# Obraz zawierający tekst, zrzut ekranu, Czcionka, design Opis wygenerowany automatycznie­­­Autorzy

Justyna Bagińska, prawnik

Natalia Fiedeń, prawnik

Bartosz Groele, adwokat

Bartosz Grzesiowski, radca prawny

Sylwia Jeżowska, radca prawny

dr Jonasz Kita, radca prawny

dr Marta Kosmowska

dr Aleksandra Krawczyk, adwokat

Agnieszka Krysik, radca prawny

Tomasz Łuszczyński, prawnik

dr Przemysław Malinowski, radca prawny

Michał Miśkowiec, radca prawny

Kamil Nowak, radca prawny

Katarzyna Skrzek, radca prawny

dr Tomasz Tomczak, radca prawny

Mariusz Witkowski, sędzia

**Zastrzeżenie:** wraz z wprowadzeniem fundacji rodzinnej pojawił się szereg zmian w prawie podatkowym, które nie zostały omówione w podręczniku. Pytania dotyczące podatków można kierować do Ministerstwa Finansów.

# SPIS TREŚCI

[Autorzy 1](#_Toc152081027)

[SPIS TREŚCI 3](#_Toc152081028)

[ISTOTA FUNDACJI RODZINNEJ I JEJ ROLA SPOŁECZNO-GOSPODARCZA 8](#_Toc152081029)

[1. PRZEPISY OGÓLNE 10](#_Toc152081030)

[Jaki zakres reguluje Ustawa? 10](#_Toc152081031)

[Podstawowe pojęcia 10](#_Toc152081032)

[Nazwa fundacji rodzinnej – zasady jej nadania 11](#_Toc152081033)

[Czy fundacje wpisane do KRS, działające na podstawie ustawy o fundacjach i używające w nazwie określenia „fundacja rodzinna”, mogą używać go nadal? 12](#_Toc152081034)

[Kiedy powstaje fundacja rodzinna? 13](#_Toc152081035)

[Czy fundacja rodzinna ma osobowość prawną? 13](#_Toc152081036)

[Czy fundacja rodzinna podlega rejestracji i jaki podmiot prowadzi rejestr fundacji rodzinnych? 13](#_Toc152081037)

[Czy fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą? 14](#_Toc152081038)

[W jakim zakresie fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą? 14](#_Toc152081039)

[W jaki sposób fundacja rodzinna realizuje płatności z beneficjentem fundacji rodzinnej? 18](#_Toc152081040)

[W jaki sposób fundacja rodzinna identyfikuje się w obrocie? 18](#_Toc152081041)

[Czy fundator odpowiada za zobowiązania fundacji rodzinnej? 19](#_Toc152081042)

[Czy fundacja rodzinna odpowiada za zobowiązania fundatora? 19](#_Toc152081043)

[Co to jest jednostka terenowa fundacji rodzinnej? 19](#_Toc152081044)

[Na jakiej podstawie działa fundacja rodzinna? 19](#_Toc152081045)

[2. FUNDATOR (ART. 11-16) 20](#_Toc152081046)

[Kim jest fundator? 20](#_Toc152081047)

[Kto może być fundatorem fundacji rodzinnej? 20](#_Toc152081048)

[Na czym polega wymóg złożenia oświadczenia o ustanowieniu fundacji rodzinnej? 21](#_Toc152081049)

[Ilu fundatorów może mieć fundacja rodzinna? 21](#_Toc152081050)

[Jakie prawa i obowiązki ma fundator? 22](#_Toc152081051)

[Jak wykonuje się prawa i obowiązki w przypadku wielu fundatorów? 23](#_Toc152081052)

[Jaką odpowiedzialność ponosi fundator? 23](#_Toc152081053)

[Czy fundator może być beneficjentem? 24](#_Toc152081054)

[3. MAJĄTEK FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 17-20) 25](#_Toc152081055)

[Co może wchodzić w skład majątku fundacji rodzinnej? 25](#_Toc152081056)

[Jak zapewnić płynność finansową fundacji rodzinnej? 27](#_Toc152081057)

[Kiedy fundacja rodzinna ma obowiązek pokrycia swoich strat? 27](#_Toc152081058)

[Kiedy nabywanie i zbywanie składników majątkowych powinno być poprzedzone analizą, czy fundacja rodzinna nie narusza przepisów o dozwolonej działalności gospodarczej? 28](#_Toc152081059)

[Jak określa się wartość majątku fundacji rodzinnej? 28](#_Toc152081060)

[Czy fundator może odzyskać mienie wniesione do fundacji rodzinnej? 29](#_Toc152081061)

[4. POWSTANIE FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 21-25) 30](#_Toc152081062)

[Jak założyć fundację rodzinną? 30](#_Toc152081063)

[Co powinienem zrobić w pierwszej kolejności? 30](#_Toc152081064)

[Co powinienem zrobić, aby fundacja rodzinna powstała dopiero po mojej śmierci? 31](#_Toc152081065)

[Co to jest statut? 31](#_Toc152081066)

[Na czym polega wymóg sporządzenia spisu mienia? 32](#_Toc152081067)

[Jakie organy może posiadać fundacja rodzinna? 32](#_Toc152081068)

[Kiedy trzeba przekazać fundacji rodzinnej fundusz założycielski? 32](#_Toc152081069)

[Gdzie mogę złożyć wniosek o wpisanie fundacji rodzinnej do rejestru? 32](#_Toc152081070)

[Czy fundacja rodzinna może działać przed wpisaniem do rejestru? 32](#_Toc152081071)

[Kto może działać za fundację rodzinną w organizacji? 33](#_Toc152081072)

[Kto reprezentuje fundację rodzinną w organizacji w przypadku umowy oraz sporu z członkiem zarządu? 33](#_Toc152081073)

[Co się zmienia z chwilą wpisania fundacji rodzinnej do rejestru? 33](#_Toc152081074)

[Czy termin na zgłoszenie fundacji rodzinnej do rejestru jest ograniczony? 34](#_Toc152081075)

[Czy otrzymam informację o zarejestrowaniu fundacji rodzinnej? 34](#_Toc152081076)

[5. STATUT I SPIS MAJĄTKU (ART. 26-29) 35](#_Toc152081077)

[Kto ustala statut? 35](#_Toc152081078)

[W jaki sposób ustala się statut? 35](#_Toc152081079)

[Co powinien zawierać statut? 35](#_Toc152081080)

[Co dodatkowo może zawierać statut? 41](#_Toc152081081)

[Czy statut można zmienić? 41](#_Toc152081082)

[W jaki sposób zmienić statut fundacji rodzinnej? 42](#_Toc152081083)

[Co to jest spis mienia? 42](#_Toc152081084)

[Czy spis mienia to obowiązkowy dokument? 43](#_Toc152081085)

[Dlaczego ważne jest określenie w spisie mienia proporcji, w jakich mienie jest wnoszone do fundacji rodzinnej? 43](#_Toc152081086)

[6. BENEFICJENT I LISTA BENEFICJENTÓW (ART. 30-42) 44](#_Toc152081087)

[Kto może być beneficjentem fundacji rodzinnej? 44](#_Toc152081088)

[Czy dziecko jeszcze nienarodzone (nasciturus) może być beneficjentem fundacji rodzinnej? 44](#_Toc152081089)

[Czy beneficjentem może być dziecko albo osoba ubezwłasnowolniona? 44](#_Toc152081090)

[Czy założyciel fundacji rodzinnej może zadbać o swoje zwierzęta? 44](#_Toc152081091)

[Jakie organizacje pozarządowe mogą być beneficjentami fundacji rodzinnej? 44](#_Toc152081092)

[Czy fundator może zastrzec, aby rodzice dziecka będącego beneficjentem nie sprawowali zarządu nad określonymi przedmiotami, które uzyska dziecko od fundacji rodzinnej? 45](#_Toc152081093)

[W jaki sposób powołać zarządcę dla beneficjenta będącego dzieckiem? 46](#_Toc152081094)

[Czy zarządcy należy się wynagrodzenie? 46](#_Toc152081095)

[Co można zrobić z nieudolnym i szkodliwym zarządcą? 46](#_Toc152081096)

[Co może otrzymać beneficjent od fundacji rodzinnej? 46](#_Toc152081097)

[Czy świadczenie od fundacji rodzinnej może być przyznane pod warunkiem albo z zastrzeżeniem terminu? 46](#_Toc152081098)

[Czy świadczenie beneficjenta może mieć wpływ na prawo beneficjenta do zachowku? 47](#_Toc152081099)

[Czy katalog świadczeń, jakich udziela fundacja rodzinna, jest ustawowo określony? 47](#_Toc152081100)

[Czy kondycja finansowa fundacji rodzinnej ma wpływ na uprawnienia beneficjenta? 47](#_Toc152081101)

[Kto może być wierzycielem fundacji rodzinnej? 48](#_Toc152081102)

[Czy jest ustalona kolejność, w jakiej fundacja rodzinna ma zaspokoić roszczenia uprawnionych? 48](#_Toc152081103)

[Jakie działania może podjąć fundacja rodzinna, gdy nie ma środków na zaspokojenie beneficjentów fundacji rodzinnej w pełnej wysokości? 48](#_Toc152081104)

[Co dzieje się z biegiem terminów do spełnienia świadczenia, gdy fundacja rodzinna nie posiada środków na zaspokojenie beneficjenta? 49](#_Toc152081105)

[Czy beneficjent może zrzec się swoich uprawnień, które przysługują mu wobec fundacji rodzinnej? 49](#_Toc152081106)

[W jakiej formie trzeba złożyć oświadczenie o zrzeczeniu się uprawnień beneficjenta? 49](#_Toc152081107)

[Dlaczego Ustawa wprowadza wymóg zachowania określonej formy dla zrzeczenia się prawa przez beneficjenta? 49](#_Toc152081108)

[Czym jest lista beneficjentów? 50](#_Toc152081109)

[7. ORGANY (ART. 43-74) 51](#_Toc152081110)

[Jakie organy są obowiązkowe? 51](#_Toc152081111)

[Ile wynosi kadencja członków organów? 51](#_Toc152081112)

[Czy do objęcia funkcji członka organu potrzeba jest jego zgoda? 51](#_Toc152081113)

[Jak organizują swoją pracę członkowie organów? 51](#_Toc152081114)

[Gdzie odbywają się posiedzenia organów? 52](#_Toc152081115)

[Kto zwołuje posiedzenie organu? 52](#_Toc152081116)

[Co powinno znaleźć się w zawiadomieniu o posiedzeniu organu? 53](#_Toc152081117)

[Czy można rozszerzać porządek obrad po przekazaniu zawiadomienia o posiedzeniu? 53](#_Toc152081118)

[Jakie są wymogi prawidłowego podjęcia uchwały? 54](#_Toc152081119)

[Czy wszystkie głosowania uchwał są jawne? 54](#_Toc152081120)

[Kiedy fundacja rodzinna musi uzyskać zgodę na dokonanie czynności prawnej? 55](#_Toc152081121)

[Czym zajmuje się zarząd fundacji rodzinnej? 55](#_Toc152081122)

[Na czym polega obowiązek należytej staranności i lojalności członka zarządu? 56](#_Toc152081123)

[Na czym polega obowiązek zachowania w poufności? 57](#_Toc152081124)

[Na czym polega obowiązek braku ujawniania tajemnic fundacji rodzinnej? 57](#_Toc152081125)

[Z ilu osób może składać się zarząd? 58](#_Toc152081126)

[Kto może być członkiem zarządu fundacji rodzinnej? 58](#_Toc152081127)

[Jak prowadzi się sprawy fundacji rodzinnej przy zarządzie wieloosobowym? 58](#_Toc152081128)

[Jakie uprawnienia ma członek zarządu? 59](#_Toc152081129)

[Kto reprezentuje fundację rodzinną przy zarządzie wieloosobowym? 59](#_Toc152081130)

[Kiedy istnieje obowiązek składania podpisów pod dokumentem przez wszystkich członków zarządu? 60](#_Toc152081131)

[Kto może powołać zarząd fundacji rodzinnej? 60](#_Toc152081132)

[Czy członek zarządu może być powoływany na kolejne kadencje? 61](#_Toc152081133)

[Kiedy wygasa mandat członka zarządu? 61](#_Toc152081134)

[Jakie prawa i obowiązki ma były członek zarządu? 62](#_Toc152081135)

[Jakie wynagrodzenie lub świadczenia przysługują członkowi zarządu? 62](#_Toc152081136)

[Kto reprezentuje fundację rodzinną przy zawarciu umowy albo w sporze z członkiem zarządu? 63](#_Toc152081137)

[Czym zajmuje się rada nadzorcza w fundacji rodzinnej? 63](#_Toc152081138)

[W jaki sposób członek rady nadzorczej powinien wykonywać swoje obowiązki? 64](#_Toc152081139)

[Z ilu osób może składać się rada nadzorcza? 64](#_Toc152081140)

[Kto może być członkiem rady nadzorczej? 64](#_Toc152081141)

[Kto może powołać radę nadzorczą fundacji rodzinnej? 64](#_Toc152081142)

[Czy członek rady nadzorczej może być powoływany na kolejne kadencje? 64](#_Toc152081143)

[Kiedy wygasa mandat członka rady nadzorczej? 65](#_Toc152081144)

[Jakie wynagrodzenie lub świadczenia przysługuje członkowi rady nadzorczej? 65](#_Toc152081145)

[Czy można być jednocześnie członkiem zarządu i członkiem rady nadzorczej? 65](#_Toc152081146)

[Czy beneficjent jest automatycznie członkiem zgromadzenia beneficjentów? 65](#_Toc152081147)

[Czym zajmuje się zgromadzenie beneficjentów? 66](#_Toc152081148)

[Czy zgromadzenie beneficjentów ma takie uprawnienia jak zgromadzenie wspólników w spółce? 66](#_Toc152081149)

[Czy przewodniczący zwołuje posiedzenia zgromadzenia beneficjentów? 66](#_Toc152081150)

[8. ODPOWIEDZIALNOŚĆ CYWILNOPRAWNA (ART. 75-76) 67](#_Toc152081151)

[Kto ponosi odpowiedzialność cywilnoprawną za szkodę wyrządzoną fundacji rodzinnej? 67](#_Toc152081152)

[Na czym polega naprawienie szkody? 67](#_Toc152081153)

[Wobec kogo ponosi się odpowiedzialność? 68](#_Toc152081154)

[W jakich sytuacjach ponosi się odpowiedzialność? 68](#_Toc152081155)

[Jak zwolnić się od odpowiedzialności? 69](#_Toc152081156)

[Czy business judgement rule pozwala uniknąć odpowiedzialności? 70](#_Toc152081157)

[Jak wygląda odpowiedzialność kilku osób za wyrządzenie szkody fundacji rodzinnej? 70](#_Toc152081158)

[W jakim terminie przedawnia się roszczenie o naprawienie szkody wyrządzonej fundacji rodzinnej? 71](#_Toc152081159)

[Jakie są koszty i opłaty w postępowaniu o naprawienie szkody wyrządzonej fundacji rodzinnej? 72](#_Toc152081160)

[9. AUDYT (ART. 77-81) 73](#_Toc152081161)

[Na czym polega audyt fundacji rodzinnej? 73](#_Toc152081162)

[Kto przeprowadza audyt? 73](#_Toc152081163)

[Kto wyznacza audytorów? 73](#_Toc152081164)

[Jak często przeprowadza się audyt? 73](#_Toc152081165)

[Do jakich dokumentów mają dostęp audytorzy? 74](#_Toc152081166)

[W jaki sposób przedstawia się wyniki audytu? 74](#_Toc152081167)

[10. KONTROLA SĄDOWA I OBOWIĄZEK INFORMACYJNY (ART. 82-84) 75](#_Toc152081168)

[Czy można uchylić uchwałę organu fundacji rodzinnej? 75](#_Toc152081169)

[Czy można stwierdzić nieważność uchwały organu fundacji rodzinnej? 75](#_Toc152081170)

[Jakie obowiązki informacyjne ma fundacja rodzinna wobec Krajowej Administracji Skarbowej? 75](#_Toc152081171)

[11. ROZWIĄZANIE I LIKWIDACJA FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 85-109) 77](#_Toc152081172)

[Jakie są przyczyny rozwiązania fundacji rodzinnej? 77](#_Toc152081173)

[Czy każde naruszenie prowadzi do rozwiązania fundacji rodzinnej? 78](#_Toc152081174)

[Kto podejmuje decyzję o rozwiązaniu fundacji rodzinnej? 78](#_Toc152081175)

[Jak rozpoczyna się proces likwidacji fundacji rodzinnej? 79](#_Toc152081176)

[Kiedy następuje likwidacja fundacji rodzinnej w organizacji? 79](#_Toc152081177)

[Kto jest likwidatorem? 80](#_Toc152081178)

[Jak przebiega postępowanie likwidacyjne? 80](#_Toc152081179)

[Kiedy następuje rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji? 85](#_Toc152081180)

[Jak przebiega procedura rozwiązania fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji? 86](#_Toc152081181)

[Orzeczenie o rozwiązaniu fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji 87](#_Toc152081182)

[Czy fundacja rodzinna może być rozwiązana z powodu upadłości? 88](#_Toc152081183)

[12. REJESTR FUNDACJI RODZINNYCH (ART. 110-127) 89](#_Toc152081184)

[Gdzie rejestruje się fundację rodzinną? 89](#_Toc152081185)

[Czy rejestr fundacji rodzinnych jest jawny? 89](#_Toc152081186)

[Jakie informacje są wpisywane do rejestru fundacji rodzinnych? 89](#_Toc152081187)

[Czy do zgłoszenia do rejestru fundacji rodzinnych muszę dołączyć inne dokumenty? 90](#_Toc152081188)

[Jakie PKD mam wskazać, jeśli zgłaszam, że fundacja rodzinna prowadzi działalność gospodarczą? 91](#_Toc152081189)

[Jak często muszę aktualizować dane w rejestrze fundacji rodzinnych? 91](#_Toc152081190)

[Czy sąd doręcza wszystkie postanowienia wydawane w sprawie wpisu do rejestru i czy wszystkie postanowienia sądu rejestrowego podlegają zaskarżeniu? 91](#_Toc152081191)

[Czy wniosek o wpis w rejestrze fundacji rodzinnych składa się na urzędowym formularzu? 92](#_Toc152081192)

[13. ODPOWIEDZIALNOŚĆ KARNA (ART. 128) 93](#_Toc152081193)

[Czym grozi nieprzekazanie przez fundację rodzinną informacji zażądanych przez organ Krajowej Administracji Skarbowej? 93](#_Toc152081194)

[14. ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KODEKS CYWILNY (ART. 129) 94](#_Toc152081195)

[Czy ustawa o fundacji rodzinnej wprowadza zmiany w zakresie prawa spadkowego? 94](#_Toc152081196)

[Czy fundacja rodzinna może być spadkobiercą? 94](#_Toc152081197)

[Jaką odpowiedzialność za zachowek ponosi fundacja rodzinna oraz osoby otrzymujące mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej? 94](#_Toc152081198)

[Zasady doliczania do spadku funduszu założycielskiego oraz mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej 95](#_Toc152081199)

[Czy są wyjątki od zasady doliczania funduszu założycielskiego oraz mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej do spadku? 95](#_Toc152081200)

[Na jaką chwilę i według jakich cen ustala się wartość funduszu założycielskiego i mienia po rozwiązaniu fundacji rodzinnej? 96](#_Toc152081201)

[Czy uprawnionemu do zachowku będącego beneficjentem zalicza się na poczet jego zachowku świadczenia z fundacji rodzinnej? 96](#_Toc152081202)

[Czy na poczet zachowku zalicza się kwoty otrzymane przez uprawnionego do zachowku z tytułu obowiązku alimentacyjnego spełnionego przez fundację rodzinną? 96](#_Toc152081203)

[Czy możliwe jest obniżenie, rozłożenie na raty, odroczenie terminu płatności albo zwrot obniżonego zachowku? 97](#_Toc152081204)

[Czy przepisy o obniżeniu zachowku, rozłożeniu go na raty lub odroczeniu terminu jego płatności stosuje się także do spraw, które rozpoczęły się przed wejściem w życie zmian? 97](#_Toc152081205)

[Jaka jest kolejność odpowiedzialności za zachowek fundacji rodzinnej i osób otrzymujących mienie po jej rozwiązaniu? 97](#_Toc152081206)

[W jakim terminie przedawniają się roszczenia przeciwko fundacji rodzinnej oraz osobie otrzymującej mienie po jej rozwiązaniu? 98](#_Toc152081207)

[Czy można zrzec się prawa do zachowku? 98](#_Toc152081208)

[Czy można zrzec się dziedziczenia na rzecz innej osoby? 99](#_Toc152081209)

[15. ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KODEKS POSTĘPOWANIA CYWILNEGO (ART. 130) 100](#_Toc152081210)

[Czy można nadać tytułowi egzekucyjnemu klauzulę wykonalności przeciwko fundacji rodzinnej odpowiadającej za zobowiązania fundatora? 100](#_Toc152081211)

[Czy w statucie fundacji rodzinnej można umieścić zapis na sąd polubowny? 100](#_Toc152081212)

[16. ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – SYSTEM UBEZPIECZEŃ SPOŁECZNYCH I OCHRONA ROSZCZEŃ PRACOWNICZYCH (ART. 135 I ART. 138) 101](#_Toc152081213)

[Czy fundacja rodzinna opłaca składki na ubezpieczenia społeczne? 101](#_Toc152081214)

[Czy fundator odpowiada za zaległości składkowe fundacji rodzinnej? 101](#_Toc152081215)

[Czy fundacja rodzinna odpowiada za zaległości składkowe fundatora? 101](#_Toc152081216)

[Czy fundacja rodzinna opłaca składki na ubezpieczenie zdrowotne? 102](#_Toc152081217)

[Zgłoszenie fundacji rodzinnej jako płatnika składek do ubezpieczeń społecznych i ubezpieczenia zdrowotnego 102](#_Toc152081218)

[Czy fundacja rodzinna opłaca składki na Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych? 103](#_Toc152081219)

[17. ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KSZTAŁTOWANIE USTROJU ROLNEGO (ART. 136) 104](#_Toc152081220)

[Czy fundacja rodzinna może prowadzić gospodarstwo rolne? 104](#_Toc152081221)

[Czy istnieją ograniczenia przy przeniesieniu gospodarstwa rolnego na fundację rodzinną? Czy fundacja rodzinna może nabyć nieruchomość rolną? 104](#_Toc152081222)

[18. ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KOSZTY SĄDOWE (ART. 137) 106](#_Toc152081223)

[Ile wynoszą opłaty za wnioski o wpis do rejestru fundacji rodzinnych? 106](#_Toc152081224)

[Ile wynosi opłata od skargi na orzeczenie referendarza sądowego w przedmiocie wpisu do rejestru? 106](#_Toc152081225)

[Ile wynosi opłata od pozwu o uchylenie uchwały organu fundacji rodzinnej i pozwu o stwierdzenie nieważności uchwały organu fundacji rodzinnej? 106](#_Toc152081226)

[19. PORÓWNANIE FUNDACJI RODZINNEJ Z INNYMI INSTYTUCJAMI PRAWNYMI 107](#_Toc152081227)

[Informacje ogólne 107](#_Toc152081228)

[Fundacja rodzinna a spółka holdingowa 107](#_Toc152081229)

[Fundacja rodzinna a fundusz inwestycyjny zamknięty 108](#_Toc152081230)

# ISTOTA FUNDACJI RODZINNEJ I JEJ ROLA SPOŁECZNO-GOSPODARCZA

Autor: Agnieszka Krysik, radca prawny

Fundacja rodzinna jest instrumentem prawnym dla fundatorów, którzy planują sukcesję majątku, a inne narzędzia prawne nie zapewniają realizacji celu sukcesyjnego.

Sukcesja majątku z wykorzystaniem fundacji rodzinnej ma za zadanie:

1. zapewnić integralność majątku i ograniczyć jego rozdrobnienie;
2. umożliwić akumulację kapitału w jednych rękach, zwiększyć potencjał inwestycyjny oraz ułatwić dystrybucję środków pomiędzy beneficjentów według wizji fundatora;
3. stworzyć instrument umożliwiający długoterminowe planowanie rodzinnych przedsięwzięć i inwestycji;
4. zadbać o interes beneficjentów, którzy poprzez świadczenia od fundacji rodzinnej będą mogli korzystać z mienia fundacji rodzinnej.

Zadaniem fundacji rodzinnej jest realizacja celu szczegółowo zakreślonego   
w statucie przez fundatora, w oparciu o majątek, w który fundator wyposażył fundację rodzinną.

Fundacja rodzinna jest instrumentem prawnym wprowadzonym do polskiego porządku prawnego na mocy ustawy z dnia 26 stycznia 2023 r. o fundacji rodzinnej (Dz. U. poz. 326 i 825), która weszła w życie 22 maja 2023 r. (Ustawa). Ustawa powstała w wyniku współpracy z środowiskiem firm rodzinnych, które zmagają się z wyzwaniem sukcesji w biznesie.

Fundacja rodzinna nie jest fundacją, o której mowa w ustawie z dnia 6 kwietnia 1984 r. o fundacjach (Dz. U. z 2023 r. poz. 166). Nie znajdują do niej zastosowania również przepisy ustawy z dnia 15 września 2000 r. – Kodeks spółek handlowych (Dz. U.   
z 2022 r. poz. 1467, ze zm.), mimo że wiele rozwiązań dotyczących organizacji działalności organów zostało z niej zaczerpniętych i posłużyło jako wzorzec.

Fundacja rodzinna jest osobą prawną ustanawianą przez fundatora, która nie wydaje żadnych praw fundatorowi w zamian za wniesienie mienia na fundusz założycielski. Fundacja rodzinna nie emituje żadnych praw udziałowych ani nie kreuje statusu członkostwa.

Fundator, który wniósł mienie na fundusz założycielski, darowizną lub tytułem spadku do fundacji rodzinnej, traci prawo własności do tego mienia. Fundator posiada prawa i obowiązki, które przysługują mu z ustawy lub statutu fundacji rodzinnej.

Fundacja rodzinna nie jest instrumentem przewidzianym jedynie dla firm rodzinnych. Fundacja rodzinna służy sukcesji mienia dla każdego fundatora, niezależnie od tego, czy pomiędzy fundatorem a beneficjentem istnieją więzi rodzinne oraz niezależnie od tego, czy składnikiem mienia fundacji rodzinnej są prawa udziałowe do firmy rodzinnej.

# PRZEPISY OGÓLNE

Autor: Agnieszka Krysik, radca prawny

## Jaki zakres reguluje Ustawa?

Ustawa jest kompleksowym aktem prawnym regulującym powstanie, organizację i funkcjonowanie fundacji rodzinnej.

W Ustawie znajdziesz regulacje dotyczące m.in.:

1. fundatora i beneficjenta;
2. mienia fundacji rodzinnej;
3. zasad powstania fundacji rodzinnej;
4. statutu fundacji rodzinnej;
5. organów fundacji rodzinnej (zarząd, rada nadzorcza, zgromadzenie beneficjentów);
6. obowiązkowego audytu fundacji rodzinnej;
7. rozwiązania i likwidacji fundacji rodzinnej;
8. rejestru fundacji rodzinnych.

## Podstawowe pojęcia

W celu lepszego zrozumienia rozwiązań ujętych w Ustawie, poniżej znajdują się objaśnienia podstawowych pojęć, związanych z fundacją rodzinną.

FUNDACJA RODZINNA – osoba prawna utworzona na podstawie Ustawy, w celu gromadzenia mienia, zarządzania nim w interesie beneficjentów oraz spełniania świadczeń na rzecz beneficjentów. Fundacja rodzinna działa na podstawie Ustawy i statutu ustalonego przez fundatora. Zamiennie możemy ją oznaczać skrótem F.R.

MIENIE FUNDACJI RODZINNEJ – mieniem fundacji rodzinnej jest własność i inne prawa majątkowe wniesione do fundacji rodzinnej na pokrycie funduszu założycielskiego lub nabyte na innej podstawie (np. darowizną albo tytułem spadku) od fundatora lub innych osób. Ustawa nie wprowadza ograniczeń co do rodzaju mienia wnoszonego do fundacji rodzinnej. Mieniem tym może być: nieruchomość, w tym nieruchomość rolna, papiery wartościowe, udziały w spółkach z o.o., ogół praw i obowiązków w spółce osobowej (o ile istnieje możliwość jego przeniesienia), przedsiębiorstwo, gospodarstwo rolne, środki pieniężne, dzieła sztuki, majątkowe prawa autorskie i inne. Prawa majątkowe wniesione przez fundatora albo osoby inne niż fundator do fundacji rodzinnej zamieszcza się w spisie mienia.

BENEFICJENCI – to określona na podstawie statutu fundacji rodzinnej osoba lub grupa osób, którym fundator przyznał status beneficjenta oraz określił uprawnienia, w tym prawo otrzymania od fundacji rodzinnej świadczenia lub mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej. Beneficjentem może być osoba fizyczna lub organizacja pozarządowa, o której mowa w art. 3 ust. 2 ustawy z dnia 24 kwietnia 2003 r. o działalności pożytku publicznego i wolontariacie (Dz. U. z 2023 r. poz. 571), prowadząca działalność pożytku publicznego. Beneficjentów umieszcza się na tzw. liście beneficjentów, którą prowadzi zarząd fundacji rodzinnej. Ten dokument jest podstawą do korzystania przez wskazane w niej osoby z określonych świadczeń   
ze strony fundacji rodzinnej (por. [beneficjent i lista beneficjentów](#_Kto_może_być_1)).

INTERES BENEFICJENTA – przez interes beneficjenta należy rozumieć wprost określony w statucie lub interpretowany na podstawie statutu interes, którym jest korzyść wynikająca z takich okoliczności jak cel szczegółowy fundacji rodzinnej, uprawnienia beneficjenta oraz prawa i obowiązki innych beneficjentów, składniki mienia wniesione do fundacji rodzinnej oraz sposób zarządzania nimi wynikający   
z wytycznych inwestowania majątkiem fundacji rodzinnej.

ŚWIADCZENIE – przez świadczenie Ustawa rozumie składniki majątkowe, w tym środki pieniężne, rzeczy lub prawa, przeniesione na beneficjenta albo oddane beneficjentowi do korzystania przez fundację rodzinną albo fundację rodzinną   
w organizacji, zgodnie ze statutem i listą beneficjentów. Świadczenie może polegać na przeniesieniu na beneficjenta środków pieniężnych w wysokości określonej   
w statucie lub na podstawie wniosku kierowanego przez beneficjenta. Świadczenie może być realizowane już przez fundację rodzinną w organizacji, zanim fundacja rodzinna zostanie wpisana do rejestru fundacji rodzinnych. Świadczenie może być przyznane pod warunkiem albo z zastrzeżeniem terminu. Wysokość i sposób realizacji świadczeń powinien określać statut. Fundacja rodzinna w przypadku beneficjenta będącego osobą fizyczną w ramach świadczeń może pokrywać np. koszty jego utrzymania lub kształcenia, a w przypadku beneficjenta będącego organizacją pozarządową wspierać działalność pożytku publicznego.

