

ALERT PRAWNY –**– jak ustalić status Mikro, Małego, Średniego lub Dużego przedsiębiorcy
na potrzeby Tarczy Finansowej Polskiego Funduszu Rozwoju?****I. Na czym polega problem?**

Polski Fundusz Rozwoju uruchomił Tarczę Finansową PFR, której celem jest wsparcie przedsiębiorców dotkniętych problemami finansowymi w związku pandemią COVID-19. Zarówno forma, jak i zakres pomocy proponowanej w ramach Tarczy Finansowej uzależnione są od statusu przedsiębiorcy wnioskującego o wsparcie, tj. czy przedsiębiorca kwalifikowany jest jako Mikro, Mały, Średni (MŚP) albo Duży przedsiębiorca.

Status przedsiębiorcy ustala się zgodnie z regułami przewidzianymi w *Regulaminie ubiegania się o udział w programie rządowym „Tarcza Finansowa Polskiego Funduszu Rozwoju dla Małych i Średnich Firm”*. Reguły te opierają się na przepisach prawa unijnego, tj. Rozporządzeniu Komisji (UE) 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.

Odwołanie do prawa Unii powoduje, że **ustalenie statusu przedsiębiorcy na potrzeby oceny, czy i na jakich zasadach przedsiębiorca kwalifikuje się do wsparcia z Tarczy Finansowej, wymaga wzięcia pod uwagę nie tylko danych dotyczących samego beneficjenta programu, ale także odnoszących się do całej grupy kapitałowej czy osób z nim powiązanych**. Poniżej przedstawiamy reguły pozwalające na przeprowadzenie oceny w tym zakresie.

II. Kto może otrzymać wsparcie?

Wsparcie w ramach Tarczy Finansowej PFR zostało przewidziane dla przedsiębiorców będących osobami fizycznymi, osobami prawnymi lub jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej wykonującym działalność gospodarczą, a także dla wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej.

W oparciu o kryterium rodzaju oferowanego wsparcia wyróżnia się dwie grupy przedsiębiorców:

1) **Mikro, Mali i Średni przedsiębiorcy** (dalej: „MŚP”) – wsparcie udzielane w formie subwencji finansowych lub rekompensat finansowych dla przedsiębiorców

oraz

2) **Duży przedsiębiorcy** – wsparcie udzielane w formie zwrotnej, odpłatnej, z możliwością kompensacji szkody związanej z pandemią.



III. Jak ustalić status przedsiębiorcy?

Ustalenie statusu przedsiębiorcy odbywa się co do zasady w oparciu o poniższe definicje:

Mikroprzedsiębiorca – przedsiębiorca, który zatrudnia co najmniej 1 pracownika z wyłączeniem właściciela, ale nie więcej niż 9 pracowników, a jego roczny obrót lub suma bilansowa nie przekracza kwoty 2 mln euro.

Mały albo średni przedsiębiorca – przedsiębiorca zatrudniający od 10 do 249 pracowników, o rocznym obrocie nieprzekraczającym 50 mln euro lub sumie bilansowej nieprzekraczającej 43 mln euro.

Duży przedsiębiorca – przedsiębiorca, który zatrudnia co najmniej 250 pracowników, a jego roczny obrót przekracza 50 mln euro lub suma bilansowa przekracza 43 mln euro.

Ważne! Na potrzeby wsparcia z Tarczy Finansowej PFR przedsiębiorca zatrudniający powyżej 150 pracowników z wyłączeniem właściciela, z rocznym obrotem za 2019 r. przekraczającym 100 mln zł, który formalnie spełnia warunki statusu Średniego przedsiębiorcy, ale nie jest beneficjentem programu rządowego dla MŚP, **będzie mógł starać się o wsparcie tak jak Duży przedsiębiorca**, jeżeli zanotuje lukę finansową przekraczającą 3,5 mln zł.

