Polskiej

Szanowny Panie Przewodniczący,

W związku z pismem z dnia 2 grudnia 2020 r., znak BPS.DKS.KU.0401.51.2020, w sprawie projektu ustawy o zmianie ustawy o pracowniczych planach kapitałowych oraz ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (druk senacki nr 271), przekazuję następujące stanowisko.

Art. 2 pkt 1 projektu ustawy.

W ustawie z dnia 2 marca 2020 r. o *szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych* (dalej: „ustawa covidowa") proponuje się wprowadzenie nowego przepisu art. 2b, poszerzającego krąg beneficjentów ustawy o tych mikroprzedsiębiorców, którzy nie zatrudniają pracowników w ramach stosunku pracy. Należy wyjaśnić, że pomoc publiczną stanowi wsparcie, które jest udzielane przedsiębiorcom, przy czym definicja przedsiębiorcy w prawie unijnym rozumiana jest bardzo szeroko i obejmuje swym zakresem podmioty prowadzące działalnością gospodarczą, bez względu na fakt, czy zatrudniają one czy nie zatrudniają pracowników.

W związku z powyższym wsparcie przewidziane w ustawie covidowej (np. art. 15zzd, aktualnie dotyczący mikroprzedsiębiorców w rozumieniu art. 7 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców, czyli takich, którzy muszą spełniać warunek

zatrudniania średniorocznie mniej niż 10 pracowników) będzie stanowiło pomoc publiczną również w przypadku, gdy zostanie przyznane mikroprzedsiębiorcy niezatrudniającemu pracowników.

Art. 2 pkt 3 projektu ustawy.

Projektowany art. 15zaa pkt 1 ustawy covidowej przewiduje skrócenie terminu do wydawania zgody przez naczelnika urzędu skarbowego na przekazanie środków zgromadzonych na rachunku VAT, na rachunek bankowy przedsiębiorcy, z 60 do 14 dni. Skrócenie ww. terminu umożliwi przedsiębiorcy wcześniejsze korzystanie z przekazanych środków, jednakże, jako dostępne dla wszystkich przedsiębiorców bez wyjątku i udzielane automatycznie, ze względu na niespełnienie przesłanki selektywności nie stanowi pomocy publicznej. Natomiast wyrażenie zgody, w formie decyzji naczelnika urzędu skarbowego, na przekazanie przedsiębiorcy środków zgromadzonych na rachunku VAT, pomimo wystąpienia przesłanek wskazanych w art. 108b ust. 5 pkt 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (zaległości podatkowe), określone w dodawanym art. 15zaa pkt 2 ustawy kryzysowej, dokonywane jest na wniosek podatnika i ma charakter uznaniowy, a zatem w tym przypadku spełniona jest przesłanka selektywności. Z tych względów przekazanie środków z VAT, o którym mowa w art. 15zaa pkt 2 ustawy kryzysowej, będzie stanowiło pomoc publiczną.

Art. 2 pkt 4 projektu ustawy.

Zgodnie z art. 15 zq ust. 1 pkt 1 ustawy kryzysowej świadczenie postojowe przysługuje osobie prowadzącej pozarolniczą działalność gospodarczą i w obecnym brzmieniu nie obejmuje wspólników spółki jawnej, komandytowej, partnerskiej oraz jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością

Proponowany art. 15zq ust. 1a ustawy covidowej poszerza krąg beneficjentów uprawnionych do świadczenia postojowego o ww. osoby, w celu zrównania ich sytuacji z osobami prowadzącymi jednoosobową działalność gospodarczą. Należy zauważyć, że z Załącznika 1 do rozporządzenia Komisji Nr 651/2014 z dnia 17 czerwca 2014 r. uznającego niektóre rodzaje pomocy za zgodne z rynkiem wewnętrznym w zastosowaniu art. 107 i 108 Traktatu wynika, że przedsiębiorcami nie są udziałowcy i akcjonariusze, którzy nie angażują się bezpośrednio w zarządzanie danym przedsiębiorstwem, a jedynie pobierają wynagrodzenie z tytułu posiadania akcji/udziałów. Natomiast spółkę osobową charakteryzuje osobista majątkowa odpowiedzialność wspólników za zobowiązania spółki oraz osobiste prowadzenie jej spraw (każdy ze wspólników ma prawo i obowiązek prowadzenia spraw spółki). Wspólnicy w tym przypadku nie tylko uzyskują dochody w związku z działalnością w spółce jako udziałowcy, ale również aktywnie prowadzą jej sprawy, a zatem są przedsiębiorcami (z wyjątkiem wspólników spółki komandytowej

będących komandytariuszami, którzy wnoszą jedynie sumę komandytową i nie prowadzą osobiście spraw spółki). Zatem, świadczenie postojowe, przyznawane wspólnikom spółki jawnej, partnerskiej, jednoosobowej spółki z ograniczoną odpowiedzialnością i komplementariuszowi w spółce komandytowej będzie stanowiło pomoc publiczną.

Z poważaniem,

Tomasz Chróstny
Prezes
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
/podpisano elektronicznie/