CEL SZCZEGÓŁOWY FUNDACJI RODZINNEJ – to określony w statucie przez fundatora cel powołania przez niego fundacji rodzinnej, zakreślający ramy działalności fundacji rodzinnej, na podstawie którego określa się interes beneficjenta, prawidłowość działalności fundacji rodzinnej oraz należyte zarządzanie mieniem fundacji rodzinnej.

## Nazwa fundacji rodzinnej – zasady jej nadania

Nazwa fundacji rodzinnej może być dowolnie obrana. Każdorazowo musi jednak zawierać dodatkowe oznaczenie „Fundacja Rodzinna”. W obrocie fundacja rodzinna dla dodatkowego oznaczenia może używać skrótu „F.R.”. Dodatkowe oznaczenie „fundacja rodzinna” jest zastrzeżone wyłącznie dla fundacji rodzinnej   
i nie mogą się nim posługiwać fundacje działające na podstawie ustawy z dnia 6 kwietnia 1984 r. o fundacjach.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundacja rodzinna może mieć w nazwie nazwisko fundatora, jego rodziny lub oznaczenie, z którego korzysta firma rodzinna, do której prawa udziałowe zostaną wniesione do fundacji rodzinnej. |

**Ważne!**

Pamiętaj, aby fundacja rodzinna miała tytuł prawny do oznaczenia (lub jego elementu), którym posługują się już inne osoby, np. aby korzystała z oznaczenia   
na podstawie umowy zezwalającej na korzystanie z tego oznaczenia. Zadbaj o to   
na samym początku, tak żeby ograniczyć ryzyko sporu prawnego.

Nazwa fundacji rodzinnej jest elementem wskazanym w statucie, wniosku   
o wpis fundacji rodzinnej do rejestru oraz w rejestrze fundacji rodzinnych.   
Fundacja rodzinna posługuje się nazwą w pismach kierowanych do urzędów,   
sądów i kontrahentów.

Ustawa stanowi o nazwie fundacji rodzinnej, a nie jej firmie. Firma jest oznaczeniem przedsiębiorcy i w przypadku osoby prawnej jest nią właśnie nazwa.

**Ważne!**

Fundacja rodzinna nie może wykonywać działalności gospodarczej, z wyjątkiem przypadków wskazanych w Ustawie.

Autorzy: Katarzyna Skrzek, radca prawny i Justyna Bagińska, prawnik

## Czy fundacje wpisane do KRS, działające na podstawie ustawy o fundacjach i używające w nazwie określenia „fundacja rodzinna”, mogą używać go nadal?

Nie. Określenie „fundacja rodzinna” zostało zastrzeżone wyłącznie dla fundacji działających na podstawie ustawy o fundacji rodzinnej. W terminie dwóch miesięcy od dnia 22 maja 2023 r. fundacja w rozumieniu ustawy z dnia 6 kwietnia 1984 r.   
o fundacjach, która jest wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego i której nazwa zawiera określenie „fundacja rodzinna” powinna dokonać zmiany swojego statutu, dostosowując jego brzmienie tak, aby jej nazwa nie zawierała oznaczenia „fundacja rodzinna”. Wniosek do Krajowego Rejestru Sądowego o wpis zmiany fundacja składa w terminie siedmiu dni od dnia podjęcia uchwały o zmianie statutu, nie później jednak niż w terminie trzech miesięcy od dnia 22 maja 2023 r. Wniosek ten nie podlega opłacie sądowej. Także ogłoszenie w Monitorze Sądowym i Gospodarczym wpisu tej zmiany do Krajowego Rejestru Sądowego nie podlega opłacie.

W przypadku niezłożenia w terminie trzech miesięcy od dnia 22 maja 2023 r. wniosku do Krajowego Rejestru Sądowego o wpis zmiany statut, sąd rejestrowy wszczyna postępowanie przymuszające, o którym mowa w art. 24 ustawy z dnia   
20 sierpnia 1997 r. o Krajowym Rejestrze Sądowym, w celu doprowadzenia do zmiany nazwy.

Autor: Agnieszka Krysik, radca prawny

## Kiedy powstaje fundacja rodzinna?

Od momentu sporządzenia aktu założycielskiego albo ogłoszenia testamentu powstaje fundacja rodzinna w organizacji i ten charakter utrzymuje do czasu nabycia osobowości prawnej.

Do powstania fundacji rodzinnej niezbędne jest przeprowadzenie wielu czynności, w tym ustalenie statutu, sporządzenie spisu mienia, ustanowienie organów, wniesienie funduszu założycielskiego i wpis w rejestrze fundacji rodzinnych.

Ważne!

Fundacja rodzinna w organizacji staje się fundacją rodzinną z chwilą wpisu do rejestru fundacji rodzinnych.

Ważne!

Aby powstała fundacja rodzinna, fundator musi złożyć wniosek o wpis fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych. W przypadku ustanowienia   
fundacji rodzinnej w testamencie, wniosek o wpis do rejestru fundacji rodzinnych składa zarząd.

Ważne!

Fundacja rodzinna w organizacji reprezentowana jest przez fundatora   
lub pełnomocnika powołanego przez fundatora albo w przypadkach wskazanych w ustawie - przez zarząd. W sytuacji szczególnej, która dotyczy umowy z członkiem zarządu lub sporu z nim zastosowanie znajdą przepisy szczególne dotyczące reprezentacji fundacji rodzinnej w relacji z członkiem zarządu (np. umowa darowizny pomiędzy fundacją rodzinną w organizacji a członkiem zarządu, będącym fundatorem).

## Czy fundacja rodzinna ma osobowość prawną?

Fundacja rodzinna nabywa osobowość prawną z chwilą wpisu do rejestru fundacji rodzinnych. Z tą chwilą fundacja rodzinna staje się podmiotem praw i obowiązków fundacji rodzinnej w organizacji.

## Czy fundacja rodzinna podlega rejestracji i jaki podmiot prowadzi rejestr fundacji rodzinnych?

Ustawa tworzy rejestr fundacji rodzinnych. Rejestr fundacji rodzinnych prowadzi Sąd Okręgowy w Piotrkowie Trybunalskim. Jest to wyodrębniony rejestr, niezależny od Krajowego Rejestru Sądowego. W postępowaniu rejestrowym stosowane są przepisy Kodeksu postępowania cywilnego o postępowaniu nieprocesowym.

Fundacja rodzinna wpisywana jest do rejestru fundacji rodzinnych na podstawie wniosku o wpis. Wniosek o wpis składany jest na urzędowym formularzu, znajdującym się na stronie <https://www.gov.pl/web/sprawiedliwosc/formularze-wnioskow-o-wpis-do-rejestru-fundacji-rodzinnych>.

## Czy fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą?

Fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą wyłącznie w zakresie wskazanym w Ustawie. Zakres prowadzonej działalności gospodarczej przez fundację rodzinną podlega wpisowi do rejestru fundacji rodzinnych.

## W jakim zakresie fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą?

Dozwolony zakres działalności gospodarczej dla fundacji rodzinnej określa   
art. 5 Ustawy:

1. zbywanie mienia, o ile mienie to nie zostało nabyte wyłącznie w celu   
   dalszego zbycia

Fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą w zakresie zbywania mienia, o ile mienie nie zostało nabyte wyłącznie w celu dalszego zbycia. Ustawodawca nie wymienia składników mienia, które mogą być wykorzystywane w zakresie dozwolonej działalności gospodarczej, wobec tego mogą być to wszystkie składniki mienia posiadające przymiot zbywalności, do których fundacja rodzinna ma tytuł prawny.

Spod tego zakresu wyłączona jest działalność gospodarcza polegająca m.in.   
na nabyciu nieruchomości w celu jej dalszej sprzedaży.

Ważne!

Spod tego zakresu Ustawa wyłącza zakaz zbywania praw wynikających   
z przystąpienia do podmiotów, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 3, i uczestnictwa w tych podmiotach oraz składników mienia, o których mowa w art. 5 ust. 1 pkt 4   
(np. papiery wartościowe).

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundacja rodzinna, w której składnikach mienia znajduje się lokal lub lokale, może w ramach działalności gospodarczej je wynająć |

1. najem, dzierżawa lub udostępnianie mienia do korzystania na innej podstawie

Fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą polegającą   
na najmie, dzierżawie lub udostępnianiu mienia do korzystania na innej podstawie. Przez najem rozumiemy oddanie najemcy rzeczy do używania przez czas oznaczony lub nieoznaczony, w zamian za umówiony czynsz.

Ustawa dopuszcza również działalność gospodarczą polegającą na dzierżawie. Przez umowę dzierżawy wydzierżawiający zobowiązuje się oddać dzierżawcy rzecz do używania i pobierania pożytków przez czas oznaczony lub nieoznaczony,   
a dzierżawca zobowiązuje się płacić wydzierżawiającemu umówiony czynsz (por. art. 693 Kodeksu cywilnego).

W praktyce dzierżawa może obejmować przedsiębiorstwo, które nabyła fundacja rodzinna, lecz zakres prowadzenia działalności gospodarczej będącej przedmiotem przedsiębiorstwa wykracza poza dozwolony katalog działalności gospodarczej prowadzonej przez fundację rodzinną. Fundacja rodzinna w ramach prowadzonej działalności gospodarczej polegającej na dzierżawie będzie mogła wydzierżawić mienie w postaci przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części innej osobie.

Udostępnianie mienia do korzystania na innej podstawie może dotyczyć udzielania licencji do korzystania z utworu, w tym np. licencji wyłącznej lub niewyłącznej (por. art. 67 Prawa autorskiego).

Podejmowanie i prowadzenie działalności gospodarczej przez fundację rodzinną, w tym udostępnianie mienia do korzystania innym podmiotom, powinno być zgodne z celem fundacji rodzinnej zakreślonym przez fundatora. Dodatkowo dla oceny prawidłowości jej działalności brane będzie pod uwagę czy sposób prowadzenia działalności nie jest sprzeczny z naturą fundacji rodzinnej,   
tj. zarządzania nią w interesie beneficjentów.

1. przystępowanie do spółek handlowych, funduszy inwestycyjnych, spółdzielni oraz podmiotów o podobnym charakterze, mających swoją siedzibę w kraju albo za granicą, a także uczestnictwa w tych spółkach, funduszach, spółdzielniach oraz podmiotach

Fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą polegającą   
na przystępowaniu do różnych form prawnych prowadzonych przedsięwzięć gospodarczych.

W praktyce wykonywanie działalności gospodarczej będzie polegało   
na działalności holdingowej fundacji rodzinnej. Fundacja rodzinna jest narzędziem do strukturyzacji sukcesyjnej, wobec czego przeniesienie do fundacji rodzinnej praw udziałowych lub praw podobnych do różnych podmiotów, a także dalsze przystępowanie fundacji rodzinnej do nowotworzonych podmiotów lub ich następców prawnych jest nieodzowne dla kontynuowania przez fundację rodzinną inicjatywy gospodarczej fundatora, która po przeniesieniu mienia i w celu jego dalszego gromadzenia odbywać się będzie w fundacji rodzinnej.

Katalog podmiotów, w których fundacja rodzinna może uczestniczyć w ramach wykonywanej działalności gospodarczej, jest szeroki, a jedynym jego ograniczeniem jest konieczność spełnienia przesłanki „podobnego charakteru”   
do spółek handlowych, funduszy inwestycyjnych lub spółdzielni. Oznacza to,   
że pomiędzy fundacją rodzinną a tymi podmiotami musi istnieć swoiste prawo udziałowe, które zawiera w sobie formułę relacji prawnej posiadania określonych uprawnień własnościowych bądź członkowskich.

1. nabywanie i zbywanie papierów wartościowych, instrumentów pochodnych i praw o podobnym charakterze

Fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą w zakresie nabywania i zbywania papierów wartościowych, instrumentów pochodnych i praw o podobnym charakterze.

Definicja papierów wartościowych i instrumentów pochodnych znajduje się   
w ustawie z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi (Dz. U. z 2023 r. poz. 646). Zgodnie z nią papierami wartościowymi są: akcje, prawa poboru w rozumieniu przepisów Kodeksu spółek handlowych, prawa do akcji, warranty subskrypcyjne, kwity depozytowe, obligacje, listy zastawne, certyfikaty inwestycyjne i inne zbywalne papiery wartościowe, w tym inkorporujące prawa majątkowe odpowiadające prawom wynikającym z akcji lub z zaciągnięcia długu, wyemitowane na podstawie właściwych przepisów prawa polskiego lub obcego. Papierami wartościowymi są również inne zbywalne prawa majątkowe, które powstają w wyniku emisji, inkorporujące uprawnienie do nabycia lub objęcia papierów wartościowych określonych w zdaniu poprzednim, lub wykonywane poprzez dokonanie rozliczenia pieniężnego, odnoszące się do papierów wartościowych określonych w zdaniu poprzednim, walut, stóp procentowych, stóp zwrotu, towarów oraz innych wskaźników lub mierników (prawa pochodne).

Z kolei instrumentami pochodnymi są niebędące papierami wartościowymi: opcje, kontrakty terminowe, swapy, umowy forward na stopę procentową, inne instrumenty pochodne, których instrumentem bazowym jest papier wartościowy, waluta, stopa procentowa, wskaźnik rentowności, uprawnienie do emisji lub inny instrument pochodny, indeks finansowy lub wskaźnik finansowy, które są wykonywane przez dostawę lub rozliczenie pieniężne (por. art. 2 ust. 1 pkt 2 c ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi).

Nabywanie i zbywanie papierów wartościowych może odbywać się na rynku giełdowym oraz poza obrotem zorganizowanym. Ustawa nie wskazuje sposobu   
i zasad nabywania oraz zbywania tych praw. Przedmiot ten znalazł się w katalogu dozwolonej działalności z uwagi na ich charakter oraz fakt, że w wielu przypadkach w majątku fundatora znajdują się pakiety akcji spółek publicznych, co do których istnieje polityka długo lub krótkoterminowej inwestycji.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundacja rodzinna może nabywać obligacje skarbowe oferowane w sprzedaży hurtowej, tzw. obligacje hurtowe. Zakupu tych papierów wartościowych fundacja rodzinna może dokonywać tak na rynku pierwotnym, za pośrednictwem banku Dealera Skarbowych Papierów Wartościowych, jak i na rynku wtórnym. Natomiast fundacja rodzinna nie może nabywać skarbowych papierów oszczędnościowych – obligacji oszczędnościowych oferowanych w sieci sprzedaży detalicznej. |

1. udzielanie pożyczek:
   * spółkom kapitałowym, w których fundacja rodzinna posiada udziały   
     albo akcje
   * spółkom osobowym, w których fundacja rodzinna uczestniczy jako wspólnik
   * beneficjentom

Dozwolona działalność gospodarcza obejmuje również prawo do udzielania pożyczek spółkom kapitałowym, w których fundacja rodzinna posiada udziały albo akcje, spółkom osobowym, w których fundacja rodzinna uczestniczy jako wspólnik oraz beneficjentom.

1. obrót zagranicznymi środkami płatniczymi należącymi do fundacji rodzinnej w celu dokonywania płatności związanych z działalnością fundacji rodzinnej

Uzasadnionym celem ekonomicznym jest również objęcie dozwoloną działalnością gospodarczą obrotu zagranicznymi środkami płatniczymi należącymi do fundacji rodzinnej w celu dokonywania płatności związanych z działalnością̨ fundacji rodzinnej.

1. produkcja przetworzonych w sposób inny niż przemysłowy produktów roślinnych i zwierzęcych, z wyjątkiem przetworzonych produktów roślinnych i zwierzęcych uzyskanych w ramach prowadzonych działów specjalnych produkcji rolnej oraz produktów opodatkowanych podatkiem akcyzowym, o ile ilość produktów roślinnych lub zwierzęcych pochodzących z własnej uprawy, hodowli lub chowu, użytych do produkcji danego produktu stanowi co najmniej 50% tego produktu

Ustawa objęła zakresem dozwolonej działalności gospodarczej produkcję przetworzonych produktów roślinnych i zwierzęcych, z wyjątkiem przetworzonych produktów roślinnych i zwierzęcych uzyskanych w ramach prowadzonych działów specjalnych produkcji rolnej oraz produktów opodatkowanych podatkiem akcyzowym, o ile ilość produktów roślinnych lub zwierzęcych pochodzących   
z własnej uprawy, hodowli lub chowu, użytych do produkcji danego produktu stanowi co najmniej 50% tego produktu.

Zakres ten wynika z możliwości prowadzenia przez fundację rodzinną gospodarstwa rolnego. Fundator lub inne osoby mogą przenieść do fundacji rodzinnej gospodarstwo rolne i zgodnie z komentowanym przepisem na jego zasadach prowadzić w zakresie wskazanym w Ustawie działalność przetwórczą w rolnictwie.

1. gospodarka leśna

Gospodarka leśna może polegać na użytkowaniu lasu (głównie produkcja drewna) oraz działaniu związanym z utrzymaniem trwałości drzewostanów w warunkach ich eksploatacji, tj.: hodowla, ochrona, utrzymanie i powiększanie zasobów leśnych, a także gospodarowanie zwierzyną. Dodatkowe elementy gospodarki leśnej prowadzonej przez fundację rodzinną mogą pochodzić z pozyskiwania – z wyjątkiem skupu - drewna, żywicy, choinek, karpiny, kory, igliwia, zwierzyny oraz płodów runa leśnego, a także ze sprzedaży tych produktów oraz realizacji pozaprodukcyjnych funkcji lasu, związanych z ochroną powietrza, wód i gleby.

Pamiętaj, żedla działalności fundacji rodzinnej kluczowy jest cel sukcesyjny jej powołania oraz cel szczegółowy. W oparciu o nie będzie dokonywana ocena czy powołanie fundacji rodzinnej i wykonywanie działalności w dozwolonym zakresie nie stanowi naruszenia przepisów prawa.

## W jaki sposób fundacja rodzinna realizuje płatności z beneficjentem fundacji rodzinnej?

Fundacja rodzinna dokonuje lub przyjmuje płatności w relacji z beneficjentem fundacji rodzinnej w związku z wykonywaną działalnością za pośrednictwem rachunku bankowego. Obowiązek rozliczeń bezgotówkowych dotyczy działalności fundacji rodzinnej i nie jest ograniczony do działalności gospodarczej. Każda płatność z fundacji rodzinnej zarówno do beneficjenta, jak i od beneficjenta do fundacji rodzinnej, powinna się odbywać za pośrednictwem rachunku płatniczego.

## W jaki sposób fundacja rodzinna identyfikuje się w obrocie?

Oświadczenia składane przez fundację rodzinną beneficjentowi, sądom, organom administracji publicznej, instytucjom państwowym i w zamówieniach handlowych zawierają nazwę fundacji rodzinnej, jej siedzibę i adres, numer, pod którym fundacja rodzinna jest wpisana do rejestru fundacji rodzinnych oraz numer identyfikacji podatkowej (NIP).

Fundacja rodzinna w organizacji w składanym oświadczeniu powinna w nazwie wskazać dodatkowe oznaczenie „w organizacji”, przy czym nie będzie miała obowiązku podawania numeru wpisu w rejestrze fundacji rodzinnej ani numeru identyfikacji podatkowej, gdyż będąc „w organizacji” nie będzie ich posiadała.

## Czy fundator odpowiada za zobowiązania fundacji rodzinnej?

Fundator nie odpowiada za zobowiązania fundacji rodzinnej.

## Czy fundacja rodzinna odpowiada za zobowiązania fundatora?

Fundacja rodzinna odpowiada za zobowiązania fundatora powstałe przed ustanowieniem fundacji rodzinnej, w tym obowiązek alimentacyjny. Odpowiedzialność fundacji rodzinnej jest odpowiedzialnością solidarną   
z fundatorem. Odpowiedzialności tej nie można wyłączyć ani ograniczyć   
bez zgody wierzyciela.

Fundacja rodzinna odpowiada również za wykonanie powstałego po jej ustanowieniu obowiązku alimentacyjnego obciążającego fundatora. Egzekucja   
z majątku fundacji rodzinnej obowiązku alimentacyjnego obciążającego fundatora jest możliwa, gdy egzekucja z majątku fundatora jest bezskuteczna.

Fundacja rodzinna odpowiada za zobowiązania fundatora do wartości mienia wniesionego przez niego według stanu z chwili wniesienia, a według cen z chwili zaspokojenia wierzyciela.

## Co to jest jednostka terenowa fundacji rodzinnej?

Fundacja rodzinna może tworzyć jednostkę terenową lub ich większą liczbę rozumianą jako wyodrębnioną organizacyjnie część działalności fundacji rodzinnej zorganizowaną w innym niż siedziba fundacji rodzinnej miejscu (innej miejscowości). Należy przyjąć, że jednostka terenowa realizuje cele fundacji rodzinnej w określonym i przypisanym jej obszarze działalności zakresie. Ustawa nie przyznaje jednostce terenowej odrębnej od fundacji rodzinnej osobowości prawnej.

Jednostkę terenową, zgodnie z art. 26 ust. 3 Ustawy, ustala się w statucie, w tym wskazuje się jej siedzibę i adres, które to na podstawie art. 117 Ustawy są wpisywane do rejestru fundacji rodzinnych.

Jednostka terenowa fundacji rodzinnej działa w strukturze organizacyjnej fundacji rodzinnej. Nie jest ona odrębnym podmiotem praw i obowiązków, nie posiada też odrębnego zarządu.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Posiadanie i zarzadzanie przez fundację rodzinną nieruchomościami położonymi poza siedzibą fundacji rodzinnej. |

## Na jakiej podstawie działa fundacja rodzinna?

Fundacja rodzinna działa na podstawie Ustawy i statutu fundacji rodzinnej.

# FUNDATOR (ART. 11-16)

Autor: dr Tomasz Tomczak, radca prawny

## Kim jest fundator?

Fundator to osoba, która tworzy fundację rodzinną. To właśnie z jego majątku lub jego części powstanie mienie fundacji rodzinnej (por. art. 17 Ustawy). Wspomniany majątek, powstały na skutek wyposażenia fundacji rodzinnej przez fundatora, będzie stanowić fundusz założycielski (por. [majątek fundacji rodzinnej](#_Co_może_wchodzić)). Przeniesienia mienia na fundację rodzinną co do zasady „przerywa” związek między tym mieniem a jego dotychczasowym właścicielem.

Do najważniejszych zadań fundatora należy ustalenie statutu i określenie w nim szczegółowego celu fundacji rodzinnej, który będzie realizowany w oparciu   
o przekazane przez niego aktywa. W szczególności będzie on określał beneficjentów, tj. osoby odnoszące korzyści z utworzenia fundacji rodzinnej (por. [beneficjent](#_Kto_może_być_1)). Fundatorowi pozostawiona jest duża elastyczność w określeniu szczegółowych celów oraz nakreśleniu wizji działalności fundacji rodzinnej, przy czym cele te muszą być prawnie dopuszczalne.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundator chce, aby jego majątek, w szczególności udziały w spółkach, nie uległ podziałowi w przypadku jego ewentualnej nagłej śmierci. W testamencie składa on oświadczenie o utworzeniu fundacji rodzinnej, której majątek będą stanowiły udziały w spółkach. Celem utworzenia fundacji rodzinnej będzie zadbanie o przyszłość zgromadzonego majątku (udziałów w spółkach) w dłuższej perspektywie. |

## Kto może być fundatorem fundacji rodzinnej?

Fundatorem fundacji rodzinnej może być wyłącznie osoba fizyczna posiadająca pełną zdolność do czynności prawnych. W istocie oznacza to, że fundatorem może być jedynie pełnoletni człowiek, który nie został ubezwłasnowolniony całkowicie lub częściowo. Fundatorem natomiast nie może być jednostka organizacyjna, niezależnie od tego czy posiada zdolność prawną czy nie. Takie ograniczenie kręgu osób mogących być fundatorami wynika z roli, jaką ma pełnić fundacja rodzinna, tj. zarządzania majątkiem należącym niegdyś do fundatora i zrealizowania wybranych celów prywatnych.

Fundatorem mogą być obywatele Rzeczypospolitej Polskiej oraz cudzoziemcy.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Fundatorem może być 19-latek.  2) Fundatorem nie może być 78-latka, która została częściowo ubezwłasnowolniona.  3) Fundatorem nie może być spółka [xxx] sp. z o.o. |

## Na czym polega wymóg złożenia oświadczenia o ustanowieniu fundacji rodzinnej?

Aby uzyskać status fundatora należy złożyć oświadczenie o ustanowieniu fundacji rodzinnej. Oświadczenie takie może być złożone w:

1. akcie założycielskim albo
2. testamencie.

Są to tzw. dokumenty ustanawiające fundację rodzinną.

Pierwsza z form dotyczy sytuacji, w których fundator chce, aby fundacja rodzinna powstała jeszcze za jego życia. Druga natomiast, gdy fundacja rodzinna ma powstać dopiero po jego śmierci. Zarówno akt założycielski, jak i testament, powinny być sporządzone w formie aktu notarialnego pod rygorem ich nieważności.

Oprócz ww. dokumentów najistotniejszą rolę będzie odgrywał statut (por. [statut](#_Kto_ustala_statut?)).

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundator ze względu na podeszły wiek będzie chciał wycofać się z aktywnego prowadzenia działalności gospodarczej. W takim przypadku powinien on ustanowić fundację rodzinną w drodze aktu założycielskiego, a nie testamentu. |

## Ilu fundatorów może mieć fundacja rodzinna?

To, ilu fundatorów będzie mogła mieć fundacja rodzinna, będzie zależało od tego, w jaki sposób dojdzie do jej powstania. Jeżeli będzie ustanawiana w testamencie, to będzie mogła mieć tylko jednego fundatora. Wynika to z faktu, że polskie prawo spadkowe nie dopuszcza możliwości sporządzenia wspólnego testamentu.

Natomiast jeżeli fundacja rodzinna będzie ustanawiana na mocy aktu założycielskiego, to liczba fundatorów nie jest ograniczona. Co więcej, Ustawa   
w takim przypadku nie wymaga, aby fundatorami były wyłącznie osoby spokrewnione. Natomiast większa liczba fundatorów w takim przypadku może oznaczać większe problemy z wykonywaniem praw i obowiązków fundatora.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Małżonkowie mogą złożyć oświadczenia o ustanowieniu fundacji rodzinnej  w akcie założycielskim i określić siebie jako fundatorów.  2) Dwóch partnerów biznesowych (osoby fizyczne) w drodze aktu założycielskiego mogą ustanowić fundację rodzinną.  3) W testamencie osoby pozostającej w związku małżeńskim nie może znaleźć się zapis, że fundatorami fundacji rodzinnej będzie ona i jej małżonek. |

## Jakie prawa i obowiązki ma fundator?

Rola i wpływ fundatora na fundację rodzinną zależą od indywidualnych decyzji fundatora i jego woli. Co do zasady, po założeniu fundacji rodzinnej jego rola   
w wybranych aspektach ulega wyczerpaniu, a po jego śmierci definitywnie   
kończy się.

Prawa i obowiązki fundatora są niezbywalne. Natomiast jest możliwe, aby fundator powierzył wykonywanie swoich uprawnień innej osobie. Musi to się jednak odbyć w statucie i zakres takiego powierzenia powinien zostać precyzyjnie określony. Przyjęte rozwiązanie jest niezbędne na wypadek ewentualnej niemożności realizacji niektórych zadań osobiście przez fundatora, np. z powodu choroby, czy też braku woli dalszego angażowania się w bieżącą działalność fundacji rodzinnej.

Ważne!

Osoba, której zostało powierzone wykonywanie uprawnień nie staje się z tego tytułu fundatorem.

Fundator może kierować do organów fundacji rodzinnej uwagi, opinie lub zalecenia dotyczące jej działalności.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Umowa, w której fundator zrzeknie się funkcji fundatora na rzecz innej osoby (rzekomego nowego fundatora) będzie nieważna.  2) Fundator w statucie będzie mógł powierzyć innej osobie wykonywanie jego uprawnienia w postaci kierowania uwag do zarządu fundacji rodzinnej. |

## Jak wykonuje się prawa i obowiązki w przypadku wielu fundatorów?

W przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej w akcie założycielskim, fundacja rodzinna może mieć więcej niż jednego fundatora. Taka sytuacja nie pozostanie jednak bez wpływu na wykonywanie praw i obowiązków przez fundatorów. Wtedy mają oni do wyboru:

1. wykonywanie praw i obowiązków wspólnie albo
2. określenie w statucie innych, bardziej precyzyjnych zasad wykonywania praw   
   i obowiązków fundatorów.

Wspólne wykonywanie prawa jest sytuacją domniemaną, tj. znajdzie zastosowanie, gdy strony nie określą w statucie omawianej kwestii inaczej. Wspólne wykonywanie praw podlega zasadom znanym dla współwłasności rzeczy, określonych   
w Kodeksie cywilnym (art. 195-221).

Ważne!

W przypadku zmiany beneficjenta lub jego uprawnień jest konieczna   
zgoda pozostałych fundatorów. Innymi słowy, w ten sposób zostało potwierdzone, że czynność taka przekracza zakres zwykłego zarządu (por. art. 199   
Kodeksu cywilnego).

Ustawa daje jednak dużą swobodę fundatorom i zezwala na określenie kwestii wykonywania praw inaczej w statucie.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) W statucie fundacji rodzinnej, która ma dwóch fundatorów brak jest zapisu dotyczącego wykonywania przez nich praw i obowiązków. Będzie to oznaczało, że będą oni je wykonywali wspólnie na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym.  2) Mąż z żoną utworzyli fundację rodzinną i jako beneficjenta wskazali córkę. Późniejsze problemy rodzinne doprowadziły do rozwodu i zerwania kontaktu przez córkę z ojcem. W przypadku braku odpowiedniego zapisu w statucie, ojciec, bez zgody byłej żony, nie będzie w stanie pozbawić córki statusu beneficjenta. |

## Jaką odpowiedzialność ponosi fundator?

Po pierwsze, fundator nie odpowiada za zobowiązania fundacji rodzinnej. To oznacza, że wierzyciele fundacji rodzinnej nie będą mogli go pozywać   
za zobowiązania fundacji rodzinnej. Innymi słowy, ryzykowne inwestycje fundacji rodzinnej nie będą pociągały negatywnych konsekwencji finansowych dla obecnego majątku fundatora. Fundator w takim przypadku będzie mógł jednak,   
w sensie ekonomicznym, stracić majątek, który przekazał fundacji rodzinnej.

Po drugie, jednym z podstawowych założeń jest, aby przekazanie majątku   
do fundacji rodzinnej nie pogarszało sytuacji wierzycieli fundatora w związku   
z zaciągniętymi przez niego zobowiązaniami cywilnoprawnymi. Innymi słowy, założenie fundacji rodzinnej nie powinno służyć jako mechanizm wykorzystywany przez fundatora do ucieczki przed swoimi wierzycielami (por. [odpowiedzialność za zobowiązania fundatora](#_Czy_fundacja_rodzinna)).

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundacja rodzinna źle zarządzała przekazanym majątkiem, co doprowadziło nie tylko do jego roztrwonienia, ale również do ogromnych długów po stronie fundacji rodzinnej. Fundator nie będzie odpowiadał za te długi. |

## Czy fundator może być beneficjentem?

Posiadanie statusu fundatora nie wyklucza posiadania przez taką osobę również statusu beneficjenta (por. art. 30 ust. 2 Ustawy).