IV. Jak obliczyć stan zatrudnienia, obrót i sumę bilansową?

Obliczenie stanu zatrudnienia, obrotu i sumy bilansowej na potrzeby ustalenia statusu przedsiębiorcy wymaga niekiedy uwzględnienia nie tylko danych dotyczących beneficjenta programu, a więc samego przedsiębiorcy. Konieczne może okazać się także wzięcie pod uwagę danych dotyczących niektórych innych podmiotów, z którymi przedsiębiorca pozostaje w określonych relacjach, w szczególności o charakterze **osobowym i kapitałowym**.

• Przedsiębiorstwo samodzielne

„Przedsiębiorstwo samodzielne” oznacza każde przedsiębiorstwo, które nie jest zakwalifikowane jako przedsiębiorstwo partnerskie, ani jako przedsiębiorstwo powiązane.

W przypadku przedsiębiorstw samodzielnych na potrzeby programu Tarczy Finansowej uwzględnia się wyłącznie dane dotyczące pracowników, obrotu lub sumy bilansowej dotyczące beneficjenta wsparcia.

• Przedsiębiorstwo powiązane

„Przedsiębiorstwa powiązane” to przedsiębiorstwa, które pozostają w jednym z poniższych związków:

- przedsiębiorstwo ma większość praw głosu w innym przedsiębiorstwie w roli udziałowca, akcjonariusza lub członka;
- przedsiębiorstwo ma prawo wyznaczyć lub odwołać większość członków organu administracyjnego, zarządzającego lub nadzorczego innego przedsiębiorstwa;
- przedsiębiorstwo ma prawo wywierać dominujący wpływ na inne przedsiębiorstwo na podstawie umowy zawartej z tym przedsiębiorstwem lub postanowień w jego statucie lub umowie spółki;



- przedsiębiorstwo będące udziałowcem/akcjonariuszem lub członkiem innego przedsiębiorstwa kontroluje samodzielnie, na mocy umowy z innymi udziałowcami/akcjonariuszami lub członkami tego przedsiębiorstwa, większość praw głosu udziałowców/akcjonariuszy lub członków w tym przedsiębiorstwie.

Przedsiębiorstwo powiązane to także przedsiębiorstwo, które pozostaje w jednym ze związków opisanych powyżej **za pośrednictwem co najmniej jednego innego przedsiębiorstwa** lub jednego z **inwestorów instytucjonalnych**.

Co więcej, przedsiębiorstwo powiązane to również takie, które pozostaje w związku z innym przedsiębiorstwem **za pośrednictwem osoby fizycznej lub grupy osób fizycznych** działających wspólnie, jeżeli prowadzą one działalność lub część działalności na tym samym rynku właściwym lub rynkach pokrewnych. Powiązanie występuje zatem również wtedy, gdy przedsiębiorców łączą osoby fizyczne, np. jako członkowie zarządu, albo sami przedsiębiorcy prowadzą jednoosobowe działalności gospodarcze i pozostają ze sobą w relacjach rodzinnych.

Dla potrzeb Tarczy Finansowej, w przypadku przedsiębiorstw powiązanych sumuje się dane tych przedsiębiorstw w zakresie liczby pracowników oraz ich rocznego obrotu lub sumy bilansowej.

- **Przedsiębiorstwo partnerskie**

„Przedsiębiorstwo partnerskie” to takie, które nie jest wprawdzie powiązane, ale w stosunku do innego przedsiębiorstwa, które działa na rynku niższego szczebla (typu „downstream”), przedsiębiorstwo to:

- działa na rynku wyższego szczebla (typu „upstream”) i
- posiada, samodzielnie lub wspólnie z co najmniej jednym przedsiębiorstwem powiązanym minimum 25 % kapitału tego innego przedsiębiorstwa lub praw głosu w takim przedsiębiorstwie.

Pojęcia rynku „**upstream**” lub „**downstream**” tłumaczy się jako rynek znajdujący się odpowiednio bezpośrednio na poziomie wyższym lub niższym w stosunku do rynku produktu lub usługi wytwarzanego przez danego przedsiębiorcę. Jako przykład można wskazać wytwarzanie komponentów do produkcji określonego wyrobu, np. produkcja drukarek („upstream”) oraz głowic do tych drukarek („downstream”).