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundator został umieszczony na liście beneficjentów fundacji rodzinnej. To oznacza, że będzie on osobą, która w przyszłości będzie czerpać potencjalne korzyści  z funkcjonowania fundacji rodzinnej w formie świadczeń. |

# MAJĄTEK FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 17-20)

Autorzy: Kamil Nowak, radca prawny i Michał Miśkowiec, radca prawny

## Co może wchodzić w skład majątku fundacji rodzinnej?

Ustawa o fundacji rodzinnej reguluje kwestię majątku w sposób ogólny, stanowiąc, że „Fundator wnosi do fundacji rodzinnej mienie na pokrycie funduszu założycielskiego o wartości określonej w statucie, nie niższej niż 100 000 zł.”. Przepisy nie wprowadzają zatem ograniczeń w zakresie klas aktywów, które mogą (lub nie) znaleźć się w majątku fundacji rodzinnej.

Jedyny wymóg, jaki musi zostać formalnie spełniony, to minimalna wartość funduszu założycielskiego wnoszonego przez fundatora, nie niższa niż 100 000 zł. Wspomniany próg ma na celu zapewnienie, aby fundacja rodzinna mogła racjonalnie realizować cel, w jakim została utworzona. Trudno sobie bowiem wyobrazić, aby fundacja rodzinna gromadziła i zarządzała mieniem w interesie beneficjentów oraz spełniała na ich rzecz świadczenia, dysponując majątkiem założycielskim w postaci np. dzieł sztuki wartych łącznie 5 000 zł. Tego typu sytuacja przeczyłaby sensowi, jaki stał za utworzeniem instytucji fundacji rodzinnej jako nowego rozwiązania w polskim porządku prawnym.

Jednocześnie, warto zauważyć, że minimalny próg 100 000 zł dotyczy wartości mienia jedynie na moment jego wnoszenia do majątku fundacji rodzinnej. Spadek wartości aktywów (w tym mienia wniesionego pierwotnie) poniżej tej kwoty w toku działalności fundacji rodzinnej (np. w wyniku niekorzystnych zmian rynkowych)   
nie stanowi sam w sobie przesłanki do jej likwidacji. Przepisy Ustawy nie nakazują uzupełniania mienia do pierwotnie ustalonego poziomu, tj. tak aby wartość aktywów w każdym momencie działalności fundacji rodzinnej wynosiła   
co najmniej 100 000 zł. Tym niemniej, z ekonomicznego punktu widzenia działalność fundacji rodzinnej posiadającej znikome aktywa może nie mieć sensu.

Fundusz założycielski nie jest jedynym źródłem pochodzenia majątku fundacji rodzinnej. Fundacja rodzinna jako osobny byt prawny (posiadający odrębną osobowość prawną), może prowadzić działalność gospodarczą w zakresie limitowanym przepisami Ustawy albo inną działalność przynoszącą dochód. Stąd też w ramach prowadzonej działalności, może samodzielnie nabywać aktywa   
i zaciągać zobowiązania (np. zaciągać pożyczki, emitować obligacje), a także może przyjmować majątek w ramach darowizn i spadków od innych osób niż fundator.

Grono fundatorów fundacji rodzinnej ustalane jest przed jej powołaniem i pozostaje niezmienne bez względu na to czy fundacja rodzinna w przyszłości otrzyma dodatkowe mienie od osób spoza kręgu fundatorów. Zgodnie z art. 28 ust. 2 Ustawy, mienie wniesione do fundacji rodzinnej po jej powstaniu w drodze darowizny albo spadku przez fundatora lub jego małżonka, zstępnych, wstępnych lub rodzeństwo uważa się za wniesione przez fundatora. Gdy darowizna lub spadek będą   
pochodzić od innej osoby, przyjmuje się, że mienie zostało wniesione przez samą fundację rodzinną.

Ważne!

Jakkolwiek przepisy Ustawy pozostawiają znaczną swobodę w zakresie kształtowania majątku fundacji rodzinnej, kwestia ta powinna być każdorazowo przedmiotem właściwej analizy przez fundatora (na etapie zakładania fundacji rodzinnej) lub zarząd (w trakcie dalszego jej funkcjonowania). Odpowiednio ukształtowana struktura aktywów umożliwi fundacji rodzinnej wieloletnią, skuteczną i wolną od ryzyka prawnych działalność.

Zgodnie z art. 17 Ustawy wartość mienia na pokrycie funduszu założycielskiego   
nie powinna być niższa niż 100 000 zł. Oznacza to zatem, że mienie wnoszone   
w ramach kapitału założycielskiego powinno mieć określoną minimalną wartość majątkową. Nie można zatem wnieść na pokrycie funduszu założycielskiego prawa majątkowego, które ma duże znaczenie sentymentalne (np. pamiątka po bliskich), ale nie przedstawia żadnej wartości majątkowej.

Oprócz środków pieniężnych, prawami majątkowymi (mieniem), które mogą formalnie zostać wniesione do fundacji rodzinnej na pokrycie funduszu założycielskiego są przede wszystkim:

1. prawa rzeczowe – własność nieruchomości (tj. nieruchomości lokalowe, budynkowe, gruntowe), własność rzeczy ruchomych (np. samochód, sprzęt informatyczny, linie produkcyjne, obrazy, metale szlachetne), użytkowanie wieczyste;
2. prawa udziałowe w spółkach prawa handlowego (akcje, udziały, prawa wspólnika w spółce osobowej);
3. prawa uczestnictwa w instytucjach zbiorowego inwestowania (np. certyfikaty inwestycyjne, jednostki uczestnictwa funduszy inwestycyjnych krajowych, inne prawa o podobnym charakterze w funduszach inwestycyjnych zagranicznych);
4. papiery wartościowe (np. akcje, obligacje, weksle, czeki, prawa poboru, warranty subskrypcyjne, kwity depozytowe, listy zastawne);
5. wierzytelności (np. roszczenia majątkowe, pożyczki, należności pieniężne);
6. gospodarstwo rolne;
7. przedsiębiorstwo.

Ważne!

W przypadku ograniczonych praw rzeczowych wkładu do fundacji rodzinnej   
nie mogą stanowić użytkowanie i służebności osobiste, ponieważ są to   
prawa niezbywalne.

Przedmiotu wkładu do fundacji rodzinnej nie mogą stanowić m.in. prawa osobiste o charakterze niemajątkowym, np. członkostwo w stowarzyszeniu oraz podmiotach o podobnym charakterze i świadczenie pracy przez fundatora na rzecz fundacji rodzinnej.

Zgodnie z art. 114 ust. 4 pkt 3 Ustawy do zgłoszenia fundacji rodzinnej do rejestru dołącza się również oświadczenie fundatora o wniesieniu mienia na pokrycie funduszu założycielskiego w kwocie określonej w statucie. Ustawa nie przewiduje żadnej formalnej kontroli zewnętrznego podmiotu (np. rzeczoznawców majątkowych, biegłych sądowych) w zakresie oceny wartości wnoszonego mienia. Dlatego też w celu uniknięcia wątpliwości co do wartości wnoszonego mienia, fundator powinien rozważyć całkowite lub częściowe pokrycie funduszu założycielskiego w formie środków pieniężnych, czym również rozwiązuje problem początkowej płynności finansowej fundacji rodzinnej.

## Jak zapewnić płynność finansową fundacji rodzinnej?

Działalność fundacji rodzinnej wiąże się z ponoszeniem przez nią pewnych kosztów – wynagrodzeń członków zarządu (jeśli umowa takowe przewiduje), opłat i prowizji bankowych, wydatków związanych z bieżącym utrzymaniem składników majątku (np. nieruchomości), czy chociażby wynagrodzeń doradców prawnych. Z tego względu, fundacja rodzinna musi dysponować odpowiednim zasobem środków pieniężnych na pokrywanie kosztów związanych z jej statutową działalnością. Kwestia ta jest szczególnie istotna na wstępnym etapie – fundator, planując utworzenie fundacji rodzinnej, powinien uwzględnić we wnoszonym majątku również odpowiednią ilość środków pieniężnych. Wskazane jest także, aby w skład majątku wchodziły również aktywa, które generują stałe lub okresowe przychody lub są wystarczająco płynne, aby mogły zostać łatwo zbyte w przypadku zapotrzebowania na gotówkę podczas dalszej działalności fundacji rodzinnej.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Dywidendy, czynsz z tytułu najmu, akcje spółek notowanych. |

## Kiedy fundacja rodzinna ma obowiązek pokrycia swoich strat?

Na istotność kwestii zabezpieczenia majątku fundacji rodzinnej, a przy tym zapewnienia jej należytej płynności finansowej, wskazuje również artykuł 18 Ustawy, zgodnie z którym jeżeli wynikająca z zatwierdzonego sprawozdania finansowego za dany rok obrotowy wartość aktywów fundacji rodzinnej jest niższa niż wartość jej zobowiązań, zysk za ten rok obrotowy przeznacza się na pokrycie przyszłych strat fundacji rodzinnej. Zgodnie z tym przepisem, jeśli fundacja rodzinna posiada zobowiązania przewyższające wartość jej majątku, ewentualne zyski muszą pozostać w fundacji rodzinnej, zabezpieczając jej zdolność do obsługi zadłużenia, a zgromadzenie beneficjentów nie może zadecydować (w drodze uchwały) o odmiennym ich przeznaczeniu.

## Kiedy nabywanie i zbywanie składników majątkowych powinno być poprzedzone analizą, czy fundacja rodzinna nie narusza przepisów o dozwolonej działalności gospodarczej?

Fundacja rodzinna może prowadzić działalność gospodarczą tylko w zakresie określonym w art. 5 Ustawy. Gdy dokonuje transakcji, które można uznać za działalność gospodarczą, należy dokonać analizy. Fundator oraz osoby sprawujące funkcje zarządcze, podejmując decyzje o wnoszeniu i nabywaniu poszczególnych składników majątku, powinny każdorazowo przeprowadzić analizę, czy dana transakcja nie wykroczy poza zakres ustawowo przewidzianej działalności.

## Jak określa się wartość majątku fundacji rodzinnej?

Wartość mienia wnoszonego do majątku fundacji rodzinnej, innego niż środki pieniężne, określana jest jako wartość rynkowa ustalona zgodnie z zasadami wynikającymi z ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, a więc na podstawie cen rynkowych stosowanych w obrocie rzeczami lub prawami tego samego rodzaju i gatunku, z uwzględnieniem w szczególności ich stanu i stopnia zużycia oraz czasu i miejsca wniesienia.

Wartość tę określa się na dzień wniesienia do fundacji rodzinnej, to jest faktycznego przejścia własności, a nie np. na dzień sporządzania czy aktualizacji spisu mienia. Natomiast dobór metody wyceny poszczególnych składników mienia w praktyce zależeć będzie od rodzaju wnoszonych do fundacji rodzinnej aktywów (przykładowo: operat szacunkowy dla nieruchomości) i sam ustawodawca nie wprowadza w tej materii określonych wymogów.

Zarówno fundator jak i kolejno zarząd fundacji rodzinnej powinien mieć jednak na uwadze fakt, że przeprowadzona wycena powinna odzwierciedlać rzeczywistą wartość mienia wnoszonego. Wybrana metoda wyceny, dobór próbki porównawczej, nie powinny pozostawiać wątpliwości jaka jest rzeczywista oszacowana wartość majątku. Wyjątek stanowią waluty obce, dla których Ustawa precyzyjnie wskazuje, że wartość jest określana według kursu średniego tej waluty ogłaszanego przez Narodowy Bank Polski (<https://nbp.pl/statystyka-i-sprawozdawczosc/kursy/tabela-a/>) z ostatniego dnia roboczego poprzedzającego dzień ich wniesienia do fundacji rodzinnej. Należy zwrócić też uwagę, że dla oszacowania wartości walut obcych, w przeciwieństwie do pozostałych aktywów, kluczową datą (z której należy pobrać kurs) nie jest dzień wniesienia do majątku fundacji rodzinnej, lecz poprzedni dzień roboczy.

Fundator musi złożyć oświadczenie o wniesieniu mienia na pokrycie funduszu założycielskiego w kwocie określonej w statucie. O ile w przypadku pokrycia kapitału założycielskiego środkami pieniężnymi nie ma wątpliwości co do pokrycia wniesionego wkładu, to w przypadku wnoszenia mienia w innej formie może powstać wątpliwość co do wartości takiego wkładu. W przypadku niektórych aktywów określenie tej wartości nie powinno budzić zasadniczych wątpliwości, np. w przypadku akcji notowanych na giełdach – wartością akcji będzie ich wartość odzwierciedlona w kursie giełdowym. Niemniej w przypadku tzw. aktywów niepublicznych (udziały w spółkach z ograniczoną odpowiedzialnością, wierzytelności, nienotowane instrumenty dłużne) warto zastanowić się nad sporządzeniem wyceny tych aktywów przez podmiot profesjonalny, na potrzeby wniesienia aktywów do fundacji rodzinnej.

## Czy fundator może odzyskać mienie wniesione do fundacji rodzinnej?

Wraz z utworzeniem fundacji rodzinnej i wniesieniem do niej funduszu założycielskiego, mienie przeznaczone na majątek fundacji rodzinnej przestaje być własnością fundatora. Właścicielem wspomnianych aktywów staje się bowiem odrębny podmiot w postaci fundacji rodzinnej.

Ważne!

Fundacja rodzinna nie może zwracać fundatorowi mienia wniesionego na   
pokrycie funduszu założycielskiego ani w całości, ani w części, chyba że Ustawa stanowi inaczej.

W praktyce, fundator może więc odzyskać mienie wniesione do fundacji rodzinnej jedynie w następujących przypadkach:

1. jeśli jest jednocześnie beneficjentem fundacji rodzinnej i otrzymuje dany składnik majątku w ramach określonych statutem świadczeń na rzecz beneficjentów;
2. jeśli fundacja rodzinna zostaje rozwiązana za życia fundatora – wówczas majątek likwidowanej fundacji rodzinnej zostaje wydany wyłącznie fundatorowi (lub fundatorom), o ile nie zostało to uregulowane inaczej w statucie.

Ważne!

Reguły dotyczące zwrotu mienia fundatorowi w przypadku rozwiązania fundacji rodzinnej za jego życia znajdą zastosowanie również w przypadku, gdy nowoutworzona fundacja rodzinna nie zostanie wpisana do rejestru, np. ze względu na braki formalne albo niedochowanie terminu na złożenie wniosku o wpis.   
W takiej sytuacji fundacja rodzinna ulega rozwiązaniu i pomimo, iż de facto nigdy nie rozpoczęła właściwej działalności, jej majątek może już nie zostać zwrócony fundatorom, lecz wydany uprawnionym beneficjentom wskazanym w statucie.

# POWSTANIE FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 21-25)

Autor: Sylwia Jeżowska, radca prawny

## Jak założyć fundację rodzinną?

Droga do założenia fundacji rodzinnej składa się z kilku kroków. Rozpoczyna ją wizyta u notariusza, a kończy rejestracja w sądzie.

W przypadku fundacji rodzinnej tworzonej za życia fundatora, składa on   
u notariusza oświadczenie o ustanowieniu fundacji rodzinnej, ustala jej statut, sporządza spis jej mienia, ustanawia organy oraz przekazuje mienie na pokrycie funduszu założycielskiego. Po zakończeniu tych czynności fundator składa wniosek o rejestrację w rejestrze fundacji rodzinnych. W przypadku pozytywnego rozstrzygnięcia tego wniosku, sąd wpisuje fundację rodzinną do rejestru,   
co powoduje uzyskanie przez nią osobowości prawnej.

W przypadku gdy fundacja rodzinna ma powstać po śmierci fundatora, to jest konieczne dodatkowo ogłoszenie testamentu. Wniosek o wpisanie fundacji rodzinnej do rejestru zamiast fundatora składa zarząd fundacji rodzinnej. W tym przypadku zarząd może wnieść środki na pokrycie funduszu założycielskiego dopiero po wpisie fundacji rodzinnej do rejestru. Zarząd ma na to dwa lata od dnia zarejestrowania fundacji rodzinnej.

## Co powinienem zrobić w pierwszej kolejności?

Przed wizytą u notariusza powinieneś podjąć decyzję czy chcesz, aby fundacja rodzinna została założona za twojego życia czy ma powstać dopiero po   
twojej śmierci.

W zależności od podjętej decyzji u notariusza złożysz podpis pod aktem założycielskim albo pod testamentem. Zarówno akt założycielski, jak i testament, muszą zostać sporządzone w formie aktu notarialnego, w innym wypadku będą nieważne. Ani akt założycielski, ani testament nie mogą być przygotowane własnoręcznie, z pominięciem notariusza.

Następną decyzją, którą musisz podjąć jest ustalenie, jakim majątkiem ma dysponować fundacja rodzinna, to znaczy co chcesz jej przekazać. Jeśli jesteś   
w związku małżeńskim ustal, czy majątek ten jest twoim majątkiem osobistym, czy może wchodzi w skład majątku wspólnego, to znaczy czy prawa do tego majątku posiada również twój mąż albo żona. Ustalenie właściciela majątku może mieć wpływ na ostateczne wskazanie czy fundacja rodzinna będzie posiadała jednego czy kilku fundatorów albo czy wniesienie mienia do fundacji rodzinnej wymaga zgody drugiego małżonka.

Skład fundatorów nie może być zmieniany, co oznacza, że po założeniu fundacji rodzinnej nie będzie możliwości wprowadzenia nowego fundatora.

## Co powinienem zrobić, aby fundacja rodzinna powstała dopiero po mojej śmierci?

Dla niektórych fundatorów możliwość nieograniczonego dysponowania zgromadzonym majątkiem jest na tyle ważna, że decydują się na ustanowienie fundacji rodzinnej dopiero na wypadek swojej śmierci. Jeśli jest to również twój plan, to oświadczenie o ustanowieniu fundacji rodzinnej powinieneś złożyć w testamencie. Testament musi być sporządzony u notariusza w formie aktu notarialnego, inaczej będzie nieważny. W testamencie należy zapisać, czy fundacja rodzinna ma stać się właścicielem całego twojego majątku, czy tylko jego części.

Fundacja rodzinna nie powstanie automatycznie z chwilą twojej śmierci. Krokiem niezbędnym do jej powstania będzie ogłoszenie testamentu. Testament może być ogłoszony u notariusza lub przed sądem. Należy wyznaczyć osobę, która dopełni tych formalności. W chwili ogłoszenia testamentu powstanie fundacja rodzinna w organizacji. Powołana w ten sposób fundacja rodzinna podlega zgłoszeniu do rejestru fundacji rodzinnych. Fundacja rodzinna powołana po śmierci fundatora posiada złagodzone wymogi w zakresie wnoszenia funduszu założycielskiego. Zarząd fundacji rodzinnej ma dwa lata od wpisania jej do rejestru fundacji rodzinnych na dopełnienie formalności związanych z wniesieniem funduszu założycielskiego.

W testamencie powinno się także przekazać fundacji rodzinnej mienie na pokrycie funduszu założycielskiego.

## Co to jest statut?

Statut fundacji rodzinnej to dokument, który trzeba załączyć do wniosku o wpis fundacji rodzinnej do rejestru. Bez tego dokumentu fundacja rodzinna nie może funkcjonować, ponieważ określa on podstawowe zasady jej organizacji. Aby sporządzić statut powinieneś odwiedzić notariusza, ponieważ przepisy wymagają, by posiadał on formę aktu notarialnego. Każda zmiana statutu wymaga dla swojej skuteczności wpisu do rejestru fundacji rodzinnych. Statut zawiera elementy obowiązkowe i fakultatywne (por. [statut](#_Kto_ustala_statut?)).

## Na czym polega wymóg sporządzenia spisu mienia?

Wymóg ten polega na sporządzeniu dokumentu, w którym umieszcza się informacje o wnoszonym na pokrycie funduszu założycielskiego przez fundatora mieniu do fundacji rodzinnej przez fundatora i inne osoby. Dla jego sporządzenia wystarczająca jest forma pisemna. Spisu mienia nie trzeba załączać do wniosku   
o wpis fundacji rodzinnej do rejestru. W spisie mienia określa się osoby wnoszące mienie oraz rodzaj i wartość każdego z wniesionych składników mienia. Zarząd fundacji rodzinnej posiada obowiązek aktualizacji spisu mienia (por. [spis mienia](#_Co_to_jest)).

## Jakie organy może posiadać fundacja rodzinna?

Każda fundacja rodzinna posiada zarząd i zgromadzenie beneficjentów. Jeżeli liczba beneficjentów przekracza 25 osób, fundacja rodzinna musi posiadać dodatkowo radę nadzorczą. Fundator posiada prawo do ustanowienia rady nadzorczej również w przypadku, w którym liczba beneficjentów będzie mniejsza lub równa dwudziestu pięciu (por. [organy fundacji rodzinnej](#_Jakie_organy_są)).

## Kiedy trzeba przekazać fundacji rodzinnej fundusz założycielski?

Niezbędnym warunkiem powstania fundacji rodzinnej jest przekazanie mienia na pokrycie funduszu założycielskiego. Fundusz założycielski to majątek, który przenosisz na fundację rodzinną, z którego będzie wypracowywała zysk dla beneficjentów. Jego minimalna wysokość została określona na poziomie 100 000 zł. W przypadku fundacji rodzinnych powoływanych za życia fundatora, fundusz założycielski musi być pokryty przed złożeniem wniosku o wpis do rejestru.   
W przypadku natomiast gdy fundacja rodzinna ma powstać po śmierci fundatora, fundusz założycielski powinien być pokryty w terminie dwóch lat od wpisania fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych.

## Gdzie mogę złożyć wniosek o wpisanie fundacji rodzinnej do rejestru?

Wniosek o wpis fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych składasz do Sądu Okręgowego w Piotrkowie Trybunalskim. Do jego przygotowania potrzebujesz formularzy, które znajdziesz na stronie:

<https://www.gov.pl/web/sprawiedliwosc/formularze-wnioskow-o-wpis-do-rejestru-fundacji-rodzinnych>.

## Czy fundacja rodzinna może działać przed wpisaniem do rejestru?

Tak. Fundacja rodzinna może podejmować działania przed wpisaniem jej do rejestru fundacji rodzinnych. Momentem, od którego fundacja rodzinna może zacząć działać, jest złożenie przez fundatora oświadczenia o jej powołaniu, a w przypadku powołania jej dopiero po śmierci fundatora – z chwilą ogłoszenia jego testamentu. Począwszy od tego dnia do dnia wpisu fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnej, oznacza się ją jako „fundację rodzinną w organizacji”.

Fundacja rodzinna w organizacji zarządza we własnym imieniu posiadanym majątkiem i zapewnia jego ochronę. Posiada szeroki zakres możliwych aktywności: może nabywać prawa, w tym własność nieruchomości i inne prawa rzeczowe, zaciągać zobowiązania, pozywać i być pozywana.

## Kto może działać za fundację rodzinną w organizacji?

Najczęściej osobą działającą za fundację rodzinną w organizacji będzie jej fundator. Może to być także pełnomocnik powołany przez fundatora lub zarząd fundacji rodzinnej w szczególnych przypadkach.

Autor: Katarzyna Skrzek, radca prawny i Natalia Fiedeń, prawnik

## Kto reprezentuje fundację rodzinną w organizacji w przypadku umowy oraz sporu z członkiem zarządu?

W zakresie, który nie został szczegółowo uregulowany w przepisach dotyczących fundacji rodzinnej w organizacji, odpowiednie zastosowanie mają przepisy dotyczące fundacji rodzinnej.

Kwestia zawierania umów z członkiem zarządu, czy też reprezentacji w przypadku sporu z członkiem zarządu, została uregulowana w art. 63 Ustawy. Ustawa nie przewiduje natomiast szczegółowej regulacji w tym zakresie w stosunku do fundacji rodzinnej w organizacji.

Zatem w wymienionych w pytaniu przypadkach fundację rodzinną w organizacji powinna reprezentować rada nadzorcza. Jeśli natomiast w fundacji rodzinnej w organizacji nie ma rady nadzorczej, zgromadzenie beneficjentów powinno powołać w tym celu pełnomocnika. Z kolei jeśli członek zarządu byłby jedynym członkiem zgromadzenia beneficjentów, do zawarcia czynności prawnej między fundacją rodzinną w organizacji a członkiem zarządu konieczne będzie zachowanie formy aktu notarialnego.

Takie rozwiązanie ma na celu zapewnienie jednakowego poziomu ochrony osoby prawnej i jej i beneficjentów zarówno przed, jak i po uzyskaniu osobowości prawnej przez fundację rodzinną.

Autor: Sylwia Jeżowska, radca prawny

## Co się zmienia z chwilą wpisania fundacji rodzinnej do rejestru?

Fundacja rodzinna w organizacji z chwilą wpisu do rejestru fundacji rodzinnych staje się fundacją rodzinną. Uzyskuje ona wtedy osobowość prawną. Z tą   
chwilą fundacja rodzinna staje się podmiotem praw i obowiązków fundacji rodzinnej w organizacji.

## Czy termin na zgłoszenie fundacji rodzinnej do rejestru jest ograniczony?

Tak. Masz na to sześć miesięcy od dnia sporządzenia aktu założycielskiego albo ogłoszenia testamentu. Jeśli wniosek o wpis fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych zostanie złożony po upływie sześciu miesięcy, fundacja rodzinna   
w organizacji ulegnie rozwiązaniu.

## Czy otrzymam informację o zarejestrowaniu fundacji rodzinnej?

Tak. Sąd rejestrowy wyśle na wskazany przez Ciebie we wniosku o rejestrację adres, postanowienie o wpisie fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych oraz   
o nadanym jej numerze.

# STATUT I SPIS MAJĄTKU (ART. 26-29)

Autor: Agnieszka Krysik, radca prawny

## Kto ustala statut?

Statut jest ustalany przez fundatora. Jest to jeden z elementów niezbędnych do powstania fundacji rodzinnej. W przypadku fundacji rodzinnej tworzonej w akcie założycielskim fundator ustala statut w formie aktu notarialnego po złożeniu oświadczenia o ustanowieniu fundacji rodzinnej. W przypadku większej niż jeden liczby fundatorów, wszyscy zobowiązani są do ustalenia statutu wspólnie.

## W jaki sposób ustala się statut?

Statut jest ustalany przez fundatora (fundatorów) po tym jak złożone zostanie oświadczenie o ustanowieniu fundacji rodzinnej. Fundator sporządza statut w formie aktu notarialnego. Jeżeli fundacja rodzinna ustanawiana jest w testamencie, fundator ustanawia statut w testamencie.

Testament wymaga sporządzenia w formie aktu notarialnego.

## Co powinien zawierać statut?

Poniżej wymieniamy elementy konieczne statutu fundacji rodzinnej i  prezentujemy przykłady ich brzmienia.

Ważne!

Fundacja rodzinna jako instrument sukcesyjny powinna być dostosowana   
do potrzeb fundatora, które wynikają z jego indywidualnego otoczenia rodzinnego i majątkowego. Statut fundacji rodzinnej powinien być zindywidualizowany   
i dostosowany do wizji sukcesyjnej fundatora oraz otoczenia rodzinnego   
i majątkowego.

Statut fundacji rodzinnej powinien określać:

1. nazwę fundacji rodzinnej

|  |
| --- |
| **Przykład**  Nazwa fundacji rodzinnej brzmi: „Wzór Fundacja Rodzinna”.  Fundacja Rodzinna może używać następującego skrótu nazwy: „Wzór F.R.”. |

Ważne!

Nazwa jest elementem obligatoryjnym statutu. Nazwa fundacji rodzinnej ma rolę identyfikacyjną fundację rodzinną i korzysta z ochrony prawnej na gruncie art. 24   
w związku z art. 43 Kodeksu cywilnego.

1. siedzibę fundacji rodzinnej

|  |
| --- |
| **Przykład**  „Siedzibą fundacji rodzinnej jest Warszawa.” |

Ważne!

Siedzibą fundacji rodzinnej jest miejscowość, w której siedzibę ma jej organ zarządzający. Siedzibą nie jest dokładny adres fundacji rodzinnej. Statut nie musi wskazywać dokładnego adresu lokalu fundacji rodzinnej. Adres fundacji rodzinnej podlega zgłoszeniu i wpisowi w rejestrze fundacji rodzinnych obok siedziby fundacji rodzinnej.

1. szczegółowy cel fundacji rodzinnej

|  |
| --- |
| **Przykład**  **„**Szczegółowym celem fundacji rodzinnej jest:  Zapewnienie integralności mienia wniesionego do fundacji rodzinnej i zarządzanie nim zgodnie z przyjętymi wytycznymi dotyczącymi inwestowania majątku fundacji rodzinnej  lub  Zapewnienie beneficjentom stabilnego rozwoju i zrównoważonego dostępu  do mienia gromadzonego przez fundację rodzinną.”. |

Ważne!

Cel szczegółowy wskazany w statucie odpowiada celowi powołania fundacji rodzinnej przez fundatora. Powinien on zakreślać wizję sukcesyjną i kierunek działalności fundacji rodzinnej, uwzględniając charakter beneficjentów, świadczeń realizowanych na ich rzecz, uprawnień, zasad współpracy organów fundacji rodzinnej oraz wytyczne dotyczące polityki zarządzania mieniem fundacji rodzinnej i inwestowania.

Cel szczegółowy powinien być zgodny z prawem, inaczej uznać należy że nie został zastrzeżony. Fundator ma pełną swobodę w kształtowaniu celu szczegółowego.

Cel szczegółowy ma zadanie podstawowe i pomocnicze przy wykładni statutu, prowadzenia działalności fundacji rodzinnej, zarządu jej mieniem. Będzie też wskazywał intencję fundatora co do okresu, w którym powinna działać fundacja rodzinna. Fundator może bowiem zakreślić taki cel, który zostanie zrealizowany. Wtedy zastosowanie znajdą przepisy regulujące przesłanki rozwiązania fundacji rodzinnej określone w art. 87 pkt 1 Ustawy.

1. beneficjenta lub sposób jego określenia i zakres przysługujących beneficjentowi uprawnień

Statut powinien wskazywać beneficjenta lub sposób jego określenia.

Wskazanie może nastąpić imiennie bądź poprzez wskazanie sposobu jego określenia, np. poprzez wskazanie, że beneficjentem są w pierwszej kolejności fundator/fundatorzy, w dalszej (gdy fundator umrze lub zrzeknie się uprawnień beneficjenta) jego dzieci (oznaczenie kategorii beneficjenta), kolejno gdy beneficjent danej kategorii umrze lub zrzeknie się uprawnień beneficjenta, beneficjentami stają się dalsi zstępni. Uprawnienie i dookreślenie beneficjentów można uregulować poprzez dodanie kryterium wieku, wykształcenia, więzi rodzinnych i innych kryteriów.

Statut musi zawierać również zakres przysługujących beneficjentowi uprawnień. Fundator ma uprawnienie do swobodnego kształtowania uprawnień beneficjentów związanych z ich statusem. Uprawnienia beneficjenta dotyczą m.in. uprawnienia do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów lub prawa do świadczeń realizowanych na jego rzecz przez fundację rodzinną. Przedmiot tych świadczeń powinien być określony w statucie. Mogą to być świadczenia pieniężne lub niepieniężne, w tym np. prawo do korzystania z mienia fundacji rodzinnej, prawo do zapewnienia mieszkania, środków do życia, opieki, finansowania świadczeń zdrowotnych, pokrywania kosztów ubezpieczenia, otrzymywania renty lub innych zgodnie z wizją i wolą fundatora.

Fundator może powierzyć beneficjentowi wykonywanie swoich uprawnień, przy czym winien wskazać zakres tego powierzenia.

|  |
| --- |
| **Przykład**  „Beneficjentami fundacji rodzinnej są:  1) beneficjent kategorii A, będący fundatorem  2) beneficjenci kategorii B, każda osoba będąca zstępnym beneficjenta kategorii A  3) beneficjenci kategorii C, tj. następujące organizacje pozarządowe: …”. |

1. zasady prowadzenia listy beneficjentów

Zasady prowadzenia listy beneficjentów powinny uwzględniać sposób określenia beneficjenta (organizację pozarządową i jej status w rejestrze, w tym spełnienie przesłanek posiadania ustawowych podstaw do uzyskania statusu beneficjenta,   
w tym prowadzenie działalności pożytku publicznego) i wprowadzać procedurę pozyskania danych niezbędnych do potwierdzenia posiadania statusu beneficjenta i przysługujących beneficjentowi uprawnień. Zasady prowadzenia listy beneficjentów powinny obejmować sposób jej prowadzenia: elektroniczny lub dokumentowy, częstotliwość i sposób weryfikacji danych zamieszczonych na liście czy zakres informacji o szczególnym stopniu ochrony przed ujawnieniem.

Ważne!

Prowadzenie listy beneficjentów powierzone zostało zarządowi. To zarząd fundacji rodzinnej jest zobowiązany do tworzenia, prowadzenia i aktualizowania listy beneficjentów zgodnie z Ustawą oraz zasadami zawartymi w statucie.

1. zasady, w tym szczegółowy tryb, zrzeczenia się uprawnień przez beneficjenta

Określony w statucie tryb zrzeczenia się uprawnień winien być dostosowany do specyfiki i wizji fundacji rodzinnej określonej w statucie. Przykładowo, jeżeli fundator w statucie wskazał wyłącznie jednego beneficjenta uprawnionego   
do zrzeczenia się uprawnienia do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów, powinien przewidzieć szczegółowy tryb zrzeczenia się tego uprawnienia tak, by nie doszło do sytuacji, gdy żaden z beneficjentów nie ma uprawnienia   
do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów.

Statut może wskazywać szczegółowy tryb zrzeczenia się uprawnień przez beneficjenta, w tym określać sytuację, w której zrzeczenie się określonego zakresu uprawnień traktowane jest jako zrzeczenie się statutu beneficjenta.

|  |
| --- |
| **Przykład**  „Ustala się następujący tryb zrzeczenia się uprawnień przez beneficjenta:  1) zrzeczenie się uprawnienia do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów oznacza utratę statusu beneficjenta;  2) zrzeczenie się uprawnień przez beneficjenta staje się skuteczne wobec fundacji rodzinnej z chwilą doręczenia, przy czym w terminie trzech miesięcy  od doręczenia fundacji rodzinnej oświadczenia o zrzeczeniu się uprawnień beneficjent może złożyć oświadczenie zmieniające, na skutek którego od chwili złożenia oświadczenia zmieniającego beneficjent uzyskuje przysługujące mu zgodnie ze statutem uprawnienia na nowo. Dotyczy to następujących uprawnień…”. |

Ważne!

Każdy beneficjent ma prawo wynikające z Ustawy do zrzeczenia się uprawnień,   
w tym statusu beneficjenta. Oświadczenie to składane jest w formie pisemnej   
z podpisem notarialnie poświadczonym. Nie ma możliwości wyłączenia w statucie tego uprawnienia ani zmiany formy prawnej wymaganej Ustawą. Nie można również zastrzec w statucie obowiązku zrzeczenia się uprawnień przez beneficjenta w określonych przez fundatora okolicznościach (warunkach czy terminie). Pamiętaj, że fundator poprzez wskazanie sposobu określenia beneficjenta może uzależnić uzyskanie albo utratę tego statusu od określonych w statucie okoliczności.

1. czas trwania fundacji rodzinnej, jeżeli jest oznaczony

|  |
| --- |
| **Przykład**  „Fundacja rodzinna ustanawiana jest na okres 20 lat.” |

Ważne!

Czas trwania fundacji rodzinnej może być nieoznaczony albo oznaczony, wtedy należy go wskazać. Czas trwania fundacji rodzinnej może mieć znaczenie dla przesłanek rozwiązania fundacji rodzinnej i możliwości realizacji celu szczegółowego.

1. wartość funduszu założycielskiego

Obligatoryjnym elementem statutu jest wartość funduszu założycielskiego. Wartość ta powinna być wyrażona w pieniądzu i nie może być niższa niż 100 000 zł. Wartość ta odpowiada wartości mienia, jaką wnosi fundator na pokrycie funduszu założycielskiego.

Warto wskazać, że wartość mienia wnoszonego do fundacji rodzinnej może być wyższa niż wartość funduszu założycielskiego określona w statucie, przy czym fundator powinien wskazać mienie lub jego część, która pokrywa wartość funduszu założycielskiego.

1. zasady powoływania i odwoływania oraz uprawnienia i obowiązki członków organów fundacji rodzinnej, a także zasady reprezentacji fundacji rodzinnej przez zarząd albo przez inne organy fundacji rodzinnej w przypadkach wskazanych w ustawie

W statucie wymienia się organy fundacji rodzinnej. Pamiętaj, że organami obowiązkowymi są zarząd i zgromadzenie beneficjentów. Rada nadzorcza staje się organem obligatoryjnym, jeżeli liczba beneficjentów fundacji rodzinnej przekracza 25 osób.

Ważne!

Jeżeli fundator przewiduje dla rady nadzorczej określone uprawnienia i obowiązki w przyszłości (gdy jej ustanowienie stanie się obowiązkowe) warto, aby przewidział to w statucie.

Statut jest tym miejscem, w którym ustala się zasady powoływania i odwoływania członków organów, jeżeli chcemy zmienić zasady ustawowe.

W statucie możliwe jest wskazanie procedury wyboru członków zarządu lub rady nadzorczej, np. poprzez wskazanie kryteriów wyboru kandydatów.

|  |
| --- |
| **Przykład**  „Kandydaci na członków zarządu powinni spełniać następujące kryteria:  1) Prezes zarządu: (i) wykształcenie wyższe prawnicze lub wykształcenie wyższe ekonomiczne lub wykształcenie [xxx] oraz (ii) staż pracy na stanowisku menadżerskim minimum [xxx] lat oraz (iii) [xxx];  2) Wiceprezes zarządu: (i) wykształcenie wyższe prawnicze lub wykształcenie wyższe ekonomiczne lub wykształcenie [xxx] oraz (ii) staż pracy na stanowisku menadżerskim minimum [xxx] lat oraz (iii) [xxx]”. |

W statucie można określić uprawnienia i obowiązki członków organów. Uprawnienia te mogą polegać na kontroli określonych czynności prawnych realizowanych poprzez obowiązek uzyskania zgody organu na dokonanie czynności.

W statucie określa się również zasady reprezentacji fundacji rodzinnej przez zarząd. Zasadą wynikającą z Ustawy jest, że w przypadku zarządu wieloosobowego fundację rodzinną reprezentuje dwóch członków zarządu działających łącznie. Statut może wprowadzać modyfikację tych zasad.

1. podmiot uprawniony do zatwierdzenia czynności zarządu fundacji rodzinnej w organizacji

W statucie można dowolnie określić podmiot uprawniony do zatwierdzenia czynności zarządu fundacji rodzinnej w organizacji. Statut w tym zakresie może wskazać jako uprawnionego organ fundacji rodzinnej, fundatora, fundatorów, beneficjenta lub określone grono beneficjentów.

1. co najmniej jednego beneficjenta uprawnionego do uczestnictwa   
   w zgromadzeniu beneficjentów

W statucie należy wskazać co najmniej jednego beneficjenta uprawnionego   
do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów. Wskazanie uprawnionego beneficjenta może nastąpić poprzez określenie go z imienia i nazwiska lub wskazanie kategorii beneficjentów, którym przysługuje to uprawnienie lub poprzez określenie zasad ustalenia uprawnionych do uczestniczenia w zgromadzeniu beneficjentów.

1. zasady zmiany statutu

Zasady zmiany statutu powinny zostać określone w statucie. W szczególności powinny one obejmować wskazanie osoby lub organu uprawnionego do zmiany statutu, procedurę zmiany, okoliczności których zaistnienie uprawnia do zmiany określonych postanowień statutu, lub wskazywać zakres niepodlegający zmianom.

Zmiana statutu powinna być dokonana z zachowaniem formy aktu notarialnego   
i wymaga wpisu konstytutywnego w rejestrze fundacji rodzinnych

1. przeznaczenie mienia fundacji rodzinnej po jej rozwiązaniu, w tym określenie beneficjenta uprawnionego do mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej

Statut winien określać przeznaczenie mienia fundacji rodzinnej po jej rozwiązaniu, w tym precyzować, czy mienie to zostaje wydane fundatorowi czy beneficjentom, czy też innej osobie.

## Co dodatkowo może zawierać statut?

Statut może określać również inne sprawy, w tym:

1. zasady współpracy lub współdziałania organów fundacji rodzinnej;
2. szczegółowe okoliczności rozwiązania fundacji rodzinnej;
3. wytyczne dotyczące inwestowania majątku fundacji rodzinnej;
4. przewidywać utworzenie jednostki terenowej albo jednostek terenowych;
5. limit kosztów prowadzenia działalności lub udział tych kosztów w dochodach fundacji rodzinnej;
6. zasady wsparcia prowadzenia działalności fundacji rodzinnej przez podmioty doradcze, w tym tzw. operatora fundacji rodzinnej;
7. wprowadzać zapis na sąd polubowny.

## Czy statut można zmienić?

Statut fundacji rodzinnej można zmienić. Zasady zmiany statutu powinien zawierać sam statut.

Zasady zmiany statutu powinny uwzględniać kluczowe dla realizacji celu szczegółowego okoliczności, w tym czy dotychczasowe postanowienia statutu oddają wizję fundatora co do sukcesji majątku z wykorzystaniem fundacji rodzinnej, czy też statut ustalony przy tworzeniu fundacji rodzinnej stanowi wersję, która podlegać będzie zmianom. Statut powinien uwzględnić te okoliczności   
w zasadach regulujących procedurę zmiany statutu. Statut może wskazywać m.in. zakres podlegający zmianom w przyszłości i zakres postanowień statutu niepodlegających zmianie.

## W jaki sposób zmienić statut fundacji rodzinnej?

Zasady zmiany statutu powinien określać statut. By go zmienić, trzeba dokonać zmian w formie aktu notarialnego. Zmiana statutu podlega zgłoszeniu do rejestru fundacji rodzinnych i staje się skuteczna z chwilą wpisu do rejestru fundacji rodzinnych.

## Co to jest spis mienia?

Spis mienia to prowadzony przez zarząd w formie pisemnej spis praw majątkowych wniesionych przez fundatora albo osoby inne niż fundator do fundacji rodzinnej.   
W spisie mienia zamieszcza się informacje o prawach majątkowych (np.: własności nieruchomości, środkach pieniężnych, akcjach, udziałach) wniesionych przez fundatora albo osoby inne niż fundator do fundacji rodzinnej, ze wskazaniem osoby wnoszącej mienie oraz z określeniem rodzaju i wartości każdego z wniesionych składników mienia, w wysokości określonej według stanu i cen z chwili ich wniesienia oraz ich wartości podatkowej.

Ważne!

W spisie mienia nie zamieszcza się informacji o prawach majątkowych nabytych odpłatnie przez fundację rodzinną w ramach prowadzonej działalności,   
np. nabytych przez fundację rodzinną komputerach, lokalu, pojazdach.

Spis mienia zawiera informację o prawach majątkowych wniesionych w celu zarządzania nim przez fundację rodzinną nieodpłatnie, na fundusz założycielski lub tytułem darowizny lub spadku.

W spisie mienia zamieszcza się informację o aktualnych proporcjach, czyli wartości mienia wniesionego do fundacji rodzinnej przez każdego z fundatorów lub przez fundację rodzinną. Mienie wniesione do fundacji rodzinnej w drodze darowizny albo spadku przez fundatora lub jego małżonka, zstępnych, wstępnych   
lub rodzeństwo ‒ uważa się za wniesione przez fundatora; inne osoby – uważa się za wniesione przez fundację rodzinną. W przypadku gdy do fundacji rodzinnej mienie wnosi wspólny zstępny, wstępny albo rodzeństwo więcej niż jednego fundatora, mienie uważa się za wniesione przez wszystkich tych fundatorów   
w równych częściach.

Ważne!

Spis mienia jest aktualizowany przez zarząd po każdym wniesieniu praw majątkowych do fundacji rodzinnej.

W praktyce należy pamiętać, by dla celów dowodowych zachować spis mienia zawierający dane historyczne.

## Czy spis mienia to obowiązkowy dokument?

Spis mienia jest dokumentem obowiązkowym w fundacji rodzinnej.

Na żądanie organu Krajowej Administracji Skarbowej fundacja rodzinna przekazuje w terminie wyznaczonym przez organ Krajowej Administracji Skarbowej,   
nie krótszym niż 14 dni od dnia doręczenia żądania m.in. spis mienia.

## Dlaczego ważne jest określenie w spisie mienia proporcji, w jakich mienie jest wnoszone do fundacji rodzinnej?

Określenie w spisie mienia proporcji, w jakich mienie jest wnoszone do fundacji rodzinnej ma znaczenie dla celów podatku dochodowego od osób fizycznych. Ma ona bowiem wpływ na zakres ewentualnego zwolnienia z opodatkowania   
lub zastosowania właściwej stawki przy opodatkowaniu beneficjenta i fundatora fundacji rodzinnej.

# BENEFICJENT I LISTA BENEFICJENTÓW (ART. 30-42)

Autor: Mariusz Witkowski, adwokat

## Kto może być beneficjentem fundacji rodzinnej?

Beneficjentem może być:

1. osoba fizyczna;
2. organizacja pozarządowa prowadząca działalność pożytku publicznego.

## Czy dziecko jeszcze nienarodzone (nasciturus) może być beneficjentem fundacji rodzinnej?

Nasciturus może być beneficjentem fundacji rodzinnej pod warunkiem, że urodzi się żywy.

W praktyce beneficjentem może być także kobieta w ciąży, np. w zakresie pokrycia kosztów jej utrzymania oraz świadczeń medycznych w czasie ciąży, a tym samym „pośrednio beneficjentem faktycznym” byłby nasciturus.

## Czy beneficjentem może być dziecko albo osoba ubezwłasnowolniona?

Beneficjentem fundacji rodzinnej może być dziecko i inna osoba, która nie posiada pełnej zdolności do czynności prawnych. Taki beneficjent musi jednak korzystać ze świadczeń od fundacji rodzinnej przy pomocy innych osób: rodzica, kuratora, opiekuna lub innej osoby, której powierzono zarząd majątkiem.

## Czy założyciel fundacji rodzinnej może zadbać o swoje zwierzęta?

Beneficjentem fundacji rodzinnej może być człowiek. Jednak fundator ustanawiając beneficjentem fundacji rodzinnej człowieka, może określić, że przekazane beneficjentowi środki mają zostać wykorzystane m.in. np. na opiekę weterynaryjną i koszt utrzymania zwierząt.

## Jakie organizacje pozarządowe mogą być beneficjentami fundacji rodzinnej?

Beneficjentem fundacji rodzinnej mogą być organizacje pozarządowe, które prowadzą działalność pożytku publicznego (wymienione w ustawie o działalności pożytku publicznego i wolontariacie). Są to:

1. niebędące jednostkami sektora finansów publicznych w rozumieniu ustawy   
   z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych lub przedsiębiorstwami, instytutami badawczymi, bankami i spółkami prawa handlowego będącymi państwowymi lub samorządowymi osobami prawnymi;
2. niedziałające w celu osiągnięcia zysku osoby prawne lub jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej, którym odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, w tym fundacje i stowarzyszenia;
3. osoby prawne i jednostki organizacyjne działające na podstawie przepisów   
   o stosunku państwa do Kościoła Katolickiego w Rzeczypospolitej Polskiej,   
   o stosunku państwa do innych kościołów i związków wyznaniowych oraz   
   o gwarancjach wolności sumienia i wyznania, jeżeli ich cele statutowe obejmują prowadzenie działalności pożytku publicznego;
4. stowarzyszenia jednostek samorządu terytorialnego;
5. spółdzielnie socjalne;
6. spółki akcyjne i spółki z ograniczoną odpowiedzialnością oraz kluby sportowe będące spółkami działającymi na podstawie przepisów ustawy z dnia 25 czerwca 2010 r. o sporcie, które nie działają w celu osiągnięcia zysku oraz przeznaczają całość dochodu na realizację celów statutowych oraz   
   nie przeznaczają zysku do podziału między swoich udziałowców, akcjonariuszy i pracowników.

Ważne!

Aby dany podmiot (osoba prawna czy też inna jednostka organizacyjna) był beneficjentem fundacji rodzinnej, jest koniecznym, aby był jednocześnie organizacją pozarządowa prowadzącą działalność pożytku publicznego.

## Czy fundator może zastrzec, aby rodzice dziecka będącego beneficjentem nie sprawowali zarządu nad określonymi przedmiotami, które uzyska dziecko od fundacji rodzinnej?

Fundator może zastrzec, że przedmioty przypadające dziecku jako beneficjentowi fundacji rodzinnej nie będą objęte zarządem sprawowanym przez rodziców małoletniego beneficjenta. W takiej sytuacji fundator powinien ustanowić osobę, która będzie sprawowała zarząd nad przedmiotami przypadającymi od fundacji rodzinnej małoletniemu beneficjentowi. Takim zarządcą powinna być osoba pełnoletnia posiadająca zdolność prawną i pełną zdolność do czynności prawnych.

|  |
| --- |
| **Przykład**  W sytuacji, w której obydwoje rodzice małoletniego beneficjenta nie żyją albo zostali sądownie pozbawieni władzy rodzicielskiej albo fundator nie chce, aby rodzice zarządzali świadczeniami od fundacji rodzinnej dziecka, fundator może wyznaczyć zarządcę. |

## W jaki sposób powołać zarządcę dla beneficjenta będącego dzieckiem?

Zarządca powinien być powołany co najmniej w formie pisemnej, a w sytuacji, w której zarząd obejmowałby rozporządzanie nieruchomościami, formą właściwą jest forma aktu notarialnego.

## Czy zarządcy należy się wynagrodzenie?

Fundator powinien przewidzieć wynagrodzenie dla zarządcy albo uzyskać pisemne oświadczenie zarządcy, że zarząd będzie wykonywał nieodpłatnie. W braku zgody zarządcy na bezpłatne sprawowanie zarządu i braku porozumienia między zarządcą a fundacją rodzinną, zarządca ma prawo wystąpić do sądu opiekuńczego o przyznanie mu od fundacji rodzinnej wynagrodzenia za sprawowany zarząd,   
a w braku majątku fundacji rodzinnej z majątku przekazanego przez tę fundację rodzinną małoletniemu beneficjentowi.

## Co można zrobić z nieudolnym i szkodliwym zarządcą?

Zarządca w razie jego złej woli lub nieudolności może zostać zwolniony przez sąd opiekuńczy ze swoich obowiązków i w braku wyznaczenia nowego zarządcy przez fundatora, zostać zastąpiony przez nowego zarządcę ustanowionego przez sąd opiekuńczy.

## Co może otrzymać beneficjent od fundacji rodzinnej?

Beneficjent może, zgodnie ze statutem, otrzymać świadczenie od fundacji rodzinnej lub mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej.

## Czy świadczenie od fundacji rodzinnej może być przyznane pod warunkiem albo z zastrzeżeniem terminu?

Świadczenie od fundacji rodzinnej może być przyznane pod warunkiem albo   
z zastrzeżeniem terminu.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Można zastrzec, że synowa będzie beneficjentem pod warunkiem pozostawania w związku małżeńskim z synem fundatora. |

Warunki i terminy przyznania świadczenia mogą być różnorakie, byleby ich spełnienie nie sprzeciwiało się ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Niedopuszczalne jest warunkowanie świadczenia od popełnienia przez beneficjenta czynu zabronionego np. występku lub przestępstwa.  2) Naruszeniem zasad współżycia społecznego byłoby w szczególności warunkowanie świadczenia przez wymaganie od beneficjenta, aby ten zerwał kontakty ze swoimi krewnymi lub ograniczanie jego praw podstawowych, jak np. prawo do swobodnego przemieszczania się czy wyznawania wybranej religii.  3) Sprzeczne z prawem byłoby zastrzeżenie obowiązku zakończenia edukacji przez beneficjenta przed ukończeniem przez niego 18 roku życia.  4) Sprzeczne z zasadami współżycia społecznego byłoby zakreślenie małoletniemu terminu do podjęcia przez niego pracy zawodowej, np. w czasie kontynuowania nauki w szkole średniej nie związanej z praktykami zawodowymi ujętymi w planie lekcji beneficjenta. |

## Czy świadczenie beneficjenta może mieć wpływ na prawo beneficjenta do zachowku?

Beneficjent, który ma otrzymać od fundacji rodzinnej sumę pieniężną potrzebną do uzupełnienia zachowku, traci prawo do świadczeń i mienia po likwidacji fundacji rodzinnej w części odpowiadającej tej sumie. Także wcześniej przekazane beneficjentowi świadczenia zalicza się na poczet obowiązku zapłaty zachowku przez fundację rodzinną.

## Czy katalog świadczeń, jakich udziela fundacja rodzinna, jest ustawowo określony?

Katalog świadczeń, jakich fundacja rodzinna udziela beneficjentowi, nie został ustawowo wprost określony. Fundator ma swobodę w kształtowaniu świadczeń dla beneficjentów.

## Czy kondycja finansowa fundacji rodzinnej ma wpływ na uprawnienia beneficjenta?

Spełnienie świadczenia na rzecz beneficjenta nie może zagrażać wypłacalności fundacji rodzinnej wobec jej wierzycieli niebędących beneficjentami i każdorazowo jest uzależnione od bieżącej sytuacji finansowej fundacji rodzinnej. W przypadku wstrzymania świadczenia, bieg terminu jego spełnienia ulega zawieszeniu do czasu poprawy sytuacji finansowej fundacji rodzinnej.

## Kto może być wierzycielem fundacji rodzinnej?

Ustawa rozróżnia dwie grupy wierzycieli fundacji rodzinnej:

1. wierzycieli – beneficjentów;
2. wierzycieli niebędących beneficjentami.

## Czy jest ustalona kolejność, w jakiej fundacja rodzinna ma zaspokoić roszczenia uprawnionych?

Spełnienie świadczenia na rzecz beneficjenta nie może godzić w interesy wierzycieli fundacji rodzinnej, którzy nie są jej beneficjentami. A zatem fundacja rodzinna w pierwszej kolejności ma obowiązek zaspokoić swoje zobowiązania wobec tych wierzycieli, którzy nie są jej beneficjentami. Oznacza to, że fundacja rodzinna najpierw ma uregulować wszystkie swoje zobowiązania, m.in. np. opłaty związane z jej funkcjonowaniem, a dopiero po uregulowaniu rachunków, z tego   
co zostanie, powinna zaspokoić swoich wierzycieli – beneficjentów.

Spełnienie świadczenia przez fundację rodzinną na rzecz beneficjenta jest zawsze uzależnione od aktualnej sytuacji finansowej fundacji rodzinnej.

W pierwszej kolejności fundacja rodzinna zaspokaja roszczenia osób, wobec których fundatora obciąża obowiązek alimentacyjny. Nie może to prowadzić   
do pokrzywdzenia beneficjenta, wobec którego na fundatorze także ciąży obowiązek alimentacyjny.

## Jakie działania może podjąć fundacja rodzinna, gdy nie ma środków na zaspokojenie beneficjentów fundacji rodzinnej w pełnej wysokości?

W przypadku braku możliwości zaspokojenia beneficjentów w pełnej wysokości, w związku ze zobowiązaniami wobec osób trzecich, zarząd dokona miarkowania świadczeń, tak aby nie pokrzywdzić żadnego z beneficjentów. Bieg terminu spełnienia świadczeń co do pozostałej kwoty ulega zawieszeniu do czasu poprawy sytuacji finansowej fundacji rodzinnej (por. art. 32 Ustawy).

Brak możliwości zaspokojenia beneficjentów w pełnej wysokości nastąpi, gdy fundacja rodzinna nie będzie miała w ogóle środków finansowych lub posiadane przez nią zasoby nie pozwolą na zaspokojenie beneficjentów bez zagrożenia wypłacalności fundacji rodzinnej wobec jej wierzycieli niebędących beneficjentami.

## Co dzieje się z biegiem terminów do spełnienia świadczenia, gdy fundacja rodzinna nie posiada środków na zaspokojenie beneficjenta?

W zakresie niezaspokojonych świadczeń, bieg terminu spełnienia świadczeń co do pozostałej kwoty ulega zawieszeniu do czasu poprawy sytuacji finansowej fundacji rodzinnej, a więc do czasu, w którym fundacja rodzinna posiada lub przy zachowaniu należytej staranności powinna posiadać środki finansowe na zaspokojenie w pełni należnych beneficjentom świadczeń.

## Czy beneficjent może zrzec się swoich uprawnień, które przysługują mu wobec fundacji rodzinnej?

Tak. Beneficjent może zrzec się w całości lub w części swoich uprawnień.

Beneficjent nie może jednak zrzec się wobec fundacji rodzinnej świadczeń niezbywalnych przyznanych mu przez Ustawę, np. należnych mu z Ustawy jako uprawnionemu do alimentów, wobec ciążącego na fundatorze obowiązku alimentacyjnego.

## W jakiej formie trzeba złożyć oświadczenie o zrzeczeniu się uprawnień beneficjenta?

Zrzeczenie się uprawnień przez beneficjenta wymaga zachowania formy pisemnej z podpisem notarialnie poświadczonym.

## Dlaczego Ustawa wprowadza wymóg zachowania określonej formy dla zrzeczenia się prawa przez beneficjenta?

Wymóg zachowania szczególnej formy podyktowany jest potrzebą zapewnienia właściwego poziomu bezpieczeństwa beneficjenta, poprzez kontrolę tożsamości składającego oświadczenie o zrzeczeniu, czasu złożenia oświadczenia   
i merytorycznej treści samego oświadczenia.

Wymagana Ustawą co najmniej zwykła forma pisemna umożliwi beneficjentowi fundacji rodzinnej odpowiednio zastanowić się nad skutkami zrzeczenia się uprawnień beneficjenta i zapobiegnie podjęcia w tym zakresie nieprzemyślanych   
i niewłaściwych decyzji.

Autor: Justyna Bagińska, prawnik

## Czym jest lista beneficjentów?

Lista beneficjentów jest odrębnym dokumentem, w którym wskazuje się szczegółowe dane beneficjentów fundacji rodzinnej oraz ich uprawnienia. Za jej utworzenie oraz aktualizację odpowiada zarząd i robi to w sposób określony w statucie. Lista beneficjentów musi być zatem tworzona zgodnie z przepisami prawa i postanowieniami statutu.

Lista beneficjentów stanowi podstawę do korzystania z określonych świadczeń ze strony fundacji rodzinnej. Nie jest ona zgłaszana do rejestru fundacji rodzinnych.

# ORGANY (ART. 43-74)

Autor: dr Jonasz Kita, radca prawny

## Jakie organy są obowiązkowe?

Obligatoryjnymi (obowiązkowymi) organami fundacji rodzinnej są zgromadzenie beneficjentów oraz zarząd. Rada nadzorcza co do zasady pozostaje organem fakultatywnym, jednak gdy liczba beneficjentów przekroczy 25 osób, wówczas powstanie ustawowy obowiązek powołania rady nadzorczej.

## Ile wynosi kadencja członków organów?

Członka zarządu powołuje się na trzyletnią kadencję, jednak statut może zawierać odmienne postanowienia (kadencja może być krótsza lub dłuższa).

Członka rady nadzorczej powołuje się na pięcioletnią kadencję, chyba że statut stanowi inaczej (kadencja może być krótsza lub dłuższa).

Kadencję członka organu oblicza się w pełnych latach obrotowych. Statut może jednak ustanawiać odmienny sposób obliczania kadencji.

Członkowie zgromadzenie beneficjentów nie mają kadencji.

## Czy do objęcia funkcji członka organu potrzeba jest jego zgoda?

Tak. Zgodę na pełnienie funkcji członka organu wyraża się w formie pisemnej. Do zachowania pisemnej formy czynności prawnej wystarczające jest złożenie własnoręcznego podpisu albo równoważnego elektronicznego podpisu   
na dokumencie obejmującym oświadczenie o zgodzie na pełnienie funkcji członka organu. W przypadku podpisu własnoręcznego, samo oświadczenie zawarte   
w dokumencie (treść dokumentu) nie musi zostać sporządzone własnoręcznie.

## Jak organizują swoją pracę członkowie organów?

W sytuacji, gdy organ jest kolegialny (wieloosobowy), należytą organizacją prac obciążony jest zarówno przewodniczący, jak również wszyscy członkowie tego organu. Szczególny obowiązek organizacji prac organu został jednak nałożony na przewodniczącego.

W przypadku, gdy zachodzi taka konieczność, przewodniczący oraz członkowie organu określają w regulaminie sposób organizacji i wykonywania czynności. Nie jest jednak obowiązkowe ustalanie regulaminu organu. Rekomenduje się jednak jego uchwalenie, w szczególności w przypadku dużej liczby członków danego organu, w celu usprawnienia działania.

Regulamin określa również szczegółowe zasady dotyczące sposobu uczestnictwa w posiedzeniu organu przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej.

Członek organu może co do zasady uczestniczyć w posiedzeniu organu przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej. Statut może jednak odmiennie określać zasady uczestnictwa w posiedzeniu, w szczególności nałożyć obowiązek osobistego uczestnictwa w posiedzeniu.

Uczestnictwo w posiedzeniu organu przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej odbywa się przy zapewnieniu co najmniej:

1. transmisji obrad w czasie rzeczywistym;
2. dwustronnej komunikacji w czasie rzeczywistym, w ramach której członek organu może wypowiadać się w toku obrad, przebywając w miejscu innym niż miejsce obrad;
3. wykonywania prawa głosu przed posiedzeniem lub w toku posiedzenia.

Uczestnictwo w posiedzeniu organu fundacji rodzinnej przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej może podlegać jedynie takim wymogom   
i ograniczeniom, jakie są niezbędne do:

1. identyfikacji członka organu (np. poprzez odpowiednie dane weryfikacyjne, uwierzytelniające, jak np. loginy i hasła czy tokeny);
2. zapewnienia bezpieczeństwa komunikacji elektronicznej (poprzez np. szyfrowanie, wymóg posiadania odpowiednich programów antywirusowych i zabezpieczanie łączności zaporami sieciowymi (*firewallami*)).