W przypadku przedsiębiorstw partnerskich, na potrzeby Tarczy Finansowej, do danych w zakresie liczby pracowników oraz rocznego obrotu i sumy bilansowej dolicza się dane przedsiębiorstw partnerskich proporcjonalnie do procentowego udziału w kapitale lub prawach głosu.

- **Wyjątki**

Przedsiębiorstwo można zakwalifikować jako samodzielne, jeżeli powiązania partnerskie, o których mowa wyżej, dotyczą takich podmiotów jak:

- a) publiczne korporacje inwestycyjne, spółki venture capital, osoby fizyczne lub grupy osób fizycznych prowadzące regularną działalność inwestycyjną w oparciu o venture capital, które inwestują w firmy nienotowane na giełdzie (tzw. „anioły biznesu”), pod warunkiem że całkowita kwota inwestycji tych inwestorów w jedno przedsiębiorstwo nie przekroczy 1.250.000 euro;
- b) uczelnie wyższe lub ośrodki badawcze nienastawione na zysk;



- c) inwestorzy instytucjonalni, w tym fundusze rozwoju regionalnego;
- d) niezależne władze lokalne z rocznym budżetem poniżej 10 milionów euro oraz liczbą mieszkańców poniżej 5.000.

Poza ww. przypadkami, przedsiębiorcy nie można uznać za małego lub średniego przedsiębiorcę, jeżeli 25% lub więcej kapitału lub praw głosu kontroluje bezpośrednio lub pośrednio, wspólnie lub indywidualnie, co najmniej jeden organ publiczny.

V. Czy uwzględnić także powiązania zagraniczne?

Opisane wyżej powiązania w obydwu postaciach mogą podlegać uwzględnieniu również wtedy, gdy przedsiębiorstwa powiązane z beneficjentem programu albo wobec niego partnerskie prowadzą działalność poza granicami Polski. Jako przykład można wskazać polską spółkę córkę, której spółka matka ma siedzibę w Niemczech – jeżeli przywołane wyżej przesłanki zostaną spełnione, to spółkę matkę można zakwalifikować jako przedsiębiorstwo powiązane (albo partnerskie), a wskutek tego konieczne może okazać się uwzględnienie na potrzeby wyliczenia wartości zatrudnienia, obrotu lub salda bilansu także danych tej spółki matki.

Niniejsza informacja została sporządzona w oparciu o stan prawny wynikający ze źródeł prawa, a także dokumentów i informacji o Tarczy Finansowej PFR znajdujących się na stronie internetowej www.pfrsa.pl, dostępnych na dzień 12 maja 2020 r. Nie można wykluczyć, że przedstawione informacje ulegną zmianie w przyszłości, w szczególności wskutek modyfikacji dokumentów programowych lub interpretacji organów udzielających wsparcia, kontrolujących przyznane wsparcie czy organów orzeczniczych.

Ustalenie statusu przedsiębiorcy na potrzeby Tarczy Finansowej PFR wymaga zatem każdorazowo dokładnej analizy sytuacji danego przedsiębiorcy i jego relacji względem innych podmiotów rynku oraz analizy aktualnie obowiązującego stanu prawnego. Kancelaria SDZLEGAL SCHINDHELM służy wsparciem w tym zakresie, jak również prowadzi kompleksową obsługę przy uzyskiwaniu i rozliczaniu otrzymanych środków pomocowych.

SDZLEGAL Schindhelm

Kancelaria Prawna Schampera, Dubis, Zajac i Wspólnicy sp. k.

ul. Kazimierza Wielkiego 3, 50-077 Wrocław

Tel.: +48 71 326 51 40

E-mail: aleksandra.krawczyk@sdzlegal.pl

E-mail: kinga.slomka@sdzlegal.pl

E-mail: wroclaw@sdzlegal.pl

www.schindhelm.com