## Gdzie odbywają się posiedzenia organów?

Co do zasady posiedzenie organów odbywa się w lokalu fundacji rodzinnej. Statut może wskazywać jednak inne miejsca odbywania posiedzeń.

Niezależnie od postanowień statutowych, posiedzenie organu może odbyć się również w innym, dowolnym miejscu, pod warunkiem, że wszyscy członkowie tego organu wyrażą na to zgodę.

## Kto zwołuje posiedzenie organu?

Przewodniczący organu fundacji rodzinnej zwołuje posiedzenia z własnej inicjatywy lub na żądanie członka organu.

W sytuacji, gdy przewodniczący nie zwoła posiedzenia albo nie zarządzi głosowania na piśmie albo przy wykorzystaniu środków bezpośredniego porozumiewania się na odległość na dzień przypadający w terminie dwóch tygodni od dnia otrzymania żądania zwołania posiedzenia, wnioskodawca może samodzielnie zwołać posiedzenie, podając jego datę, godzinę i miejsce.

Wyjątkiem od powyższego jest zwołanie zgromadzenie beneficjentów, które – o ile statut nie stanowi inaczej – zwołuje zarząd.

Inaczej jest w przypadku następujących sytuacji:

1. śmierci fundatora;
2. braku rady nadzorczej oraz
3. braku uprawnienia fundatora do powołania zarządu.

Wtedy członek zarządu, który chce złożyć rezygnację członkom zgromadzenia beneficjentów, zwołuje jednocześnie zgromadzenie beneficjentów, jeżeli z powodu rezygnacji żaden mandat w zarządzie nie byłby obsadzony.

Ponadto, każdy z beneficjentów może zwołać zgromadzenie beneficjentów, jeżeli w wyniku śmierci członka zarządu żaden mandat w zarządzie nie byłby obsadzony.

Statut może również określać przypadki, w których beneficjenci mogą żądać zwołania przez zarząd zgromadzenia beneficjentów. Jeżeli w terminie dwóch tygodni od dnia przedstawienia zarządowi żądania dotyczącego zwołania zgromadzenia beneficjentów, nie zostanie ono zwołane z porządkiem obrad zgodnym z żądaniem, sąd rejestrowy może, po wezwaniu zarządu do złożenia oświadczenia w zakresie żądania oraz wyjaśnienia, dlaczego zarząd nie zrealizował żądania, upoważnić beneficjenta występującego z żądaniem do zwołania zgromadzenia beneficjentów.

Członek organu, wraz z żądaniem zwołania posiedzenia, może podać proponowany porządek obrad, w tym zażądać podjęcia określonej uchwały na piśmie albo przy wykorzystaniu środków bezpośredniego porozumiewania się na odległość.

## Co powinno znaleźć się w zawiadomieniu o posiedzeniu organu?

W zawiadomieniu o posiedzeniu organu podaje się datę, godzinę i miejsce posiedzenia oraz proponowany porządek obrad.

W sytuacji, gdy udział w posiedzeniu organu następuje przy wykorzystaniu środków komunikacji elektronicznej, w zawiadomieniu zamieszcza się dodatkowo informacje o sposobie:

1. uczestniczenia w tym posiedzeniu;
2. wypowiadania się w jego trakcie;
3. wykonywania prawa głosu;
4. wniesienia sprzeciwu od podjętej uchwały albo podjętych uchwał.

## Czy można rozszerzać porządek obrad po przekazaniu zawiadomienia o posiedzeniu?

Porządek obrad może zostać rozszerzony podczas posiedzenia, jeżeli żaden   
z członków organu biorących udział w posiedzeniu się temu nie sprzeciwi. Statut może przewidywać odmienne rozwiązania, np. wskazywać, że sprzeciw musi złożyć określona większość członków organu.

## Jakie są wymogi prawidłowego podjęcia uchwały?

Niezbędnym warunkiem podjęcia uchwały organu jest prawidłowe zawiadomienie wszystkich jego członków o posiedzeniu albo o głosowaniu na piśmie, albo przy wykorzystaniu środków bezpośredniego porozumiewania się na odległość.

Organ podejmuje uchwały, jeżeli w posiedzeniu albo głosowaniu na piśmie albo przy wykorzystaniu środków bezpośredniego porozumiewania się na odległość uczestniczyłaco najmniej połowa jego członków. Wyjątek stanowi zgromadzenie beneficjentów, które jest ważne bez względu na liczbę reprezentowanych na nim głosów, z zastrzeżeniem, że statut może stanowić inaczej.

Odnośnie do rady nadzorczej i zarządu, statut może przewidywać surowsze wymagania dotyczące kworum danego organu. Może zatem przewidywać,   
że możliwe jest podjęcie uchwały, jeżeli w posiedzeniu uczestniczyło co najmniej 3/5 członków organu. Niemożliwe jest przyjęcie łagodniejszego kworum, a więc uznanie, iż np. wystarczające jest uczestnictwo 1/4 członków organu.

Członków organu fundacji rodzinnej uczestniczących w głosowaniu na piśmie albo przy wykorzystaniu środków bezpośredniego porozumiewania się na odległość uwzględnia się przy ustalaniu kworum.

Wszystkie uchwały organów są protokołowane. Protokół musi zawierać:

1. listę członków organu uczestniczących w głosowaniu;
2. treść podjętych uchwał;
3. wynik głosowania.

Protokół musi być podpisany przynajmniej przez członka organu fundacji rodzinnej prowadzącego posiedzenie oraz osobę sporządzającą protokół.

Uchwały organu zapadają bezwzględną większością**.** Bezwzględna większość głosów oznacza, że liczba głosów oddanych za przyjęciem rozwiązania jest większa od liczby głosów przeciw i wstrzymujących się.

Statut może jednak wprowadzać odmienną większość, przykładowo kwalifikowaną większość głosów (np. 3/5). Statut może również wskazywać, że jedynie określone uchwały będą objęte wymogiem kwalifikowanej większości głosów.

Każdemu członkowi organu co do zasady przysługuje jeden głos. Statut może   
w tym zakresie przewidywać inne regulacje, np. wskazywać, że określonym członkom przysługuje większa liczba głosów.

## Czy wszystkie głosowania uchwał są jawne?

Regułą jest, że głosowania organu są jawne. Obowiązkowo tajne głosowanie zarządza się w następujących przypadkach:

1. przy wyborach członków organów;
2. w głosowaniu nad wnioskami o odwołanie członków organów;
3. przy pociągnięciu członków organów do odpowiedzialności;
4. w sprawach osobowych;
5. na żądanie choćby jednego z członków organu uczestniczącego w głosowaniu.

## Kiedy fundacja rodzinna musi uzyskać zgodę na dokonanie czynności prawnej?

W przypadku, gdy fundacja rodzinna dokonała czynności prawnej bez wymaganej ustawowo zgody zgromadzenia beneficjentów wyrażonej w formie uchwały, czynność prawna dokonana bez tejże uchwały jest nieważna.

Z kolei w sytuacji, gdy fundacja rodzinna dokonała czynności prawnej bez wymaganej statutowo zgody właściwego organu, czynność jest ważna, jednakże nie wyklucza to odpowiedzialności członków zarządu wobec fundacji rodzinnej   
z tytułu naruszenia statutu.

Zgoda może być wyrażona:

1. przed złożeniem oświadczenia przez fundację rodzinną;
2. po jego złożeniu – nie później jednak niż w terminie dwóch miesięcy od dnia złożenia oświadczenia. W takiej sytuacji potwierdzenie wyrażone po złożeniu oświadczenia ma moc wsteczną od chwili dokonania czynności prawnej.

Autor: dr Przemysław Malinowski, radca prawny

## Czym zajmuje się zarząd fundacji rodzinnej?

Zarząd reprezentuje fundację rodzinną i prowadzi jej sprawy. Prowadzenie spraw fundacji rodzinnej dotyczy stosunków wewnętrznych. Reprezentacja fundacji rodzinnej to stosunki zewnętrzne.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Prowadzenie spraw fundacji rodzinnej może polegać na:  1) organizacji wewnętrznej fundacji rodzinnej;  2) podejmowaniu rozstrzygnięć dotyczących spraw organizacyjnych;  3) podejmowaniu rozstrzygnięć dotyczących spraw pracowniczych;  4) podejmowanie rozstrzygnięć dotyczących spraw administracyjnych. |

|  |
| --- |
| **Przykład**  Reprezentacja fundacji rodzinnej może polegać na:  1) składaniu oświadczeń woli w imieniu fundacji rodzinnej podmiotom trzecim;  2) zawieraniu umów z kontrahentami;  3) zaciąganiu zobowiązań (np. kredytowych). |

Zarząd dba również o zachowanie płynności i wypłacalności finansowejfundacji rodzinnej, tj. dba o stan jej finansów i majątku, jak i o zdolność do regulowania przez nią zobowiązań.

Mając na względzie istotę fundacji rodzinnej, zarząd tworzy, prowadzi i aktualizuje listę beneficjentów fundacji rodzinnej.

Zarząd informuje również beneficjentów fundacji rodzinnej o przysługujących im świadczeniach, jak i spełnia na ich rzecz określone świadczenia.

Zadania te zarząd winien wykonywać zgodnie z przepisami ustawy, jak   
i regulacjami statutu fundacji rodzinnej.

Ważne!

Zarząd fundacji rodzinnej co najmniej raz w roku kalendarzowym musi dokonać przeglądu i identyfikacji danych osobowych beneficjentów tj. danych przetwarzanych przez fundację rodzinną.Po dokonanym przeglądzie danych osobowych zarząd niezwłocznie musi dokonać usunięcia tych danych, których dalsze przechowywanie jest zbędne (tj. zbędne dla zabezpieczenia praw   
lub interesów beneficjenta lub wykonywania obowiązków statutowych   
fundacji rodzinnej).

## Na czym polega obowiązek należytej staranności i lojalności członka zarządu?

Członek zarząduprzy wykonywaniu swoich zadań obowiązków musi zachować tzw. należytą staranność i lojalność wobec fundacji rodzinnej.

Należyta staranność to przykładowo: profesjonalizm, wiedza, kompetencje, umiejętności.

Lojalność to brak podejmowania – bezpośrednio lub pośrednio przez członka zarządu wszelkich działań godzących w fundację rodzinną, jej cel statutowy,   
w interesy jej beneficjentów. Lojalność to również brak zgodyna działania innych członków zarządu, członków innych organów fundacji rodzinnej, jej pracowników na działania godzące w fundację rodzinną, jej cel statutowy, interesy   
jej beneficjentów.

Lojalność i należyta staranność to wymogi o charakterze bezwzględnie obowiązującym, z których członek zarządu nie powinien zostać zwolniony (np. przez inny organ).

## Na czym polega obowiązek zachowania w poufności?

Członek zarządumusi zachować w poufności informacje, które uzyskał w związku z pełnioną funkcją. Obowiązek zachowania w poufności nie dotyczy tych informacji, które mają charakter ogólnodostępny, powszechnie znany czy upubliczniony.

Członek zarządu może zostać zwolniony z zachowania w poufności informacji uzyskanych w związku z pełnioną przez niego funkcją przez umocowane ku temu określone podmioty lub organy (np. sądy czy organy kontroli).

Z obowiązku zachowania w poufności członek zarządu nie powinien zostać zwolniony na mocy, określonych wewnętrznych rozstrzygnięć podejmowanych przez odpowiednie organy fundacji rodzinnej.

Ważne!

Obowiązek zachowania w poufności zawsze dotyczyć będzie danych osobowych beneficjentów fundacji rodzinnej.

## Na czym polega obowiązek braku ujawniania tajemnic fundacji rodzinnej?

Członek zarządu nie może ujawniać tajemnic fundacji rodzinnej zarówno w trakcie wykonywania swojego mandatu, jak i po jego wygaśnięciu.

Tajemnice fundacji rodzinnej to przykładowo:

1. informacje dotyczące polityki inwestycyjnej fundacji rodzinnej;
2. informacje dotyczące polityki gospodarczej fundacji rodzinnej;
3. informacje dotyczące kwestii organizacyjnych;
4. informacje dotyczące beneficjentów fundacji rodzinnej.

Ważne!

Informacje, które mają mieć charakter tajemnicy, nie mogą być powszechnie znane, łatwo dostępne, a fundacja rodzinna (jako podmiot uprawniony   
do korzystania z tych informacji) musi podjąć działania mające na celu utrzymanie, czy też zachowanie tych informacji w poufności.

## Z ilu osób może składać się zarząd?

Zarząd fundacji rodzinnej składa się z jednego albo większej liczby członków. O tym czy zarząd będzie się składać z jednego, czy większej liczby członków, rozstrzyga statut. W przypadku zarządu wieloosobowego statut może określać liczbę członków zarządu poprzez konkretne wskazanie (np. zarząd liczy 3 członków) lub poprzez wskazanie „widełkowe” (np. zarząd liczy od 3 do 5 członków). Przy wskazaniu „widełkowym” statut fundacji rodzinnej winien również wskazywać na podmiot albo organ uprawniony do ustalenia „konkretnej” liczby członków zarządu.

## Kto może być członkiem zarządu fundacji rodzinnej?

Członkiem zarządu może być tylko osoba fizyczna mająca pełną zdolność   
do czynności prawnych.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Członkiem zarządu może być 40-latek.  2) Członkiem zarządu nie może być 12-latek.  3) Członkiem zarządu nie może być 40-latek, który został ubezwłasnowolniony. |

Członkiem zarządu nie może być osoba skazana prawomocnie za określone przestępstwa wynikające z Kodeksu karnego. Zakaz pełnienia funkcji w zarządzie   
z tytułu skazania za określone przestępstwa jest zakazem ograniczonym czasowo. Zakaz ten ustaje z upływem piątego roku liczonego od dnia uprawomocnienia się wyroku skazującego. Skrócenie powyższego okresu może nastąpić w oparciu o tzw. zatarcie skazania.

## Jak prowadzi się sprawy fundacji rodzinnej przy zarządzie wieloosobowym?

W przypadku zarządu wieloosobowego zasadą jest, że wszyscy członkowie zarządu są zarówno zobowiązani jak i uprawnieni do wspólnego prowadzenia spraw fundacji rodzinnej.

Zmiana tej zasady może zostać dokonana jedynie w oparciu o regulacje wynikające ze statutu.

Stąd, przykładowo, statut może wprowadzić zasadę samodzielności, czy też łącznego współdziałania kilku członków zarządu (kilku czyli nie wszystkich).

|  |
| --- |
| **Przykład**  Przy zarządzie pięcioosobowym statut będzie wskazywał na konieczność współdziałania co najmniej dwóch członków zarządu. |

Statut może wskazywać też na określony zakres spraw, który będzie wymagał współdziałania, z jednoczesnym wskazaniem spraw, które będzie można prowadzić w sposób samodzielny, lub też łączny, oparty na współdziałaniu kilku członków zarządu fundacji rodzinnej (kilku, czyli nie wszystkich).

## Jakie uprawnienia ma członek zarządu?

Prawo członka zarządu do reprezentacji rozciąga się na wszystkie czynności fundacji rodzinnej o charakterze zewnętrznym (reprezentacja czynna). Prawo to obejmuje zarówno czynności sądowe, jak i pozasądowe.

Czynności sądowe dotyczą reprezentacji fundacji rodzinnej zarówno przed sądami powszechnymi, jak i administracyjnymi. Czynności pozasądowe mogą dotyczyć czynności dokonywanych przez fundację rodzinną zarówno w stosunkach prywatno- jak i publicznoprawnych.

Co istotne, prawa członka zarządu do reprezentowania fundacji rodzinnej nie można ograniczyć ze skutkiem prawnym wobec osób trzecich.

## Kto reprezentuje fundację rodzinną przy zarządzie wieloosobowym?

W przypadku zarządu wieloosobowego zasadą jest, że fundację rodzinną reprezentuje dwóch członków zarządu działających łącznie. Zasada ta może ulec zmianie na mocy regulacji wynikających ze statutu.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Statut może wprowadzić:  1) zasadę reprezentacji samodzielnej sprawowanej przez każdego z członków zarządu lub  2) zasadę reprezentacji samodzielnej przypisanej do kompetencji prezesa  zarządu, z jednoczesnym zachowaniem reprezentacji łącznej dla pozostałych członków zarządu. |

Statut może też wskazywać na określony zakres spraw, który będzie wymagał łącznego współdziałania członków zarządu fundacji rodzinnej.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Statut może zawierać regulacje wskazujące na to, że do zbywania i nabywania nieruchomości wymagane jest współdziałanie dwóch członków zarządu  fundacji rodzinnej. |

Reprezentacja bierna fundacji rodzinnej dotyczy przyjmowania przez zarząd określonych oświadczeń woli, tj. oświadczeń składanych fundacji rodzinnej przez podmioty trzecie (reprezentacja bierna nie dotyczy składania przez fundację rodzinną oświadczeń woli na zewnątrz).

W przypadku reprezentacji biernej, zarówno oświadczenia składane fundacji rodzinnej, jak i doręczenia pism adresowanych na fundację rodzinną, mogą być dokonywane wobec jednego członka zarządu (są one w tym przypadku skuteczne, gdyż nie mają tu zastosowania zasady reprezentacji obowiązujące w danej   
fundacji rodzinnej).

Zasada dotycząca oświadczenia lub doręczenia złożonego wobec jednego członka zarządu, nie może zostać skutecznie zmodyfikowana na mocy wewnętrznych regulacji fundacji rodzinnej, tj. na mocy zapisów jej statutu.

## Kiedy istnieje obowiązek składania podpisów pod dokumentem przez wszystkich członków zarządu?

Regułą jest składanie podpisów pod dokumentem wystawionym przez fundację rodzinną zgodnie z zasadą reprezentacji. Wyjątek to obowiązek złożenia podpisów przez wszystkich członków zarządu fundacji rodzinnej, gdy będzie to wynikało   
z ustawy lub statutu.

## Kto może powołać zarząd fundacji rodzinnej?

Prawo do powołania i odwołania zarządu przysługuje fundatorowi.

W przypadku jego śmierci prawo do powołania zarządu przysługiwać będzie radzie nadzorczej (o ile została ustanowiona).

W przypadku śmierci fundatora i braku ustanowienia rady nadzorczej prawo do powołania i odwołania zarządu przysługiwać będzie zgromadzeniu beneficjentów.

W przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej w testamencie, fundator powinien w nim (tj. w testamencie) określić osoby, które zostaną powołane do pełnienia funkcji członka zarządu fundacji rodzinnej.

Określenie powinno wskazywać zarówno na same osoby, jak i na przypisaną im rolę w zarządzie.

## Czy członek zarządu może być powoływany na kolejne kadencje?

Członek zarządu może być powołany na kolejne kadencje. Oznacza to, że po upływie jednej kadencji członek zarządu może zostać powołany na kolejną kadencję (jak i kolejne następujące po sobie kadencje).

## Kiedy wygasa mandat członka zarządu?

Mandat członka zarządu wygasa z chwilą:

1. upływu kadencji, na jaką został powołany (por. [kadencja członka zarządu](#_Ile_wynosi_kadencja));
2. śmierci członka zarządu;
3. rezygnacji – członek zarządu może złożyć rezygnację z pełnionej funkcji   
   w każdym czasie (niezależnie od okresu kadencji).

Rezygnacja to czynność jednostronna, podejmowana bez dodatkowych rozstrzygnięć. Może nastąpić w dniu złożenia oświadczenia lub też w dniu (terminie) wskazanym w jego treści.

|  |
| --- |
| **Przykład**  1) Oświadczenie z dnia 21.04.2023 r. może wskazywać na to, że z dniem 21.04.2023 r. członek zarządu składa rezygnację z pełnionej funkcji w zarządzie.  2) Oświadczenie z dnia 21.04.2023 r. może wskazywać na to, że z dniem 30.04.2023 r. członek zarządu składa rezygnację z pełnionej funkcji w zarządzie. |

Odwołanie może zostać dokonane w każdym czasie (tj. niezależnie od okresu kadencji). Odwołanie to jednostronna czynność prawna, dokonana przez umocowane ku temu organy lub podmioty, nie wymaga dla swej ważności zgody odwoływanego (w tym przypadku członka zarządu).

Ważne!

Statut fundacji rodzinnej może zawierać regulacje ograniczające swobodę odwołania członka zarządu.Statut może np. uzależniać możność odwołania członka zarządu od zaistnienia tzw. ważnych powodów.Ważne powody mogą dotyczyć zarówno samej fundacji rodzinnej, jej działalności, beneficjentów, jak i samego członka zarządu.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Powody dotyczące fundacji rodzinnej, jej działalności, beneficjentów to: utrata zaufania do członka zarządu, działanie na szkodę fundacji rodzinnej, niedochowanie lojalności wobec fundacji rodzinnej, ujawnienie tajemnic fundacji rodzinnej. |

|  |
| --- |
| **Przykład**  Powody dotyczące członka zarządu to: stan chorobowy uniemożliwiający wykonywanie obowiązków, wyjazd za granicę, który uniemożliwia wypełnianie obowiązków, utrata kwalifikacji lub uprawnień wymaganych do pełnienia funkcji w zarządzie fundacji rodzinnej. |

## Jakie prawa i obowiązki ma były członek zarządu?

Były członek zarządu fundacji rodzinnej jest zobowiązany i uprawniony do złożenia wyjaśnień w toku przygotowania sprawozdania finansowego obejmującego okres pełnienia przez niego funkcji w zarządzie fundacji rodzinnej.

Były członek zarządu jest zobowiązany i uprawniony do uczestnictwa (udziału)   
w zgromadzeniu beneficjentów zatwierdzającym sprawozdanie finansowe.

Zgromadzenie beneficjentów, może zmienić powyższe zasady. W tym celu zgromadzenie beneficjentów musi podjąć stosowną uchwałę, mocą, której były członek zarządu nie będzie np. zobowiązany i uprawniony do udziału   
w zgromadzeniu beneficjentów zatwierdzającym rzeczone sprawozdanie.

Były członek zarządu – chodzi tu o każdego byłego członka zarządu, tj. np. zarówno o członka zarządu, który złożył rezygnację jak i o tego, który został odwołany.

## Jakie wynagrodzenie lub świadczenia przysługują członkowi zarządu?

Członek zarządu fundacji rodzinnej może z tytułu pełnienia funkcji otrzymywać wynagrodzenie. Zwrot „może” oznacza, że jest to uprawnienie o charakterze fakultatywnym. W przypadku gdy nie umówiono się w sprawie wynagrodzenia   
i jego wysokości, członek zarządu pełni swoją funkcję nieodpłatnie.

Członkowi zarządu przysługuje również zwrot kosztów związanych z udziałem   
w pracach tego organu.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Członkowi zarządu może przysługiwać zwrot kosztów podróży służbowych lub też zwrot kosztów z tytułu wykorzystywania samochodu prywatnego, o ile – rzecz jasna  –  koszty te będą związane ze sprawowaną przez niego funkcją. |

## Kto reprezentuje fundację rodzinną przy zawarciu umowy albo w sporze z członkiem zarządu?

Do zawierania umów z członkiem zarządu umocowana jest rada nadzorcza. Oznacza to, że uprawnień tych nie będzie mógł realizować jeden członek tego organu (np. przewodniczący rady nadzorczej).

W przypadku braku rady nadzorczej do zawarcia umowy z członkiem zarządu fundacji rodzinnej uprawniony będzie pełnomocnik powołany uchwałą zgromadzenia beneficjentów.

Podobna sytuacja wystąpi w przypadku sporu fundacji rodzinnej z jej członkiem zarządu. W tym przypadku fundację rodzinną będzie reprezentowała rada nadzorcza, a w przypadku jej braku – pełnomocnik powołany uchwałą zgromadzenia wspólników.

Statut fundacji rodzinnej nie może w tym względzie zawierać odmiennych   
od ustawowo wskazanych rozwiązań, tj. np. nie może przyznać tego typu kompetencji innym organom.

Pojęcie sporu może obejmować zarówno spór sądowy jak i pozasądowy.

Pojęcie sporu może obejmować wszystkie sytuacje wskazujące na określoną rozbieżność (sporność) interesów fundacji rodzinnej i jej członka zarządu.

Autor: Natalia Fiedeń, prawnik

## Czym zajmuje się rada nadzorcza w fundacji rodzinnej?

Zadaniem rady nadzorczej jest sprawowanie nadzoru nad działalnością zarządu. Sprawdza, czy zarząd działa zgodnie z prawem oraz aktami obowiązującymi   
w fundacji rodzinnej (przede wszystkim statutem). Może żądać od zarządu i innych obowiązanych osób (np. pełnomocników) przedstawienia jej różnych informacji, dokumentów, sprawozdań i wyjaśnień dotyczących działalności fundacji rodzinnej. Zarząd i osoby obowiązane mają na to czas maksymalnie dwóch tygodni   
od zgłoszenia żądania, ale rada nadzorcza może wskazać dłuższy termin.

Rada nadzorcza jest też umocowana do reprezentowania fundacji rodzinnej   
w przypadku sporu i zawierania umów z członkiem zarządu (por. [spory i umowy   
z członkiem zarządu](#_Kto_reprezentuje_fundację)).

Fundator może rozszerzyć w statucie uprawnienia rady nadzorczej.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundator zdecydował się zastrzec w statucie, że zbycie określonych ruchomości wniesionych do fundacji rodzinnej wymaga dodatkowej zgody rady nadzorczej. |

## W jaki sposób członek rady nadzorczej powinien wykonywać swoje obowiązki?

Podobnie jak członkowie zarządu, członkowie rady nadzorczej, wykonując swoje obowiązki, powinni dochować należytej staranności oraz postępować w sposób lojalny wobec fundacji rodzinnej. Powinni zatem pełnić swoją funkcję profesjonalnie, według ich najlepszej wiedzy, a także posiadać odpowiednie do tego kompetencje i umiejętności. Ponadto powinni zachować poufność w zakresie informacji, które uzyskali w związku z pełnioną przez nich funkcją. Nie mogą też ujawniać tajemnic fundacji rodzinnej. (por. [należyta staranność i lojalność członka zarządu](#_Na_czym_polega), [poufność](#_Na_czym_polega_1), [dochowanie tajemnic fundacji rodzinnej](#_Na_czym_polega_2))

## Z ilu osób może składać się rada nadzorcza?

Rada nadzorcza składa się z jednego albo większej liczby członków. Podobnie jak   
w przypadku zarządu, o liczbie członków rady nadzorczej rozstrzyga statut (por. [skład zarządu](#_Z_ilu_osób)).

## Kto może być członkiem rady nadzorczej?

Wobec członków rady nadzorczej Ustawa stawia podobnie wymagania, jak   
w przypadku członków zarządu (por. [kto może być członkiem zarządu](#_Kto_może_być)):

1. osoba fizyczna posiadająca pełną zdolność do czynności prawnych;
2. brak skazania prawomocnym wyrokiem za określone przestępstwa wynikające z Kodeksu karnego.

## Kto może powołać radę nadzorczą fundacji rodzinnej?

Prawo do powołania i odwołania rady nadzorczej przysługuje fundatorowi.   
W przypadku jego śmierci prawo do powołania rady nadzorczej przysługuje zgromadzeniu beneficjentów. W przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej   
w testamencie, fundator powinien określić w bun osoby, które zostaną powołane do pełnienia funkcji członka rady nadzorczej.

## Czy członek rady nadzorczej może być powoływany na kolejne kadencje?

Tak. Członek rady nadzorczej może być powołany na kolejne kadencje. Co do zasady są to 5-letnie kadencje, jednak fundator może w statucie postanowić inaczej.

## Kiedy wygasa mandat członka rady nadzorczej?

Podobnie jak w przypadku członka zarządu (por. [wygaśnięcie mandatu członka zarządu](#_Kiedy_wygasa_mandat)), mandat członka rady nadzorczej wygasa z chwilą :

1. upływu kadencji, na jaką został powołany;
2. odwołania;
3. śmierci;
4. rezygnacji.

## Jakie wynagrodzenie lub świadczenia przysługuje członkowi rady nadzorczej?

Podobnie jak w przypadku członka zarządu, członek rady nadzorczej może otrzymywać wynagrodzenie z tytułu pełnienia swojej fundacji (por. [wynagrodzenie członka zarządu](#_Jakie_wynagrodzenie_lub)).

## Czy można być jednocześnie członkiem zarządu i członkiem rady nadzorczej?

Nie. Ustawa nie dopuszcza możliwości jednoczesnego pełnienia funkcji członka zarządu i członka rady nadzorczej. Umożliwienie łączenia obu tych funkcji można przyrównać do sytuacji, w której członek zarządu spółki kapitałowej pełniłby jednocześnie funkcje członka rady nadzorczej tej spółki i dokonywał kontroli oraz oceny własnych decyzji.

## Czy beneficjent jest automatycznie członkiem zgromadzenia beneficjentów?

Nie. Wskazanie danej osoby na liście beneficjentów nie uprawnia jej bycia członkiem zgromadzenia beneficjentów. To fundator powinien określić w statucie, którzy beneficjenci wchodzą w skład tego organu.

Oczywiście nic nie stoi na przeszkodzie, by wskazał, że wszyscy beneficjenci są członkami zgromadzenia beneficjentów. Warto jednak, by fundator dobrze przemyślał tę decyzję. Włączenie wszystkich beneficjentów do zgromadzenia beneficjentów może bowiem powodować praktyczne problemy   
w funkcjonowaniu tego organu. Beneficjentami mogą być przykładowo małoletni albo liczba beneficjentów może być tak duża, że podejmowanie decyzji będzie   
znacząco utrudnione.

Fundacja rodzinna często jest tworzona, gdy np. dzieci fundatora nie angażują się w zarządzanie rodzinnym majątkiem. Nie mają bowiem odpowiednich umiejętności albo po prostu mają inne zainteresowania. Dlatego też fundator ma możliwość dość swobodnego kształtowania grona beneficjentów, którzy będą zasiadać w zgromadzeniu beneficjentów i efektywnie wykonywać obowiązki  
 w tym organie.

## Czym zajmuje się zgromadzenie beneficjentów?

Zgromadzenie beneficjentów działa w przypadku wystąpienia okoliczności wymagających podjęcia decyzji przez beneficjentów, mających głównie zagwarantować ciągłość działalności fundacji rodzinnej.

Do zadań zgromadzenia beneficjentów należą przede wszystkim:

1. uzupełnianie składu poszczególnych organów fundacji rodzinnej (rady nadzorczej oraz zarządu, w przypadku gdy nie została ustanowiona rada nadzorcza);
2. udzielanie absolutorium członkom organów;
3. rozpatrzenie i zatwierdzanie sprawozdania finansowego;
4. podejmowanie uchwały w zakresie podziału lub pokrycia wyniku finansowego netto;
5. wybór firmy audytorskiej albo zespołu audytorów.

Zgromadzenie beneficjentów wykonuje również inne zadania przewidziane w przepisach lub statucie.

## Czy zgromadzenie beneficjentów ma takie uprawnienia jak zgromadzenie wspólników w spółce?

Nie. Zadaniem zgromadzenia beneficjentów jest podejmowanie uchwał w konkretnych, ściśle określonych w ustawie bądź statucie sprawach. Nie należy więc przypisywać mu kompetencji zgromadzenia wspólników czy walnego zgromadzenia w spółkach.

## Czy przewodniczący zwołuje posiedzenia zgromadzenia beneficjentów?

Co do zasady takie uprawnienie przysługuje zarządowi, chyba że w statucie fundator postanowił inaczej. Ustawa przewiduje jednak kilka wyjątków, kiedy to członkowie zgromadzenia beneficjentów sami mogą podjąć kroki w celu zwołania posiedzenia (por. [zwoływanie posiedzeń organu](#_Kto_zwołuje_posiedzenie)).

W przypadku zgromadzenia beneficjentów, w przeciwieństwie do pozostałych organów fundacji rodzinnej, nie jest konieczne zachowanie kworum. Zgromadzenie beneficjentów jest ważne bez względu na liczbę reprezentowanych na nim głosów. Statut może określić inne wymagania, z wyjątkiem podejmowania uchwał o powołaniu lub odwołaniu członków zarządu lub rady nadzorczej – wtedy konieczne jest uczestnictwo w posiedzeniu co najmniej połowy członków zgromadzenia beneficjentów.

# ODPOWIEDZIALNOŚĆ CYWILNOPRAWNA (ART. 75-76)

Autor: Aleksandra Krawczyk, adwokat

## Kto ponosi odpowiedzialność cywilnoprawną za szkodę wyrządzoną fundacji rodzinnej?

Odpowiedzialność za szkodę wyrządzoną fundacji rodzinnej ponosi członek zarządu, członek rady nadzorczej oraz likwidator. Odpowiedzialność dotyczy szkód wyrządzonych działaniem lub zaniechaniem danego członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora w czasie, w którym pełnili oni jedną z wymienionych funkcji. Odpowiedzialność może ponosić tylko osoba, która w momencie działania albo zaniechania była członkiem zarządu, rady nadzorczej albo likwidatorem. Nie ma znaczenia, czy taka osoba pełni swoją funkcję także w momencie, kiedy powstała szkoda.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Dana osoba była członkiem zarządu fundacji rodzinnej w dacie zawarcia danej umowy, a następnie zrezygnowała z funkcji, to i tak może ponieść odpowiedzialność, jeżeli okaże się przykładowo, że zawarcie tej umowy było sprzeczne z prawem i fundacja rodzinna poniosła z tego powodu szkodę. |

Z drugiej strony odpowiedzialności nie poniesie osoba, która jest członkiem zarządu, członkiem rady nadzorczej albo likwidatorem w dacie powstania szkody, jeżeli wyrządzenie tej szkody nie jest związane z żadnym działaniem ani zaniechaniem tej osoby.

Jeżeli kilka osób wyrządziło szkodę wspólnie, to odpowiadają one wobec fundacji rodzinnej solidarnie. Odpowiedzialność, o której tu mowa, ma charakter majątkowy – członek zarządu, członek rady nadzorczej oraz likwidator odpowiadają za szkodę całym swoim majątkiem prywatnym.

## Na czym polega naprawienie szkody?

Fundacja rodzinna, która poniosła szkodę, może wybrać, czy naprawienie szkody nastąpi przez przywrócenie stanu poprzedniego, czy przez zapłatę odpowiedniej sumy pieniężnej. Jedynie, gdyby przywrócenie stanu poprzedniego było niemożliwe albo gdyby pociągało za sobą dla członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora nadmierne trudności lub koszty, mogą się oni ograniczyć do zapłaty. W każdym przypadku naprawienie szkody obejmuje straty, które rzeczywiście poniosła fundacja rodzinna (np. spalenie się nieruchomości będącej własnością fundacji rodzinnej), jak również korzyści, które mogłaby osiągnąć, gdyby nie wyrządzono jej szkody (np. utracone dochody z niezawartej umowy najmu nieruchomości, która spłonęła).

## Wobec kogo ponosi się odpowiedzialność?

Członek zarządu, członek rady nadzorczej oraz likwidator ponoszą odpowiedzialność wyłącznie wobec konkretnej fundacji rodzinnej, w której sprawują swoją funkcję. To jedynie ta fundacja rodzinna może domagać się naprawienia szkody. Beneficjenci fundacji rodzinnej, fundator czy jakiekolwiek inne osoby nie mogą domagać się naprawienia szkody wyrządzonej fundacji rodzinnej w oparciu o omawiane przepisy. Na podstawie tych przepisów nie mogą oni również domagać się naprawienia szkody, którą członek zarządu, członek rady nadzorczej lub likwidator wyrządziliby konkretnie im, innymi słowy naprawienia szkody powstałej w ich majątku.

## W jakich sytuacjach ponosi się odpowiedzialność?

Członek zarządu, członek rady nadzorczej oraz likwidator ponoszą odpowiedzialność za szkodę, którą wyrządził swoim działaniem lub zaniechaniem sprzecznym z prawem lub postanowieniami statutu fundacji rodzinnej. Szkodę można więc wyrządzić działając w określony sposób, ale również nie działając, zachowując się biernie. Ten drugi przypadek będzie miał miejsce wtedy, gdy członek zarządu, członek rady nadzorczej lub likwidator powinni zachować się w określony sposób, ale tego nie robią.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Zarząd powinien wnieść pozew o zapłatę przeciwko dłużnikowi fundacji rodzinnej, ale nie wnosi go, upływa termin przedawnienia i fundacja rodzinna nie może już domagać się zapłaty od swojego dłużnika. |

Poniesienie odpowiedzialności jest uzależnione od tego, czy działanie lub zaniechanie członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora było sprzeczne z prawem lub postanowieniami statutu. Sprzeczność z prawem rozumie się bardzo szeroko. Chodzi tu o sprzeczność z przepisami ustawy o fundacji rodzinnej, np. w przypadku członka zarządu może to być niedołożenie należytej staranności przy wykonywaniu obowiązków, postępowanie w sposób nielojalny wobec fundacji rodzinnej, niezachowanie poufności informacji uzyskanych w związku z pełnioną funkcją.

O sprzeczności z prawem może jednak świadczyć także naruszenie przepisów innych ustaw, np. Kodeksu cywilnego czy Kodeksu karnego. Sprzeczność z prawem może też polegać na naruszeniu przepisów prawa administracyjnego lub podatkowego.

Natomiast sprzeczność działania lub zaniechania członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora z postanowieniami statutu polega na tym, że takie działanie lub zaniechanie narusza konkretne postanowienia statutu konkretnej fundacji rodzinnej, w której te osoby pełnią swoje funkcje.

Wystarczy, żeby działanie albo zaniechanie było sprzeczne z prawem albo z postanowieniami statutu, nie ma konieczności wykazania, że doszło do naruszenia obydwu. W postępowaniu sądowym przeciwko członkowi zarządu, członkowi rady nadzorczej lub likwidatorowi to fundacja rodzinna, jako powód, ma obowiązek wykazania (ciężar dowodu), że działanie lub zaniechanie konkretnej osoby było sprzeczne z prawem lub postanowieniami statutu fundacji rodzinnej oraz że skutkiem tego działania lub zaniechania było powstanie szkody. Fundacja rodzinna musi też wykazać, co to za szkoda i jaka jest jej wartość. Fundacja rodzinna nie musi natomiast przedstawić dowodów na to, że działanie lub zaniechanie członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora było zawinione – w tym przypadku ciężar dowodu spoczywa na pozwanym.

## Jak zwolnić się od odpowiedzialności?

Członek zarządu, członek rady nadzorczej oraz likwidator mogą zwolnić się z odpowiedzialności wobec fundacji rodzinnej wykazując, że:

1. nie dopuścił się zarzucanego mu działania bądź zaniechania;
2. nie spoczywał na nim obowiązek podjęcia określonego działania, a więc niepodjęcie tego działania (zaniechanie) nie może być kwestionowane;
3. działanie albo zaniechanie nie było sprzeczne z prawem ani z postanowieniami statutu;
4. fundacja rodzinna nie poniosła szkody;
5. nawet jeżeli fundacja rodzinna poniosła szkodę, to szkoda ta nie powstała wskutek działania albo zaniechania członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora (brak związku przyczynowo skutkowego);
6. działanie albo zaniechanie członka zarządu, członka rady nadzorczej lub  likwidatora nie było zawinione (brak winy).

W ewentualnym postępowaniu sądowym z powództwa fundacji rodzinnej przeciwko członkowi zarządu, członkowi rady nadzorczej lub likwidatorowi pozwany podejmuje obronę opisaną w punktach 1-5 wtedy, gdy wcześniej fundacja rodzinna przedstawi dowody na to, że doszło do określonego działania albo zaniechania, było ono sprzeczne z prawem lub postanowieniami statutu, spowodowało szkodę itd. Pozwany powinien niejako zwalczyć te dowody. Natomiast obrona opisana w punkcie 6 to wyłącznie rola pozwanego członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora – to on musi wykazać, że nie ponosi winy, i dopiero jeżeli to zrobi, ciężar dowodu przejdzie na fundację rodzinną, tzn. fundacja rodzinna będzie musiała wykazać, że działanie lub zaniechanie członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora było jednak zawinione.

## Czy business judgement rule pozwala uniknąć odpowiedzialności?

Chcąc zwolnić się z odpowiedzialności, członek zarządu, członek rady nadzorczej lub likwidator może wykazać w szczególności, że postępował w sposób lojalny wobec fundacji rodzinnej i działał w granicach uzasadnionego ryzyka gospodarczego (tzw. business judgement rule).

Chodzi tu o pokazanie, że podejmując daną decyzję (o działaniu albo zaniechaniu) członek zarządu, członek rady nadzorczej lub likwidator miał na uwadze najlepszy interes fundacji rodzinnej, a nie interesy swój czy innych osób. Co więcej, to zachowanie nie było nadmiernie ryzykowne i zawierało się w zwykłym ryzyku, jakie ponosi osoba zasiadająca w organach fundacji rodzinnej. W tym zakresie należy wykazać, że decyzja członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora została oparta na podstawie informacji, analiz i opinii, które muszą być w danych okolicznościach uwzględnione przy dokonywaniu starannej oceny.

Ważne!

Ocena zachowania członka zarządu, członka rady nadzorczej lub likwidatora może być dokonywana wyłącznie z uwzględnieniem tych informacji i okoliczności, które były znane i dostępne w momencie podejmowania przez niego określonej decyzji (ocena ex ante). Nie jest dopuszczalne ocenianie z perspektywy tej wiedzy, którą fundacja rodzinna uzyskała później, a więc kiedy decyzja została już podjęta i była w trakcie realizacji, w tym z uwzględnieniem zdarzeń, których w ogóle nie można było przewidzieć, jak wojna czy załamanie rynku (ocena ex post). Chodzi tu w uproszczeniu o to, żeby członkowie zarządu, członkowie rady nadzorczej lub likwidatorzy nie bali się podejmowania nawet trudnych decyzji – jeżeli są to decyzje dobrze przemyślane i w interesie fundacji rodzinnej – z tej tylko przyczyny, że decyzja może okazać się (rynkowo) nietrafiona i przez to w przyszłości będą musieli ponieść odpowiedzialność.

## Jak wygląda odpowiedzialność kilku osób za wyrządzenie szkody fundacji rodzinnej?

Jeżeli szkodę w majątku fundacji rodzinnej wyrządziło kilka osób wspólnie, to osoby te odpowiadają wobec fundacji rodzinnej solidarnie. Odpowiedzialność kilku osób może powstać zwłaszcza wtedy, gdy zarząd lub rada nadzorcza są kilkuosobowe. W takim przypadku co do zasady każdy członek wieloosobowego organu ponosi odpowiedzialność za szkodę. Ponoszenie odpowiedzialności w sposób „solidarny” oznacza, że to fundacja rodzinna może zdecydować, czy chce domagać się naprawienia szkody od wszystkich osób odpowiadających za szkodę, niektórych z tych osób albo tylko jednej z nich.

Fundacja rodzinna może podjąć decyzję w tym zakresie opierając się przede wszystkim na tym, czy dana osoba odpowiedzialna za szkodę jest wypłacalna (posiada wystarczający majątek, żeby móc zapłacić odszkodowanie) oraz jakie są szanse ewentualnej egzekucji z majątku takiej osoby (przykładowo, czy jej majątek znajduje się w Polsce, czy zagranicą, czy są to łatwe do sprzedania akcje notowane na giełdzie, czy raczej współwłasność nieruchomości o niskiej szansie zbycia).

Jeżeli nie wszystkie osoby odpowiedzialne za szkodę wobec fundacji rodzinnej naprawią tę szkodę, to te, które szkodę naprawiły, mogą domagać się zwrotu odpowiedniej części odszkodowania od pozostałych osób ponoszących odpowiedzialność. Część, jakiej można się domagać, wylicza się zależnie od okoliczności, a zwłaszcza od winy danej osoby oraz od stopnia, w jakim przyczyniła się do powstania szkody. Jeżeli kilka osób ponosi winę w takim samym stopniu, ich odpowiedzialność rozłoży się na nie po równo.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Zarząd fundacji rodzinnej składał się z trzech osób. Wskutek działania zarządu fundacja rodzinna poniosła szkodę majątkową. Okoliczności wskazują na to, że trzej członkowie zarządu wspólnie wyrządzili szkodę i w takim samym stopniu przyczynili się do jej wyrządzenia, a zwłaszcza ponoszą za to winę. Mimo to, fundacja rodzinna pozwała tylko jednego z nich o zapłatę odszkodowania w kwocie 90 000 zł. Fundacja rodzinna uznała, że jest to najbardziej majętny członek zarządu, a ponadto nie jest on pieniaczem i nie będzie zaciekle walczyć w sądzie. Członek zarządu przegrał sprawę i faktycznie szybko zapłacił fundacji rodzinnej odszkodowanie. Po zapłacie może domagać się zwrotu części odszkodowania od pozostałych członków zarządu, tzn. po 30 000 zł od każdego z nich. Jeżeli nie zapłacą polubownie, to będzie on musiał wykazać w sądzie, że każdy z członków zarządu ponosi winę w równym stopniu i że pozostałe okoliczności sprawy także wskazują na to, że odpowiedzialność powinna się rozłożyć po równo na każdego z członków zarządu. |

## W jakim terminie przedawnia się roszczenie o naprawienie szkody wyrządzonej fundacji rodzinnej?

Roszczenie o naprawienie szkody w stosunku do członka zarządu, członka rady nadzorczej oraz likwidatora przedawnia się na zasadach obowiązujących w przypadku czynów niedozwolonych. Fundacja rodzinna może więc domagać się naprawienia szkody w terminie trzech lat od dnia, w którym dowiedziała się albo przy zachowaniu należytej staranności mogła się dowiedzieć o szkodzie i o osobie obowiązanej do jej naprawienia. Termin ten nie może być przy tym dłuższy niż 10 lat od dnia, w którym nastąpiło zdarzenie wywołujące szkodę. Jeżeli jednak szkoda wynikła z przestępstwa, to fundacja rodzinna można domagać się jej naprawienia aż przez 20 lat od dnia popełnienia przestępstwa bez względu na to, kiedy fundacja rodzinna dowiedziała się o szkodzie i o osobie obowiązanej do jej naprawienia.

## Jakie są koszty i opłaty w postępowaniu o naprawienie szkody wyrządzonej fundacji rodzinnej?

Jeżeli osoba odpowiedzialna za szkodę wobec fundacji rodzinnej nie naprawi szkody dobrowolnie, fundacja rodzinna może wnieść do sądu cywilnego powództwo o naprawienie szkody, w tym poprzez zapłatę odszkodowania. Opłata od takiego powództwa jest zależna od wartości przedmiotu sporu, a więc zwykle od wysokości odszkodowania. Wynosi ona od 30 do 1 000 zł w razie odszkodowań w wysokości do 20 000 zł albo 5% wartości odszkodowania w przypadku kwot wyższych niż 20 000 zł.

Dodatkowe koszty w takim postępowaniu to przede wszystkim koszty zastępstwa procesowego przez adwokata (wysokość zależna od wartości odszkodowania), koszty stawiennictwa świadków na rozprawę czy koszty powołania biegłego do wydania opinii w sprawie.

# AUDYT (ART. 77-81)

Autor: Katarzyna Skrzek, radca prawny

## Na czym polega audyt fundacji rodzinnej?

Audyt polega na ocenie zarządzania aktywami fundacji rodzinnej, zaciągania i spełniania zobowiązań oraz zobowiązań publicznoprawnych. Pod uwagę bierze się prawidłowość, rzetelność oraz zgodność z prawem, celem oraz dokumentami fundacji rodzinnej działań organów fundacji rodzinnej.

## Kto przeprowadza audyt?

Audyt jest przeprowadzany przez firmę audytorską w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 11 maja 2017 r. o biegłych rewidentach, firmach audytorskich oraz nadzorze publicznym albo zespół audytorów. Zespół audytorów mogą tworzyć biegły rewident, doradca podatkowy, adwokat lub radca prawny.

Audytorem nie może być osoba, która w okresie objętym audytem i w jego trakcie:

1. jest zależna od danej fundacji rodzinnej;
2. brała lub bierze udział w procesie podejmowania decyzji przez fundację rodzinną;
3. świadczyła lub świadczy czynności rewizji finansowej lub doradztwa na rzecz fundacji rodzinnej.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Audytorem nie może być pracownik zatrudniony w fundacji rodzinnej ani pełnomocnik procesowy fundacji rodzinnej. |

## Kto wyznacza audytorów?

Audytorów wyznacza zgromadzenie beneficjentów.

## Jak często przeprowadza się audyt?

Co do zasady audyt przeprowadza się co najmniej raz na cztery lata.

Wyjątkiem jest przypadek, gdy sprawozdanie finansowe fundacji rodzinnej podlega badaniu zgodnie z ustawą z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości. W takim przypadku audyt przeprowadza się corocznie przed zatwierdzeniem tego sprawozdania finansowego.

## Do jakich dokumentów mają dostęp audytorzy?

Audytorzy mają dostęp do wszystkich dokumentów fundacji rodzinnej, w tym listy beneficjentów. O udostępnienie dokumentów audytorzy zwracają się do zarządu.

## W jaki sposób przedstawia się wyniki audytu?

Wyniki audytu są przedstawiane w raporcie. Raport przekazuje się zarządowi. Zarząd z kolei przedstawia raport radzie nadzorczej, a jeśli jej nie ma ‒ zgromadzeniu beneficjentów. Przedstawienie raportu powinno nastąpić na najbliższym posiedzeniu.

# KONTROLA SĄDOWA I OBOWIĄZEK INFORMACYJNY (ART. 82-84)

Autorzy: Katarzyna Skrzek, radca prawny i Bartosz Grzesiowski, radca prawny

## Czy można uchylić uchwałę organu fundacji rodzinnej?

Tak. Jeśli uchwała jest sprzeczna ze statutem lub celem fundacji rodzinnej, można ją uchylić. W takim przypadku należy złożyć pozew do sądu przeciwko fundacji rodzinnej. Uprawnienie do złożenia pozwu mają jedynie fundator, beneficjent lub członek organu fundacji rodzinnej.

Pozew należy wnieść w terminie miesiąca od otrzymania wiadomości o uchwale, którą chce się uchylić, nie później jednak niż w terminie sześciu miesięcy od dnia podjęcia tej uchwały.

## Czy można stwierdzić nieważność uchwały organu fundacji rodzinnej?

Tak. Jeśli uchwała jest sprzeczna z ustawą (każdą ustawą, nie tylko ustawą o fundacji rodzinnej), można stwierdzić jej nieważność. Należy w tym celu złożyć pozew do sądu przeciwko fundacji rodzinnej. Uprawnienie do złożenia pozwu mają jedynie fundator, beneficjent lub członek organu fundacji rodzinnej. Wytaczając powództwo o stwierdzenie nieważności uchwały nie stosuje się przepisu o ustaleniu istnienia bądź nieistnienia prawa, o którym mowa w art. 189 Kodeksu postępowania cywilnego.

Pozew należy wnieść w terminie sześciu miesięcy od dnia, w którym uprawniony powziął wiadomość o uchwale, nie później jednak niż z upływem dwóch lat od dnia podjęcia tej uchwały.

## Jakie obowiązki informacyjne ma fundacja rodzinna wobec Krajowej Administracji Skarbowej?

Fundacja rodzinna w szczególności ma obowiązek przekazać organom Krajowej Administracji Skarbowej:

1. dane zawarte na liście beneficjentów;
2. spis mienia;
3. informacje o świadczeniach lub mieniu przekazanym w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, w tym ich rodzaju, wysokości świadczeń lub wartości mienia, terminie i sposobie spełnienia świadczeń lub przekazaniu mienia.

Informacje przekazuje się na żądanie organu Krajowej Administracji Skarbowej. W żądaniu określa się okres, za jaki informacje mają być przekazane.

Termin na przekazanie informacji nie może być krótszy niż 14 dni od dnia doręczenia fundacji rodzinnej żądania.

Oprócz powyższego obowiązku informacyjnego, przewidzianego wyłącznie dla fundacji rodzinnej, fundacja rodzinna realizuje również inne obowiązki wobec organów Krajowej Administracji Skarbowej, określone w przepisach prawa podatkowego.

# ROZWIĄZANIE I LIKWIDACJA FUNDACJI RODZINNEJ (ART. 85-109)

Autorzy: dr Marta Kosmowska i Bartosz Groele, adwokat

## Jakie są przyczyny rozwiązania fundacji rodzinnej?

Fundacja rodzinna co do zasady powinna być tworzona na wiele lat tak, aby po śmierci fundatora realizować wyznaczone przez niego cele. Mogą, jednakże zaistnieć okoliczności uzasadniające konieczność wcześniejszego rozwiązania i likwidacji fundacji rodzinnej. Przyczyny rozwiązania fundacji rodzinnej różnią się w zależności od tego, czy fundacja rodzinna jest w fazie organizacji, czy została skutecznie ustanowiona.

Fundacja rodzinna w organizacji ulega rozwiązaniu, w przypadku, gdy:

1. nie została zgłoszona do rejestru fundacji rodzinnych w terminie sześciu miesięcy od dnia sporządzenia aktu założycielskiego albo ogłoszenia testamentu albo
2. postanowienie sądu rejestrowego odmawiające zarejestrowania stało się prawomocne.

Z kolei fundacja rodzinna ulega rozwiązaniu, w przypadku gdy:

1. zaszły okoliczności wskazane w statucie fundacji rodzinnej, w szczególności:
   * upłynął okres, na jaki fundacja rodzinna została powołana,
   * zrealizowany został cel fundacji rodzinnej,
   * brak jest możliwości dalszej realizacji celu fundacji rodzinnej lub jego realizacja wiąże się z nadmiernymi trudnościami, a usunięcie przeszkód nie może nastąpić bez konieczności poniesienia niewspółmiernie wysokich kosztów;
2. jest zarządzana w sposób oczywiście sprzeczny z jej celem lub interesami beneficjentów;
3. z innych ważnych powodów kontynuowanie działalności fundacji rodzinnej jest niecelowe;
4. zakończone zostało postępowanie upadłościowe fundacji rodzinnej prowadzącej działalność gospodarczą;
5. zaszły następujące okoliczności:
   * oddalając wniosek o ogłoszenie upadłości albo umarzając postępowanie upadłościowe fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą, sąd upadłościowy stwierdzi, że zgromadzony w sprawie materiał daje podstawę do jej rozwiązania bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego,
   * oddalono wniosek o ogłoszenie upadłości albo umorzono postępowanie upadłościowe fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą z tego powodu, że jej majątek nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania,
   * wydano postanowienie o odstąpieniu od postępowania przymuszającego albo jego umorzeniu,
   * mimo wezwania sądu rejestrowego nie złożono rocznych sprawozdań finansowych za dwa kolejne lata obrotowe;
   * mimo dwukrotnego wezwania sądu rejestrowego nie zostały złożone wniosek o wpis do rejestru fundacji rodzinnych lub dokumenty, których złożenie jest obowiązkowe;
   * nie został wniesiony fundusz założycielski w terminie dwóch lat od wpisania do rejestru fundacji rodzinnych ‒ w przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej w testamencie.

## Czy każde naruszenie prowadzi do rozwiązania fundacji rodzinnej?

W przypadku stwierdzenia przez sąd, że fundacja rodzinna jest zarządzana w sposób oczywiście sprzeczny z jej celem lub interesami beneficjentów, istnieje możliwość usunięcia naruszeń, zanim dojdzie do rozwiązania fundacji rodzinnej. Sąd rejestrowy może bowiem wyznaczyć zarządowi fundacji rodzinnej odpowiedni termin na usunięcie naruszeń, pod rygorem zastosowania grzywny (art. 88 Ustawy). W tym zakresie zastosowanie znajdą przepisy Kodeksu postępowania cywilnego, z wyjątkiem przepisów dotyczących aresztu.

Sąd może wymierzyć grzywnę nie wyższą niż 15 000 zł, chyba że dwukrotne wymierzenie grzywny okazało się nieskuteczne (art. 4 ust. 3 Ustawy w zw. z art. 1052 Kodeksu postępowania cywilnego). Ogólna suma grzywien w tej samej sprawie nie może przewyższać 1 000 000 zł. W razie wykonania czynności przez dłużnika lub umorzenia postępowania, grzywny niezapłacone do tego czasu ulegają umorzeniu. Na postanowienie sądu w przedmiocie nałożenia grzywny przysługuje zażalenie (art. 4 ust. 3 Ustawy w zw. z art. 1055 Kodeksu postępowania cywilnego).

## Kto podejmuje decyzję o rozwiązaniu fundacji rodzinnej?

Fundacja rodzinna ulega rozwiązaniu na podstawie:

1. uchwały zarządu – w przypadku, gdy zaszły okoliczności wskazane w statucie fundacji rodzinnej;
2. jednomyślnej uchwały zgromadzenia beneficjentów – w przypadku, gdy z ważnych powodów kontynuowanie działalności fundacji rodzinnej jest niecelowe;
3. orzeczenia sądu rejestrowego (wydanego na wniosek beneficjenta albo z urzędu po przeprowadzeniu rozprawy):
   * w przypadku, gdy zaszły okoliczności wskazane w statucie fundacji rodzinnej,
   * w przypadku, gdy fundacja rodzinna jest zarządzana w sposób oczywiście sprzeczny z jej celem lub interesami beneficjentów,
   * w przypadku, gdy z innych ważnych powodów kontynuowanie działalności fundacji rodzinnej jest niecelowe.

Uchwała zarządu lub zgromadzenia beneficjentów o rozwiązaniu fundacji rodzinnej może być zaskarżona do sądu rejestrowego.

W sytuacji, gdy wymagana jest zgoda beneficjentów na rozwiązanie fundacji rodzinnej, wyrażenie zgody przez małoletniego beneficjenta wymaga zezwolenia sądu opiekuńczego.

## Jak rozpoczyna się proces likwidacji fundacji rodzinnej?

Zasadą jest, że fundacja rodzinna zostaje rozwiązana z chwilą wykreślenia z rejestru, po przeprowadzeniu likwidacji (wyjątkowo rozwiązanie fundacji rodzinnej następuje bez przeprowadzania likwidacji).

Otwarcie likwidacji następuje z dniem:

1. uprawomocnienia się orzeczenia sądu rejestrowego o rozwiązaniu fundacji rodzinnej albo
2. podjęcia przez zarząd albo zgromadzenie beneficjentów uchwały o rozwiązaniu fundacji rodzinnej.

Z chwilą otwarcia likwidacji do nazwy fundacji rodzinnej dodaje się oznaczenie „w likwidacji”. W czasie prowadzenia likwidacji fundacja rodzinna zachowuje osobowość prawną.

## Kiedy następuje likwidacja fundacji rodzinnej w organizacji?

Odmiennie kształtuje się obowiązek przeprowadzenia postępowania likwidacyjnego w przypadku fundacji rodzinnej w organizacji. Dokonywania ona jest w przypadku, gdy nie doszło do zgłoszenia fundacji rodzinnej do sądu rejestrowego w terminie sześciu miesięcy od dnia sporządzenia aktu założycielskiego albo ogłoszenia testamentu albo postanowienie sądu odmawiające rejestracji stało się prawomocne, a fundacja rodzinna w organizacji nie jest w stanie niezwłocznie zaspokoić w pełni wierzytelności beneficjentów i osób trzecich. Zatem w tych przypadkach, w których pełne zaspokojenie wierzytelności beneficjentów i osób trzecich jest możliwe niezwłocznie, postępowanie likwidacyjne nie musi być przeprowadzane.

Likwidacji dokonuje zarząd fundacji rodzinnej w organizacji, a jeśli fundacja rodzinna w organizacji nie ma zarządu, to wówczas fundator, zgromadzenie beneficjentów albo sąd rejestrowy ustanawia likwidatora albo likwidatorów.

W przypadku rozwiązania fundacji rodzinnej w organizacji, zarząd albo likwidator niezwłocznie usuwa dane osobowe przetwarzane przez fundację rodzinną w organizacji.

Do likwidacji fundacji rodzinnej w organizacji stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące likwidacji fundacji rodzinnej, w szczególności dotyczy to przepisów o odpowiedzialności likwidatorów, dokonywania ogłoszeń i innych czynności likwidacyjnych. Nie dotyczy to przepisów oczywiście sprzecznych z charakterem fundacji rodzinnej w organizacji wynikającym z braku ujawnienia takiej fundacji rodzinnej w rejestrze.

Fundacja rodzinna w organizacji ulega rozwiązaniu z dniem zatwierdzenia przez zgromadzenie beneficjentów sprawozdania likwidacyjnego. Regulacja powyższa wynika z charakteru fundacji rodzinnej w organizacji, która na tym etapie nie jest jeszcze wpisana do rejestru fundacji rodzinnych, stąd też nie mogłaby zostać rozwiązana z chwilą wykreślenia z rejestru fundacji rodzinnych. Do rozwiązania fundacji rodzinnej w organizacji nie dojdzie, gdy sprawozdanie likwidacyjne z jakichkolwiek przyczyn nie zostanie przez zgromadzenie beneficjentów zatwierdzone.

## Kto jest likwidatorem?

Likwidatorem fundacji rodzinnej jest jej członek zarządu albo osoba wyznaczona przez sąd rejestrowy. Sąd rejestrowy może wyznaczyć więcej niż jednego likwidatora.

Likwidatorzy prowadzą sprawy fundacji rodzinnej oraz reprezentują ją zgodnie ze sposobem określonym w:

1. statucie albo
2. uchwale zgromadzenia beneficjentów albo
3. orzeczeniu sądu rejestrowego.

Sąd rejestrowy może zmienić sposób reprezentacji fundacji rodzinnej w okresie likwidacji.

W stosunkach wewnętrznych likwidatorzy są obowiązani stosować się do uchwał zgromadzenia beneficjentów. Zasady tej nie stosuje się do likwidatorów wyznaczonych przez sąd rejestrowy.

Do likwidatorów zastosowanie mają przepisy dotyczące członków zarządu, w szczególności obowiązek dołożenia należytej staranności, obowiązek lojalności oraz obowiązek zachowania w poufności informacji uzyskanych w związku z pełnioną funkcją.

## Jak przebiega postępowanie likwidacyjne?

Od momentu podjęcia uchwały o rozwiązaniu fundacji rodzinnej bądź wydania orzeczenia przez sąd rejestrowy, likwidatorzy obowiązani są podejmować działania likwidacyjne. Czynności te można podzielić na trzy kategorie:

1. czynności otwierające likwidację;
2. właściwe czynności likwidacyjne;
3. czynności po zakończeniu likwidacji.

Czynności otwierające likwidację to:

1. zgłoszenie otwarcia likwidacji do sądu rejestrowego (Sądu Okręgowego w Piotrkowie Trybunalskim):
   * likwidator dokonuje zgłoszenianiezwłocznie po uprawomocnieniu się orzeczenia o rozwiązaniu fundacji rodzinnej przez sąd albo po powzięciu przez zarząd albo zgromadzenie beneficjentów uchwały o rozwiązaniu fundacji rodzinnej;
   * zgłoszenie powinno zawierać:
     + informację o rozwiązaniu fundacji rodzinnej,
     + informację o otwarciu likwidacji fundacji rodzinnej,
     + imiona i nazwiska likwidatorów oraz adresy likwidatorów albo adresy do doręczeń albo adresy do doręczeń elektronicznych,
     + sposób reprezentacji fundacji rodzinnej przez likwidatorów, również w przypadku, gdy nie nastąpiła zmiana w dotychczasowej reprezentacji (wszelkie zmiany sposobu reprezentacji fundacji rodzinnej podlegają zgłoszeniu do sądu rejestrowego) ‒ sposób reprezentacji będzie określony odpowiednio w: statucie, uchwale zgromadzenia beneficjentów albo orzeczeniu sądu (w zależności od podmiotu decydującego o rozwiązaniu fundacji rodzinnej); sąd rejestrowy będzie miał możliwość zmiany sposobu reprezentacji w okresie likwidacji,
     + zmianę nazwy fundacji rodzinnej poprzez dodanie określenia „w likwidacji”,
   * opłata za wpis wynosi 250 zł (art. 64b ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych);
2. ogłoszenie w Monitorze Sądowym i Gospodarczym o otwarciu likwidacji oraz wezwanie wierzycieli do zgłoszenia ich wierzytelności:
   * likwidator dokonuje ogłoszenia niezwłocznie po uprawomocnieniu się orzeczenia o rozwiązaniu fundacji rodzinnej przez sąd albo po powzięciu przez zarząd albo zgromadzenie beneficjentów uchwały o rozwiązaniu fundacji rodzinnej;
   * obligatoryjnym elementem ogłoszenia jest:
     + informacja o rozwiązaniu fundacji rodzinnej,
     + informacja o otwarciu likwidacji fundacji rodzinnej,
     + wezwanie wierzycieli do zgłoszenia ich wierzytelności oraz
     + informacja, że zgłoszenie wierzytelności powinno nastąpić w terminie jednego miesiąca od dnia ogłoszenia,
   * opłata za ogłoszenie w Monitorze Sądowym i Gospodarczym ustalana jest od ilości znaków (litery, cyfry, znaki przestankowe i odstępy między wyrazami) w wysokości 0,70 zł za jeden znak, nie mniej niż 60 zł za ogłoszenie; w razie użycia w ogłoszeniu szczególnej czcionki oraz dokonania podkreśleń i wytłuszczeń, opłatę zwiększa się o 30% (§ 6 Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z 13 maja 2014 r. w sprawie wydawania i rozpowszechniania Monitora Sądowego i Gospodarczego),
   * wzór formularza wniosku o publikację ogłoszenia w Monitorze Sądowym i Gospodarczymudostępniony jest w serwisie [www.gov.pl](http://www.gov.pl) ‒  
     <https://www.gov.pl/web/sprawiedliwosc/formularze-dotyczace-monitora-sadowego-i-gospodarczego>,
   * likwidator dokonuje publikacji ogłoszenia także w miejscu wskazanym w statucie fundacji rodzinnej, o ile statut określa dodatkowe miejsce publikacji ogłoszeń;
3. sporządzenie sprawozdania finansowego według stanu na dzień poprzedzający otwarcie likwidacji fundacji rodzinnej;
4. sporządzeniebilansu otwarcia likwidacji;

Należy zaznaczyć, że sprawozdanie finansowe na dzień poprzedzający likwidację fundacji rodzinnej i bilans otwarcia likwidacji to dwa odrębne dokumenty i likwidator nie może ograniczyć się do przygotowania jednego, wspólnego dokumentu.

1. przedłożenie bilansu i sprawozdania zgromadzeniu beneficjentów).

Faza druga ma zasadnicze znaczenie dla postępowania likwidacyjnego, a jej przebieg ma charakter otwarty i zależny jest od konkretnego przypadku. Obejmuje ona właściwe czynności likwidacyjne. Decyzja, jakie czynności należy podjąć w ramach właściwego postępowania likwidacyjnego, należy zasadniczo do likwidatorów. Obowiązkiem likwidatora jest zatem:

1. zakończenie bieżących interesów fundacji rodzinnej:
   * działania te powinny być uzasadnione racjonalną i prawidłową gospodarką fundacji rodzinnej; nie oznacza to zatem podejmowania działań w możliwie najszybszym terminie; zakończenie bieżących interesów powinno skutkować uzyskaniem najlepszego efektu gospodarczo - ekonomicznego i może pociągać za sobą konieczność podjęcia przez likwidatora nowych interesów;
2. ściągnięcie wierzytelności fundacji rodzinnej:
   * ściągnięciu podlegają zarówno wierzytelności wobec osób trzecich, jak również wobec podmiotów wewnętrznych fundacji rodzinnej (fundator, beneficjenci lub spadkobiercy fundatora),
   * likwidatorzy mogą wszczynać nowe postępowania celem ściągnięcia i wyegzekwowania wierzytelności; takie działania mogą pociągnąć za sobą konieczność podjęcia nowych interesów, np. zawarcia nowej umowy na obsługę prawną;
3. wypełnienia zobowiązań fundacji rodzinnej:
   * likwidator powinien podjąć działania mające na celu upłynnienie majątku fundacji rodzinnej,
   * nieruchomości może zbyć w drodze publicznej licytacji, a z wolnej ręki – jedynie na mocy uchwały zgromadzenia beneficjentów i po cenie nie niższej od ustalonej przez zgromadzenie beneficjentów;
4. złożenie zgromadzeniu beneficjentów sprawozdania ze swej działalności i sprawozdania finansowego po upływie każdego roku obrotowego:
   * w przypadku likwidacji trwającej dłużej niż rok, likwidatorzy obowiązani są po upływie każdego roku obrotowego sporządzić i złożyć zgromadzeniu beneficjentów sprawozdanie ze swojej działalności oraz sprawozdanie finansowe; rok obrotowy fundacji rodzinnej w likwidacji nie ulega zmianie;
5. zaspokojenie lub zabezpieczenia znanych fundacji rodzinnej wierzycieli:
   * wierzycielami fundacji rodzinnej mogą być podmioty zewnętrzne, ale także osoby, które są wewnętrznie związane z fundacją rodzinną, tj. fundator, beneficjenci lub spadkobiercy fundatora,
   * w sytuacji, gdy fundacja rodzinna ma wiedzę o istnieniu wierzyciela, lecz:
     + wierzyciel nie zgłosił swojej wierzytelności w wyznaczonym terminie likwidatorowi,
     + wierzytelność nie jest wymagalna,
     + wierzytelność jest sporna,
     + wierzyciel odmówił przyjęcia świadczenia lub

spełnienie wierzytelności nie jest możliwe z uwagi na odmowę wykonania przez wierzyciela stosownej czynności ‒ sumy potrzebne do zaspokojenia lub zabezpieczenia wierzycieli, likwidator obowiązany jest złożyć do depozytu sądowego,

* + tryb składania sum do depozytu sądowego został uregulowany w art. 692 i następne Kodeksu postępowania cywilnego,
  + natomiast wierzyciel, który nie zgłosi swojej wierzytelności w wyznaczonym przez likwidatora terminie i taka wierzytelność nie jest znana fundacji rodzinnej, może żądać zaspokojenia swoich należności jedynie z majątku fundacji rodzinnej jeszcze niepodzielonego; spóźniony wierzyciel nieznany fundacji rodzinnej, nie może żądać zabezpieczenia, choćby nawet istniał niepodzielony jeszcze majątek; nieujawnieni wierzyciele, co do zasady, mogą wystąpić z żądaniem zaspokojenia swoich wierzytelności jedynie w ciągu roku od dnia ogłoszenia o otwarciu likwidacji fundacji rodzinnej;

1. sporządzenie sprawozdania likwidacyjnego:
   * sprawozdaniem likwidacyjnym jest sprawozdanie finansowe na dzień poprzedzający wydanie majątku pozostałego po zaspokojeniu lub zabezpieczeniu wierzycieli;
2. zwołanie zgromadzenia beneficjentów w celu zatwierdzenia sprawozdania likwidacyjnego:
   * brak zatwierdzenia sprawozdania likwidacyjnego z powodu braku kworum, nie wstrzymuje dalszych działań likwidatorów, tj.: ogłoszenia w lokalu fundacji rodzinnej sprawozdania likwidacyjnego oraz złożenia wniosku wykreślenie fundacji rodzinnej z rejestru wraz ze sprawozdaniem likwidacyjnym,
   * brak zatwierdzenia sprawozdania likwidacyjnego z innych przyczyn niż brak kworum, powoduje, że postępowanie likwidacyjne nie ulega zakończeniu i wymaga kolejnego zgromadzenia beneficjentów mającego na celu zatwierdzenie sprawozdania likwidacyjnego; obowiązek zwołania kolejnego zgromadzenia beneficjentów spoczywa na likwidatorach;
3. wydanie pozostałego majątku fundacji rodzinnej:
   * przystąpienie do podziału majątku fundacji rodzinnej jest możliwe po zaspokojeniu lub zabezpieczeniu wierzycieli innych niż fundator, beneficjenci albo spadkobiercy fundatora,
   * pozostały po zaspokojeniu lub zabezpieczeniu majątek fundacji rodzinnej może zostać wydany dopiero po upływie roku od dnia ogłoszenia o otwarciu likwidacji i wezwania wierzycieli do zgłoszenia ich wierzytelności,
   * podmiotem uprawnionym do uzyskania pozostałego po rozwiązaniu fundacji rodzinnej majątku jest:
     + fundator ‒ jeżeli fundacja rodzinna jest rozwiązywana za życia fundatora, chyba że statut stanowi inaczej, w szczególności określa beneficjentów uprawnionych do mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej,
     + gdy fundacja rodzinna ma więcej niż jednego fundatora, podział mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej jest dokonywany proporcjonalnie do wartości mienia wniesionego przez fundatora, jego małżonka, zstępnych, wstępnych lub rodzeństwo, w stosunku do wartości mienia wniesionego przez wszystkich fundatorów, ich małżonków, zstępnych, wstępnych lub rodzeństwo, chyba że statut stanowi inaczej,
     + w przypadku, gdy do fundacji rodzinnej mienie wniósł wspólny zstępny, wstępny albo wniosło je rodzeństwo więcej niż jednego fundatora, mienie uważa się za wniesione przez wszystkich tych fundatorów w równych częściach, chyba że statut stanowi inaczej,
     + w przypadku śmierci fundatora i braku beneficjenta uprawnionego do otrzymania mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, mienie to przypada spadkobiercom fundatora.

Po wydaniu majątku fundacji rodzinnej następuje zakończenie likwidacji fundacji rodzinnej.

Ostatnia grupa obejmuje czynności po zakończeniu likwidacji, tj.:

1. ogłoszenie w lokalu fundacji rodzinnej sprawozdania likwidacyjnego;
2. złożenie wniosku o wykreślenie fundacji rodzinnejz rejestru fundacji rodzinnych wraz ze sprawozdaniem likwidacyjnym:
   * wraz z wnioskiem składa się do sądu rejestrowego sprawozdanie likwidacyjne,
   * opłata wynosi 250 zł (art. 64b ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych);
3. oddanie na przechowanie osobie wskazanej w statucie lub uchwale zgromadzenia beneficjentów ksiąg i dokumentów fundacji rodzinnej:
   * w braku takiego wskazania, przechowawcę wyznacza sąd rejestrowy,
   * z upoważnienia sądu rejestrowego beneficjenci i osoby mające w tym interes prawny mogą przeglądać księgi i dokumenty rozwiązanej fundacji rodzinnej;
4. zawiadomienie innych organów i instytucji:
   * krąg podmiotów, które należy zawiadomić o zakończeniu bytu fundacji rodzinnej zależny jest od konkretnego przypadku; najczęściej będą to organy podatkowe, organy prowadzące rejestry i ewidencje publiczne, instytucje finansowe, np.: GUS, urząd skarbowy, ZUS, bank.

Rozwiązanie fundacji rodzinnej następuje z chwilą wykreślenia fundacji rodzinnej z rejestru, tj. z dniem uprawomocnienia się orzeczenia sądu rejestrowego o wykreśleniu fundacji rodzinnej z rejestru.

Wykreślenie z rejestru kończy byt prawny fundacji rodzinnej.

## Kiedy następuje rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji?

Sąd rejestrowy może z urzędu wszcząć postępowanie o rozwiązanie fundacji rodzinnej wpisanej do rejestru fundacji rodzinnych, bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego, w przypadku, gdy:

1. oddalając wniosek o ogłoszenie upadłości albo umarzając postępowanie upadłościowe fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą, sąd upadłościowy stwierdzi, że zgromadzony w sprawie materiał daje podstawę do jej rozwiązania bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego;
2. oddalono wniosek o ogłoszenie upadłości albo umorzono postępowanie upadłościowe fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą z tego powodu, że jej majątek nie wystarcza na zaspokojenie kosztów postępowania;
3. wydano postanowienie o odstąpieniu od postępowania przymuszającego albo jego umorzeniu;
4. mimo wezwania sądu rejestrowego nie złożono rocznych sprawozdań finansowych za dwa kolejne lata obrotowe;
5. mimo dwukrotnego wezwania sądu rejestrowego nie zostały złożone wniosek o wpis do rejestru fundacji rodzinnych lub dokumenty, których złożenie jest obowiązkowe;
6. nie został wniesiony fundusz założycielski w terminie dwóch lat od wpisania do rejestru fundacji rodzinnych ‒ w przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej w testamencie.

W toku postępowania o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego sąd rejestrowy bada, czy fundacja rodzinna posiada zbywalny majątek i czy faktycznie prowadzi działalność.

## Jak przebiega procedura rozwiązania fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji?

Czynności w postępowaniu o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji podejmuje sąd rejestrowy. Sąd rejestrowy jest obowiązany:

1. zawiadomić fundację rodzinną o wszczęciu postępowania o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego;
2. wezwać fundację rodzinną do wykazania w terminie 14 dni od dnia doręczenia wezwania, że faktycznie prowadzi ona działalność i że posiada majątek, ze wskazaniem jego składników albo do wykazania, że został wniesiony fundusz założycielski;
3. ogłosić o wszczęciu postępowania o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego:
   * w przypadku braku organu uprawnionego do reprezentacji lub aktualnego adresu fundacji rodzinnej ogłoszenie zastępuje zawiadomienie o wszczęciu postępowania,
   * ogłoszenie o wszczęciu postępowania o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego zawiera:
     + nazwę sądu rejestrowego prowadzącego postępowanie,
     + nazwę fundacji rodzinnej,
     + numer w rejestrze fundacji rodzinnych,
     + ostatni ujawniony w rejestrze fundacji rodzinnych adres i siedzibę,
     + informację o celu prowadzonego postępowania,
     + wezwanie skierowane do wszystkich osób, których uzasadniony interes mógłby sprzeciwiać się rozwiązaniu fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego i jej wykreśleniu z rejestru fundacji rodzinnych, do zgłaszania okoliczności przemawiających przeciwko takiemu rozwiązaniu w terminie 3 miesięcy od dnia ogłoszenia,
     + pouczenie, że w przypadku stwierdzenia, że fundacja rodzinna nie posiada zbywalnego majątku i faktycznie nie prowadzi działalności, sąd rejestrowy może orzec o jej rozwiązaniu bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego i zarządzić jej wykreślenie z rejestru fundacji rodzinnych;
   * ogłoszenie zamieszcza się w Monitorze Sądowym i Gospodarczym; sąd rejestrowy może zarządzić zamieszczenie ogłoszenia także w dzienniku lub czasopiśmie oraz podać je do publicznej wiadomości w inny sposób, jaki uzna za odpowiedni,
   * ogłoszenie nie podlega opłacie.

Sąd rejestrowy może zwrócić się o udzielenie informacji niezbędnych do ustalenia, czy fundacja rodzinna posiada zbywalny majątek i czy faktycznie prowadzi działalność, do organów podatkowych, organów prowadzących rejestry i ewidencje publiczne lub innych organów administracji publicznej oraz do organizacji społecznych.

## Orzeczenie o rozwiązaniu fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji

Sąd rejestrowy orzeka o rozwiązaniu fundacji rodzinnej bez przeprowadzania likwidacji w przypadku, gdy ustali, że fundacja rodzinna:

1. nie posiada zbywalnego majątku i faktycznie nie prowadzi działalności, albo
2. że w terminie dwóch lat od wpisania do rejestru fundacji rodzinnych nie został wniesiony fundusz założycielski.

W takim wypadku sąd rejestrowy zarządza wykreślenie fundacji rodzinnej z rejestru fundacji rodzinnych. Sąd rejestrowy ogłasza w Monitorze Sądowym i Gospodarczym o rozwiązaniu fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego i wykreśleniu z rejestru fundacji rodzinnych. Ogłoszenie nie podlega opłacie.

Istnienie niezaspokojonych zobowiązań ciążących na fundacji rodzinnej lub nieściągalnych wierzytelności nie wyłącza możliwości orzeczenia o jej rozwiązaniu bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego.

Sąd rejestrowy umarza postępowanie o rozwiązanie fundacji rodzinnej bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego w przypadku ustalenia, że:

1. fundacja rodzinna posiada zbywalny majątek lub faktycznie prowadzi działalność lub
2. został wniesiony fundusz założycielski fundacji rodzinnej ustanowionej w testamencie lub
3. zachodzą inne istotne okoliczności przemawiające przeciwko jej rozwiązaniu bez przeprowadzania postępowania likwidacyjnego, w tym w szczególności uzasadnione interesem wierzyciela.

## Czy fundacja rodzinna może być rozwiązana z powodu upadłości?

W przypadku upadłości fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą jej rozwiązanie następuje po zakończeniu postępowania upadłościowego, z chwilą wykreślenia z rejestru fundacji rodzinnych.

Wniosek o wykreślenie z rejestru fundacji rodzinnych składa syndyk.

Fundacja rodzinna nie ulega rozwiązaniu w przypadku, gdy:

1. postępowanie upadłościowe zostało zakończone w wyniku zaspokojenia wszystkich wierzycieli w całości albo zatwierdzenia układu albo
2. postępowanie upadłościowe zostało uchylone albo umorzone.

O rozwiązaniu fundacji rodzinnej likwidatorzy lub syndyk zawiadamiają właściwy urząd skarbowy, przekazując mu odpis sprawozdania likwidacyjnego, oraz zawiadamiają inne organy i instytucje określone w odrębnych przepisach, przekazując im, w przypadku zgłoszenia takiego żądania, odpis sprawozdania likwidacyjnego.

# REJESTR FUNDACJI RODZINNYCH (ART. 110-127)

Autorzy: Katarzyna Skrzek, radca prawny i Natalia Fiedeń, prawnik

## Gdzie rejestruje się fundację rodzinną?

Fundację rodzinną rejestruje się w rejestrze fundacji rodzinnych, który prowadzi Sąd Okręgowy w Piotrkowie Trybunalskim.

Rejestr fundacji rodzinnych nie jest częścią Krajowego Rejestru Sądowego – jest to odrębny, dedykowany tylko fundacjom rodzinnym rejestr.

## Czy rejestr fundacji rodzinnych jest jawny?

Tak, rejestr fundacji rodzinnych jest jawny, ale nie jest dostępny w Internecie. Każdy może otrzymać poświadczone odpisy, wyciągi, zaświadczenia i informacje z rejestru fundacji rodzinnych.

Poświadczone odpisy, wyciągi, zaświadczenia i informacje z rejestru fundacji rodzinnych mają otrzymać nieodpłatnie Skarb Państwa oraz instytucje państwowe, których zadaniem nie jest prowadzenie działalności gospodarczej.

Akta rejestrowe fundacji rodzinnej mogą natomiast przeglądać fundator, członek organu fundacji rodzinnej, beneficjent oraz osoba mająca interes prawny. W takim przypadku konieczna jest jednak obecność pracownika sądu rejestrowego. Osoby uprawnione do przeglądania akt rejestrowych mogą także otrzymać poświadczone odpisy, wyciągi, zaświadczenia i informacje z akt rejestrowych.

## Jakie informacje są wpisywane do rejestru fundacji rodzinnych?

W rejestrze fundacji rodzinnych dla każdej fundacji rodzinnej wpisuje się:

1. numer, pod którym fundacja rodzinna jest wpisana do rejestru fundacji rodzinnych;
2. nazwę fundacji rodzinnej;
3. siedzibę i adres, a jeżeli fundacja rodzinna posiada jednostkę terenową albo jednostki terenowe ‒ także ich siedziby i adresy;
4. NIP albo informację o jego unieważnieniu albo uchyleniu;
5. w przypadku gdy fundacja rodzinna je posiada ‒ adres strony internetowej, adres poczty elektronicznej oraz adres do doręczeń elektronicznych, wpisany do bazy adresów elektronicznych;
6. numer identyfikacyjny REGON;
7. wysokość funduszu założycielskiego;
8. dane oraz adresy do doręczeń członków zarządu oraz sposób reprezentacji fundacji rodzinnej;
9. dane oraz adresy do doręczeń pełnomocników, którym udzielono pełnomocnictwa ogólnego do reprezentowania fundacji rodzinnej;
10. dane oraz adresy do doręczeń członków rady nadzorczej, jeżeli ustanowiono radę nadzorczą;
11. dane oraz adresy do doręczeń członków zgromadzenia beneficjentów;
12. czas trwania fundacji rodzinnej, jeżeli jest oznaczony;
13. informacje o statucie oraz wzmiankę o jego zmianie;
14. informację o wykonywanej działalności gospodarczej, o ile jest wykonywana;
15. wzmiankę o złożeniu rocznego sprawozdania finansowego fundacji rodzinnej z oznaczeniem dnia jego złożenia i roku obrotowego;
16. wzmiankę o złożeniu sprawozdania z badania, jeżeli sprawozdanie finansowe podlegało obowiązkowi badania przez firmę audytorską;
17. wzmiankę o złożeniu uchwały o zatwierdzeniu sprawozdania finansowego i podziale lub pokryciu wyniku finansowego netto;
18. informację o dniu kończącym rok obrotowy;
19. wzmiankę o powołaniu i odwołaniu kuratora i dane tego kuratora;
20. informacje o otwarciu i zakończeniu likwidacji, ustanowieniu zarządu i zarządu komisarycznego;
21. dane likwidatora, zarządcy, zarządcy komisarycznego oraz sposób reprezentacji fundacji rodzinnej w likwidacji;
22. informację o rozwiązaniu fundacji rodzinnej;
23. informacje o otwarciu postępowania restrukturyzacyjnego, o ogłoszeniu upadłości fundacji rodzinnej wykonującej działalność gospodarczą, o ukończeniu tych postępowań lub o uchyleniu układu, dane zarządcy przymusowego, syndyka, nadzorcy sądowego, zarządcy, zarządcy zagranicznego oraz osób powołanych w toku postępowania restrukturyzacyjnego albo upadłościowego do reprezentowania dłużnika albo upadłego.

## Czy do zgłoszenia do rejestru fundacji rodzinnych muszę dołączyć inne dokumenty?

Tak. Do zgłoszenia należy załączyć przede wszystkim dokumenty, na podstawie których tworzy się fundację rodzinną. Są to:

1. akt założycielski fundacji rodzinnej albo protokół otwarcia i ogłoszenia testamentu, w którym utworzono fundację rodzinną oraz
2. statut fundacji rodzinnej zawierający wszystkie istotne wytyczne dotyczące działania fundacji rodzinnej (por. [statut fundacji rodzinnej](#_Co_powinien_zawierać)).

Ponadto konieczne jest załączenie oświadczenia fundatora o wniesieniu mienia na pokrycie funduszu założycielskiego w kwocie określonej w statucie (nie niższej niż 100 tys. zł). Z kolei w przypadku ustanowienia fundacji rodzinnej w testamencie należy załączyć oświadczenia członków zarządu, że fundusz założycielski zostanie wniesiony w ciągu dwóch lat od wpisania do rejestru fundacji rodzinnych.

Jako że fundacja rodzinna, podobnie jak inne osoby prawne, musi działać za pośrednictwem swoich organów, do zgłoszenia załącza się również dowód ich ustanowienia. Należy w nim określić m.in. skład osobowy tych organów, jeżeli nie wynika z jej statutu.

Ważne!

Pamiętaj o załączeniu zgód powołanych osób na pełnienie funkcji członka organu.

## Jakie PKD mam wskazać, jeśli zgłaszam, że fundacja rodzinna prowadzi działalność gospodarczą?

We wniosku o wpis należy podać kod PKD i opis przedmiotu działalności gospodarczej najbardziej zbliżony do przedmiotu działalności, którą fundacja rodzinna będzie prowadzić. Trzeba przy tym pamiętać, że fundacja rodzinna może prowadzić tylko działalność gospodarczą dopuszczoną Ustawą (por. [działalność fundacji rodzinnej](#_W_jakim_zakresie)).

W przypadku zgłoszenia wykonywania działalności gospodarczej sąd rejestrowy zbada, czy kod i opis przedmiotu działalności gospodarczej zgłoszony we wniosku jest zgodny z art. 5 Ustawy. Wskazany we wniosku opis przedmiotu działalności gospodarczej nie musi dokładnie pokrywać się z opisem przedmiotu w Polskiej Klasyfikacji Działalności.

## Jak często muszę aktualizować dane w rejestrze fundacji rodzinnych?

Zmianę statutu lub danych wpisywanych do rejestru fundacji rodzinnych należy zgłaszać niezwłocznie. Co do zasady należy to zrobić nie później niż w terminie 7 dni od zdarzenia uzasadniającego aktualizację wpisu.

Jest to bardzo istotne, ponieważ Ustawa wprowadza domniemanie prawdziwości danych zawartych w rejestrze. Jeśli fundacja rodzinna (reprezentowana przez zarząd) nie wystąpi z wnioskiem o zmianę danych, nie będzie mogła zasłaniać się wobec innych zarzutem, że dane w rejestrze nie są prawdziwe. Co więcej będzie ponosić odpowiedzialność za wyrządzoną w ten sposób szkodę.

W przypadku gdy w rejestrze pojawi się oczywisty błąd lub niezgodność z treścią postanowienia sądu, można zgłosić wniosek o sprostowanie wpisu.

W niektórych przypadkach (np. uzasadnionych bezpieczeństwem obrotu lub gdy wystąpią wyżej wspomniane błędy), sąd będzie mógł skorygować informacje w rejestrze z urzędu.

## Czy sąd doręcza wszystkie postanowienia wydawane w sprawie wpisu do rejestru i czy wszystkie postanowienia sądu rejestrowego podlegają zaskarżeniu?

Nie. Sąd rejestrowy nie doręcza i nie można zaskarżyć postanowień w przedmiocie:

1. zmiany nazwy fundacji rodzinnej dotyczącego dodania do nazwy oznaczenia „w upadłości”;
2. wpisów danych o powołaniu i odwołaniu kuratora i danych kuratora;
3. informacji o otwarciu i zakończeniu likwidacji;
4. informacji o ustanowieniu zarządu i zarządu komisarycznego.

Powyższe informacje i dane sąd rejestrowy dopisuje z urzędu.

## Czy wniosek o wpis w rejestrze fundacji rodzinnych składa się na urzędowym formularzu?

Tak. Wzory formularzy są dostępne na stronie: <https://www.gov.pl/web/sprawiedliwosc/formularze-wnioskow-o-wpis-do-rejestru-fundacji-rodzinnych>.

# ODPOWIEDZIALNOŚĆ KARNA (ART. 128)

Autor: Bartosz Grzesiowski

## Czym grozi nieprzekazanie przez fundację rodzinną informacji zażądanych przez organ Krajowej Administracji Skarbowej?

Naruszenie obowiązku przekazania przez fundację rodzinną organowi Krajowej Administracji Skarbowej wskazanych w Ustawie informacji (zawartych na liście beneficjentów, spisu mienia oraz informacji o świadczeniach lub mieniu przekazanym w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej), stanowi czyn zabroniony zagrożony karą grzywny. Sankcje za nieprzekazanie innych informacji, takich jak informacje podatkowe w rozumieniu Ordynacji podatkowej, regulują od lat przepisy Kodeksu karnego skarbowego.

Grzywnę wymierza się w stawkach dziennych. Kodeks karny przewiduje wysokość stawki dziennej od 10 zł do 2 000 zł. Ustalając stawkę dzienną, sąd bierze pod uwagę dochody sprawcy, jego warunki osobiste, rodzinne, stosunki majątkowe i możliwości zarobkowe.

Za niewykonanie obowiązku informacyjnego, o którym mowa w art. 84 Ustawy, grozi kara grzywny, której dolna granica została określona na poziomie 240 stawek dziennych. Wysokość zagrożenia karnego sankcją grzywny została zatem ukształtowana znacznie powyżej minimalnych granic tej kary określonych w Kodeksie karnym (najniższa liczba stawek wynosi 10, zaś najwyższa 540). Zarząd jako organ uprawniony do prowadzenia spraw fundacji rodzinnej oraz jej reprezentowania powinien realizować żądania uprawnionych organów Krajowej Administracji Skarbowej. Odpowiedzialność karną na gruncie omawianej regulacji mogą więc ponieść członkowie zarządu, którzy byli uprawnieni do prowadzenia spraw fundacji rodzinnej (samodzielnie lub łącznie z innymi osobami) lub do jej reprezentowania i nie wykonali obowiązku, o którym mowa w art. 84 Ustawy.

Tej samej karze podlega ten, kto utrudnia albo udaremnia wykonanie obowiązku, o którym mowa w art. 84 Ustawy.

W Ustawie przewidziano także grzywnę od 360 stawek dziennych za podanie nieprawdziwych informacji zażądanych przez organ Krajowej Administracji Skarbowej przez osobę uprawnioną do prowadzenia spraw fundacji rodzinnej samodzielnie lub łącznie z innymi osobami lub do jej reprezentowania.

# ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KODEKS CYWILNY (ART. 129)

Autor: Tomasz Łuszczyński, prawnik

## Czy ustawa o fundacji rodzinnej wprowadza zmiany w zakresie prawa spadkowego?

Ustawa wprowadza nowe rozwiązania i modyfikuje obowiązujące regulacje w Kodeksie cywilnym w zakresie prawa spadkowego. Część wprowadzonych zmian jest konsekwencją wprowadzenia fundacji rodzinnej do polskiego systemu prawa cywilnego, inne natomiast będą miały zastosowanie także wtedy, gdy w stosunkach prawnych między podmiotami nie będzie występowała fundacja rodzinna. Celem nowych regulacji jest rozwiązanie problemu sukcesji majątku po śmierci spadkodawcy w szczególności, gdy majątek służył do prowadzenia działalności gospodarczej.

## Czy fundacja rodzinna może być spadkobiercą?

Fundacja rodzinna może być spadkobiercą. Co więcej, w odniesieniu do fundacji rodzinnej wyłączono zasadę, że osoba prawna, która nie istnieje w chwili otwarcia spadku, nie może być powołana do dziedziczenia. Inaczej mówiąc, fundacja rodzinna ustanowiona w testamencie przez spadkodawcę może być spadkobiercą, jeżeli zostanie wpisana do rejestru w ciągu dwóch lat od ogłoszenia testamentu (art. 927 § 3 Kodeksu cywilnego).

## Jaką odpowiedzialność za zachowek ponosi fundacja rodzinna oraz osoby otrzymujące mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej?

W znowelizowanych przepisach Kodeksu cywilnego przesądzono, jakie skutki dla uprawnionego do zachowku wywoła wniesienie mienia na pokrycie funduszu założycielskiego fundacji rodzinnej oraz otrzymanie przez osoby uprawnione mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej.

W tym zakresie przyjęto rozwiązanie, że jeżeli uprawniony nie otrzymał należnego mu zachowku w postaci świadczenia od fundacji rodzinnej lub mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, przysługuje mu przeciwko spadkobiercy roszczenie o zapłatę sumy pieniężnej potrzebnej do pokrycia zachowku albo do jego uzupełnienia (art. 991 § 2 Kodeksu cywilnego). Tym samym uprawniony do zachowku będzie mógł zrealizować swoje prawo, mimo przekazania mienia spadkodawcy do fundacji rodzinnej. To samo będzie dotyczyło mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej.

## Zasady doliczania do spadku funduszu założycielskiego oraz mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej

W nowelizacji wprowadzono zmiany natury dostosowawczej w Kodeksie cywilnym. Po pierwsze, ustalono, że przy obliczaniu zachowku doliczać się będzie do spadku fundusz założycielski fundacji rodzinnej wniesiony przez spadkodawcę, w przypadku, gdy ta fundacja rodzinna nie jest ustanowiona w testamencie (art.  993 § 2 Kodeksu cywilnego). Zmiana ta ma na celu zabezpieczenie praw uprawnionych do zachowku, gdy mienie będące podstawą do obliczania dla nich zachowku zostanie przekazane fundacji rodzinnej. Po drugie, przyjęto, że doliczane do zachowku będzie mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, nie więcej niż do wysokości funduszu założycielskiego fundacji rodzinnej wniesionego przez spadkodawcę (art. 993 § 3 Kodeksu cywilnego). To ograniczenie ma gwarantować, że mienie uwzględniane przy obliczaniu zachowku, będzie pochodzić wyłącznie od spadkodawcy. Należy mieć na uwadze, że fundacja rodzinna może posiadać majątek powstały na skutek jej własnej działalności. Przy braku powyższego ograniczenia, do zachowku doliczany byłby także majątek, który nie był wcześniej własnością spadkodawcy. Inaczej mówiąc, osoby do niego uprawnione otrzymywałyby wtedy przysporzenie większe niż w przypadku, gdyby fundacji rodzinnej nie założono.

## Czy są wyjątki od zasady doliczania funduszu założycielskiego oraz mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej do spadku?

W nowelizacji wskazano wyjątki od zasady doliczania do spadku na potrzeby obliczania zachowku, mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej oraz mienia wniesionego do funduszu założycielskiego. W przypadku mienia wniesionego na pokrycie funduszu założycielskiego ustalono, że nie będzie ono doliczane do spadku, gdy zostało wniesione przed więcej niż 10 laty, licząc wstecz od otwarcia spadku (czyli śmierci spadkodawcy), chyba że fundacja rodzinna będzie spadkobiercą (art. 9941 § 1 Kodeksu cywilnego). Natomiast mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej nie będzie doliczane do spadku, gdy zostanie otrzymane przed więcej niż 10 laty, licząc wstecz od otwarcia spadku przez osoby niebędące spadkobiercami ani uprawnionymi do zachowku (art. 9941 § 2 Kodeksu cywilnego).

Przy obliczaniu zachowku należnego zstępnemu nie będzie doliczany do spadku fundusz założycielski fundacji rodzinnej i mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, jeśli ich przekazanie nastąpiło w czasie, kiedy spadkodawca nie miał zstępnych. Nie będzie to jednak dotyczyć przypadku, gdy przekazanie nastąpiło na mniej niż trzysta dni przed urodzeniem się zstępnego (art. 9941 § 3 Kodeksu cywilnego).

Natomiast do substratu zachowku należnego małżonkowi nie będzie doliczany do spadku fundusz założycielski fundacji rodzinnej i mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, przekazane przed zawarciem małżeństwa ze spadkodawcą (art.  9941 § 4 Kodeksu cywilnego).

Powyższe wyłączenia są wzorowane na wyjątkach od zasady doliczania darowizn do spadku na potrzeby obliczania zachowku.

## Na jaką chwilę i według jakich cen ustala się wartość funduszu założycielskiego i mienia po rozwiązaniu fundacji rodzinnej?

W nowelizacji określono chwilę, która jest miarodajna dla ustalenia wartości funduszu założycielskiego oraz mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej. W obu wypadkach decyduje stan z chwili ich wniesienia, a ceny z chwili ustalenia zachowku (art. 995 § 3 Kodeksu cywilnego). Celem tego rozwiązania jest ustalenie wartości funduszu założycielskiego i mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, aby uwzględniony został ich stan na moment wydania fundacji rodzinnej albo osobie uprawnionej. Trzeba mieć bowiem na uwadze, że będą oni adresatami roszczeń z tytułu zachowku.

## Czy uprawnionemu do zachowku będącego beneficjentem zalicza się na poczet jego zachowku świadczenia z fundacji rodzinnej?

W przepisach przyjęto zasadę, zgodnie z którą uprawnionemu do zachowku, który pobiera świadczenia od fundacji rodzinnej jako beneficjent, świadczenia te podlegają zaliczeniu na jego zachowek (art. 996 § 2 Kodeksu cywilnego). Jest to mechanizm kompensacyjny, który ma za zadanie uwzględniać wpływ otrzymywanych przez beneficjenta świadczeń na wysokość należnego mu zachowku. Tym sposobem uprawniony do zachowku może zrealizować swoje prawo do niego, poprzez bycie beneficjentem fundacji rodzinnej. Jest to analogiczne rozwiązanie do normy wynikającej z art. 996 § 1 Kodeksu cywilnego, która przewiduje obowiązek zaliczenia na należny zachowek darowizn i zapisów windykacyjnych otrzymanych od spadkodawcy przez danego uprawnionego do zachowku.

## Czy na poczet zachowku zalicza się kwoty otrzymane przez uprawnionego do zachowku z tytułu obowiązku alimentacyjnego spełnionego przez fundację rodzinną?

Wprowadzono obowiązek zaliczania uprawnionemu do zachowku obowiązku alimentacyjnego, który wykonała fundacja rodzinna zamiast spadkodawcy wtedy, gdy przekraczał on przeciętną miarę (art. 997 § 2 Kodeksu cywilnego). Związane to jest z tym, że fundacja rodzinna może spełniać za fundatora jego obowiązek alimentacyjny. Może on być zaliczany nie jako zupełny koszt, a wyłącznie naddatek kosztów przekraczający ich przeciętną miarę przyjętą w danym środowisku. Rozwiązanie jest wzorowane na art. 997 § 1 Kodeksu cywilnego, który zalicza uprawnionemu do zachowku ponadprzeciętne koszty kształcenia, jakie poniósł spadkodawca.

## Czy możliwe jest obniżenie, rozłożenie na raty, odroczenie terminu płatności albo zwrot obniżonego zachowku?

Nowe regulacje dotyczące wypłaty zachowku dostosowano do obecnej sytuacji społeczno-gospodarczej. Przepisy polskiego prawa spadkowego były projektowane w okresie, gdy skala prowadzenia działalności gospodarczej oraz czerpania dochodów z praw majątkowych była nieporównywalna do stanu dzisiejszego. Ustawodawca nie uwzględniał wówczas w wystarczającym stopniu potrzeby zapewnienia kontynuacji prowadzenia przedsiębiorstwa w przypadku śmierci spadkodawcy. Powstała na tej podstawie możliwość natychmiastowej realizacji roszczeń z tytułu zachowku może doprowadzić do naruszenia płynności finansowej firmy, a nawet jej upadłości. Należy zaznaczyć, że nowe rozwiązania, będą miały zastosowanie do wszystkich obowiązanych i uprawnionych do zapłaty zachowku.

Przewidziano możliwość żądania odroczenia terminu płatności zachowku, rozłożenia go na raty, a w wyjątkowych przypadkach obniżenia jego wysokości, przy uwzględnieniu sytuacji osobistej i majątkowej uprawnionego do zachowku oraz obowiązanego do zachowku (art. 9971 § 1 Kodeksu cywilnego). Zastrzeżono jednocześnie, że w przypadku rozłożenia na raty roszczenia z tytułu zachowku, terminy ich uiszczenia nie mogą co do zasady łącznie przekraczać pięciu lat. W wypadkach zasługujących na szczególne uwzględnienie sąd, na wniosek zobowiązanego, może przedłużyć ten termin do 10 lat (art. 9971 § 2 Kodeksu cywilnego). Natomiast w wypadku, gdy dojdzie do ustania okoliczności uzasadniających obniżenie zachowku, obowiązany z tytułu zachowku na wniosek osoby uprawnionej do zachowku będzie zobowiązany do zwrotu uprawnionemu do zachowku sumy pieniężnej, o którą obniżono zachowek. Zwrotu sumy pieniężnej nie można będzie żądać po upływie pięciu lat od obniżenia zachowku (art. 9971 § 3 Kodeksu cywilnego).

## Czy przepisy o obniżeniu zachowku, rozłożeniu go na raty lub odroczeniu terminu jego płatności stosuje się także do spraw, które rozpoczęły się przed wejściem w życie zmian?

Tak. Nowe przepisy o możliwości modyfikacji zachowku można stosować do postępowań w sprawie roszczeń z tytułu zachowku wszczętych i niezakończonych przed dniem 22 maja 2023 r.

## Jaka jest kolejność odpowiedzialności za zachowek fundacji rodzinnej i osób otrzymujących mienie po jej rozwiązaniu?

Wzorując się na regulacjach Kodeksu cywilnego dotyczących odpowiedzialności subsydiarnej obdarowanych w regulacji przewidziano zarówno odpowiedzialność fundacji rodzinnej z funduszu założycielskiego, jak i odpowiedzialność osób, które otrzymały mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej. W przypadku odpowiedzialności fundacji rodzinnej ustalono, że jeżeli uprawniony nie może otrzymać zachowku od spadkobiercy albo zapisobiercy windykacyjnego, może wówczas żądać uzupełnienia zachowku od fundacji rodzinnej z tytułu funduszu założycielskiego, który został doliczony do spadku, jednakże tylko do wysokości wzbogacenia (art. 1000 § 4 Kodeksu cywilnego). Natomiast w przypadku osoby, która otrzymała mienie w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej postanowiono, że jeżeli uprawniony do zachowku nie może go otrzymać od spadkobiercy albo zapisobiercy windykacyjnego, może wtedy żądać od tej osoby, uzupełnienia zachowku do wysokości wzbogacenia (art. 1000 § 5 Kodeksu cywilnego). Jeżeli osoba, która otrzymała mienie po rozwiązaniu fundacji rodzinnej, a sama jest uprawniona do zachowku, jest odpowiedzialna do jego zapłaty tylko w wysokości przekraczającej jej własny zachowek (art. 1000 § 6 Kodeksu cywilnego). Może się zwolnić z tego obowiązku przez zwrot mienia otrzymanego w związku z rozwiązaniu fundacji rodzinnej (art. 1000 § 7 Kodeksu cywilnego).

Uregulowano kolejność powstawania odpowiedzialności za zachowek z tytułu mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej. Postanowiono, że spośród osób, które otrzymały to mienie, osoba otrzymująca je wcześniej ponosi odpowiedzialność tylko wtedy, gdy uprawniony do zachowku nie może uzyskać uzupełnienia zachowku od osoby, która otrzymała mienie później (art. 1001 § 2 Kodeksu cywilnego). W tym przypadku powielono rozwiązanie z Kodeksu cywilnego, które w odniesieniu do osób obdarowanych, przyjmuje ich odpowiedzialność za zachowek według kolejności.

## W jakim terminie przedawniają się roszczenia przeciwko fundacji rodzinnej oraz osobie otrzymującej mienie po jej rozwiązaniu?

W przypadku roszczenia przeciwko fundacji rodzinnej obowiązanej do uzupełnienia zachowku z tytułu otrzymanego funduszu założycielskiego, przedawniać się będzie z upływem pięciu lat od otwarcia spadku (art. 1007 § 3 Kodeksu cywilnego). Roszczenie przeciwko osobie obowiązanej do uzupełnienia zachowku z tytułu otrzymanego mienia w związku z rozwiązaniem fundacji rodzinnej, ulegać będzie przedawnieniu z upływem lat 5 od otwarcia spadku (art.  1007 § 4 Kodeksu cywilnego).

## Czy można zrzec się prawa do zachowku?

W dotychczasowym stanie prawnym nie było jednoznacznie przesądzone czy dopuszczalne było zawarcie umowy o zrzeczenie się prawa do zachowku. Działo się tak dlatego, że przepisy Kodeksu cywilnego nie przewidywały wprost możliwości zrzeczenia się prawa do zachowku. Taki stan rzeczy mógł wywołać negatywne konsekwencje. Dał temu wyraz Sąd Najwyższy w uchwale z 17 marca 2017 r., III CZP 110/16 stwierdzając, że umowa o zrzeczeniu się prawa do zachowku zwiększa swobodę testowania przyszłego spadkodawcy o wartość zachowku, a jednocześnie zmniejsza obciążenie spadku długiem o pokrycie roszczeń o zachowek. Ma to szczególne znaczenie przy planowaniu sukcesji pokoleniowej, gdzie realizacja roszczeń z tytułu zachowku może zagrozić płynności finansowej przedsiębiorstwa lub innego majątku stanowiącego źródła dochodu i jego integralności gospodarczej, a w skrajnych przypadkach prowadzić do definitywnego zakończenia działalności przynoszącej dochód, wbrew woli spadkodawcy co do losów majątku po jego śmierci. Umowy takie są przy tym instrumentem pozwalającym zminimalizować, czy też w ogóle wyeliminować spory co do sukcesji powstające w praktyce po śmierci spadkodawcy.

W celu zapobiegania takim skutkom, dokonano zmiany w Kodeksie cywilnym, na mocy, której, możliwe będzie zrzeczenie się dziedziczenia ograniczonego do zrzeczenia się tylko prawa do zachowku w całości lub w części (art.  1048 § 2 Kodeksu cywilnego).

## Czy można zrzec się dziedziczenia na rzecz innej osoby?

W przepisach przesądzono, że możliwe jest zrzeczenie się „na rzecz innej osoby”, rozumiane nie jako bezpośrednie przysporzenie objętego zrzeczeniem udziału spadkowego czy prawa do zachowku osobie beneficjenta, lecz jako uzależnienie skuteczności dokonanej renuncjacji od tego, że faktycznie do spadkobrania dojdą określone osoby (art. 1048 § 3 Kodeksu cywilnego). Przykładowo, zrzekający się zstępny spadkodawcy będzie mógł zastrzec, że chce, aby jego zrzeczenie było skuteczne, jeśli spadkobiercą będzie inny zstępny, ale już nie gdy powołana zostanie osoba spoza tego kręgu. Wyraźne wskazanie takiej możliwości będzie przydatne przede wszystkim, gdy zrzeczenie się następuje w ramach rodzinnego porozumienia co do dalszego prowadzenia przedsiębiorstwa rodzinnego przez jedno z dzieci przyszłego spadkodawcy albo przeniesienia udziałów w spółce do fundacji rodzinnej. Rozwiązanie to służy zrównoważeniu spadkodawcy swobody z ochroną osób mu najbliższych, które w praktyce, jeśli zrzekają się dziedziczenia czy prawa do zachowku, to czynią tak z reguły kierując się chęcią nieobciążania konkretnych bliskich im osób roszczeniami o zachowek czy spłaty spadkowe.

# ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KODEKS POSTĘPOWANIA CYWILNEGO (ART. 130)

Autor: Katarzyna Skrzek, radca prawny

## Czy można nadać tytułowi egzekucyjnemu klauzulę wykonalności przeciwko fundacji rodzinnej odpowiadającej za zobowiązania fundatora?

Tak. Tytułowi egzekucyjnemu wydanemu przeciwko fundatorowi fundacji rodzinnej sąd nada klauzulę wykonalności przeciwko fundacji rodzinnej ponoszącej odpowiedzialność za zobowiązania fundatora. Muszą być spełnione jednak następujące warunki:

1. egzekucja przeciwko fundatorowi okaże się bezskuteczna albo
2. jest oczywiste, że egzekucja ta będzie bezskuteczna (art.  7783 Kodeksu postępowania cywilnego).

## Czy w statucie fundacji rodzinnej można umieścić zapis na sąd polubowny?

Tak. W statucie można zamieścić zapis na sąd polubowny dotyczący sporów ze stosunku fundacji rodzinnej. Zapis taki wiąże fundację rodzinną, jej fundatora oraz organy fundacji rodzinnej i ich członków. W sprawach o uchylenie lub stwierdzenie nieważności uchwały zgromadzenia beneficjentów zapis na sąd polubowny jest skuteczny, jeżeli przewiduje obowiązek ogłoszenia o wszczęciu postępowania w sposób wymagany dla ogłoszeń fundacji rodzinnej najpóźniej w terminie miesiąca od dnia jego wszczęcia. Ogłoszenie może zamieścić również powód. W sprawach tych każdy beneficjent może przystąpić do postępowania po jednej ze stron w terminie miesiąca od dnia ogłoszenia. Skład sądu polubownego wyznaczony w sprawie najwcześniej wszczętej rozpoznaje wszystkie pozostałe sprawy o uchylenie lub stwierdzenie nieważności tej samej uchwały zgromadzenia beneficjentów (art. 1163 § 3 Kodeksu postępowania cywilnego).

# ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – SYSTEM UBEZPIECZEŃ SPOŁECZNYCH I OCHRONA ROSZCZEŃ PRACOWNICZYCH (ART. 135 I ART. 138)

Autor: Natalia Fiedeń, prawnik

## Czy fundacja rodzinna opłaca składki na ubezpieczenia społeczne?

Fundacja rodzinna, podobnie jak inne osoby prawne, nie jest zobowiązana do opłacania składek ZUS za siebie. Jest natomiast płatnikiem składek m.in. zatrudnionych pracowników, ewentualnie członków zarządu (jeśli byłyby to umowy o pracę lub umowy zlecenia/o świadczenie usług, osoby te będą podlegały obowiązkowo ubezpieczeniom społecznym odpowiednio jako: pracownicy albo zleceniobiorcy), czy rady nadzorczej.

Świadczenia otrzymywane przez beneficjentów fundacji rodzinnej nie podlegają składkom na ubezpieczenia społeczne.

## Czy fundator odpowiada za zaległości składkowe fundacji rodzinnej?

Nie. Fundacja rodzinna jako odrębny podmiot – osoba prawna, sama odpowiada za swoje zaległości składkowe i z jej majątku prowadzona jest ewentualna egzekucja. Jeżeli jednak egzekucja ta okazałaby się w całości lub w części bezskuteczna, podobnie jak w przypadku innych osób prawnych, członkowie zarządu odpowiadają solidarnie całym swoim majątkiem za zaległości składkowe fundacji rodzinnej.

Taką odpowiedzialność ponoszą również za zaległości fundacji rodzinnej w organizacji.

## Czy fundacja rodzinna odpowiada za zaległości składkowe fundatora?

Fundacja rodzinna odpowiada całym swoim majątkiem solidarnie z fundatorem za zaległości składkowe tego fundatora powstałe przed ustanowieniem fundacji rodzinnej. Jednak zakres tej odpowiedzialności jest ograniczony do wartości majątku wniesionego do fundacji rodzinnej przez danego fundatora posiadającego zaległe zobowiązania składkowe. Takie ograniczenie pozwala chronić majątek fundacji rodzinnej w części wniesionej przez innych fundatorów.

Jeżeli natomiast fundator będzie miał zaległe zobowiązania składkowe powstałe po ustanowieniu fundacji rodzinnej i niezwiązane z tą fundacją rodzinną, będzie on odpowiadał swoim aktualnym majątkiem, niewniesionym do fundacji rodzinnej.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Fundator ustanowił fundację rodzinną, wniósł do niej cały swój majątek. Kilka lat później postanowił założyć nową jednoosobową działalność gospodarczą. Jako przedsiębiorca jest zobowiązany do opłacania składek na ubezpieczenia społeczne. Fundacja rodzinna nie ponosi odpowiedzialności za zobowiązania składkowe związane z tą działalnością fundatora-przedsiębiorcy. |

Powyższe zasady mają też zastosowanie w przypadku fundacji rodzinnej w organizacji.

## Czy fundacja rodzinna opłaca składki na ubezpieczenie zdrowotne?

Podobnie jak w przypadku składek na ubezpieczenia społeczne, fundacja rodzinna nie opłaca składek na ubezpieczenie zdrowotne za siebie. Jest natomiast płatnikiem składek m.in. zatrudnionych pracowników, ewentualnie członków zarządu czy rady nadzorczej.

W przypadku powołania członka zarządu za wynagrodzeniem, będzie on objęty obowiązkiem ubezpieczenia zdrowotnego na podstawie art. 66 ust. 1 pkt 35a ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych.

Świadczenia otrzymywane przez beneficjentów fundacji rodzinnej nie podlegają składkom na ubezpieczenie zdrowotne.

## Zgłoszenie fundacji rodzinnej jako płatnika składek do ubezpieczeń społecznych i ubezpieczenia zdrowotnego

Fundacja rodzina jest zobowiązana do zgłoszenia siebie jako płatnika składek na dokumencie ZUS ZPA. Dokument ten powinien być przekazany do Zakładu Ubezpieczeń Społecznych w ciągu 7 dni od daty zatrudnienia pierwszego pracownika lub powstania stosunku prawnego, który uzasadnia objęcie ubezpieczeniami emerytalnym i rentowym pierwszej osoby. Na dokumencie tym fundacja rodzinna wskazuje dane identyfikacyjne uzyskane podczas rejestracji (NIP, REGON), jak również pozostałe dane takie jak m.in. nazwa skrócona, adres siedziby, adres do korespondencji, numer rachunku bankowego, jak również datę powstania obowiązku opłacania składek.

Na podstawie dokumentu zgłoszeniowego ZUS ZPA dla fundacji rodzinnej utworzy się numer rachunku składkowego (NRS), na który fundacja rodzinna jako płatnik składek będzie opłacała składki na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne za zatrudnionych pracowników.

Fundacja rodzina jako płatnik składek będzie zobowiązana do składania za zatrudnionych pracowników dokumentów rozliczeniowych. Dokumenty te będzie musiała składać za każdy okres rozliczeniowy (co miesiąc) do momentu ustania obowiązku opłacania składek (czyli wyrejestrowania ostatniego ubezpieczonego).

W związku z tym, że fundacja rodzinna nabywa osobowość prawną z chwilą wpisu do rejestru fundacji rodzinnych, właściwym dla niej terminem składania dokumentów i opłacania składek będzie do 15. dnia każdego miesiąca.

## Czy fundacja rodzinna opłaca składki na Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych?

Podobnie jak w przypadku stowarzyszeń, fundacji oraz innych podmiotów wymienionych w art. 2 ust. 2 ustawy o ochronie roszczeń pracowniczych w razie niewypłacalności pracodawcy, do fundacji rodzinnej nie stosuje się przepisów o niewypłacalności pracodawcy będącego przedsiębiorcą. Fundacja rodzinna zatem nie jest obowiązana do opłacania składek za pracowników na Fundusz Gwarantowanych Świadczeń Pracowniczych. Fundusz ten z kolei nie zaspokaja roszczeń pracowniczych w razie niewypłacalności fundacji rodzinnej.

# ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KSZTAŁTOWANIE USTROJU ROLNEGO (ART. 136)

Autor: Agnieszka Krysik, radca prawny

## Czy fundacja rodzinna może prowadzić gospodarstwo rolne?

Fundacja rodzinna może prowadzić gospodarstwo rolne.

W praktyce fundator może przenieść gospodarstwo rolne do fundacji rodzinnej na fundusz założycielski lub tytułem darowizny albo spadku.

## Czy istnieją ograniczenia przy przeniesieniu gospodarstwa rolnego na fundację rodzinną? Czy fundacja rodzinna może nabyć nieruchomość rolną?

Ustawa nie zakazuje fundacji rodzinnej prowadzenia działalności rolniczej.

Ważne!

Działalność rolnicza nie jest działalnością gospodarczą objętą regulacją ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców. Dopuszczalne jest przeniesienie do fundacji rodzinnej gospodarstwa rolnego. Ustawa dodatkowo dopuszcza w ramach dozwolonej działalności gospodarczej prowadzenie działalności przetwórczej w granicach określonych w Ustawie (art. 5 ust. 1 pkt 7 Ustawy).

Za gospodarstwo rolne uważa się grunty rolne wraz z gruntami leśnymi, budynkami lub ich częściami, urządzeniami i inwentarzem, jeżeli stanowią lub mogą stanowić zorganizowaną całość gospodarczą, oraz prawami związanymi z prowadzeniem gospodarstwa rolnego (por. art. 553 Kodeksu cywilnego).

Gospodarstwo rolne to kompleks majątkowy złożony z różnych składników (mienie). W tym przypadku masa majątkowa jest połączona funkcjonalnie i jej składniki mogą ulegać zmianie. O rolnej kwalifikacji całego zespołu składników majątkowych jako gospodarstwa rolnego przesądzają grunty rolne, a w jego skład wchodzą także inne składniki majątkowe: lasy, budynki, park maszynowy, inwentarz żywy, zapasy oraz prawa związane z prowadzeniem gospodarstwa rolnego.

Ważne!

Samo posiadanie lub własność gospodarstwa rolnego nie zawsze są tożsame z prowadzeniem gospodarstwa rolnego.

Ważne!

Przekazanie gruntów rolnych do fundacji rodzinnej przez fundatora może podlegać ograniczeniom. Ustawa dokonała nowelizacji ustawy z dnia 11 kwietnia 2003 r. o kształtowaniu ustroju rolnego (Dz. U. z 2022 r. poz. 2569 oraz z 2023 r. poz. 326, 412, 595, 1688, 1890 i 1933). Nowelizacja wprowadziła zmiany w zakresie zniesienia wymogu posiadania przez fundację rodzinną statusu rolnika indywidualnego, jeżeli nieruchomość rolna przenoszona jest przez fundatora na fundację rodzinną lub przez fundację rodzinną na beneficjenta będącego osobą bliską fundatora. Dodatkowo nowelizacja wyłączyła nakaz prowadzenia gospodarstwa rolnego przez fundację rodzinną przez okres 5 lat od nabycia.

Od 5 października 2023 r. ustawą z dnia 13 lipca 2023 r. o zmianie ustawy o gospodarowaniu nieruchomościami rolnymi Skarbu Państwa oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 1933) zostały uchylone wszystkie zmiany wprowadzone Ustawą, co oznacza, że fundacja rodzinna nie podlega wyłączeniom z zasad przenoszenia gruntów rolnych regulowanych ustawą z dnia 11 kwietnia 2003 r. o kształtowaniu ustroju rolnego.

Nabycie przez fundację rodzinną nieruchomości rolnej na fundusz założycielski lub tytułem darowizny może nastąpić za zgodą Dyrektora Generalnego Krajowego Ośrodka Wsparcia Rolnictwa (KOWR), wyrażoną w drodze decyzji administracyjnej, przy spełnieniu wymogów wskazanych w ustawie z dnia 11 kwietnia 2003 r. o kształtowaniu ustroju rolnego. Nabycie przez fundację rodzinną udziałów i akcji w spółce prawa handlowego, która jest właścicielem lub użytkownikiem wieczystym nieruchomości rolnej o powierzchni co najmniej 5 ha, albo nieruchomości rolnych o łącznej powierzchni co najmniej 5 ha podlega instrumentom kontrolnym KOWR (uprawnienie do złożenia oświadczenia o nabyciu nieruchomości rolnej).

# ZMIANY W INNYCH PRZEPISACH – KOSZTY SĄDOWE (ART. 137)

Autor: Katarzyna Skrzek, radca prawny

## Ile wynoszą opłaty za wnioski o wpis do rejestru fundacji rodzinnych?

Opłaty wynoszą:

1. 500 zł od zgłoszenia fundacji rodzinnej do rejestru fundacji rodzinnych;
2. 250 zł od wniosku o wpis w rejestrze fundacji rodzinnych, inny niż zgłoszenie.

## Ile wynosi opłata od skargi na orzeczenie referendarza sądowego w przedmiocie wpisu do rejestru?

Opłata wynosi 100 zł, także gdy dotyczy kilku wpisów w rejestrze fundacji rodzinnych.

## Ile wynosi opłata od pozwu o uchylenie uchwały organu fundacji rodzinnej i pozwu o stwierdzenie nieważności uchwały organu fundacji rodzinnej?

W obu przypadkach opłata wynosi 200 zł.

# PORÓWNANIE FUNDACJI RODZINNEJ Z INNYMI INSTYTUCJAMI PRAWNYMI

Autor: Kamil Nowak, radca prawny

## Informacje ogólne

W aktualnym stanie prawnym istnieje kilka form organizacyjnych funkcjonalnie i strukturalnie zbliżonych do fundacji rodzinnej. Oznacza to z jednej strony, że w określonych przypadkach struktury te mogą zostać tak ukształtowane, że *de facto* mogą być stosowane zamiennie. Z drugiej jednak strony ich strukturalne podobieństwo może prowadzić do podjęcia nieprawidłowej decyzji o wyborze ram prawnych do przeprowadzenia sukcesji, co w długoterminowej perspektywie może skutkować powstaniem nieefektywnej struktury, niespełniającej zamierzonego celu. Zakłada się bowiem, że celem polskiej regulacji obejmującej fundacje rodzinną jest danie polskim przedsiębiorcom narzędzia do skutecznej budowy trwałych wielopokoleniowych firm i reinwestycji kapitałów, a nie tworzenie rynku wehikułów prawno-finansowych.

Wśród wielu wehikułów prawnych, które mogą mieć podobne funkcje do fundacji rodzinnej przede wszystkim wymienić należy te, które do tej pory również były wykorzystywane do transferu międzypokoleniowego:

1. spółkę holdingową;
2. fundusz inwestycyjny zamknięty.

## Fundacja rodzinna a spółka holdingowa

Fundacja rodzinna została zaprojektowana podobnie do instytucji holdingu, z koncentracją kapitału i uproszczeniem struktury korporacyjnej. Istotą działalności holdingowej jest nadzór właścicielski jednego podmiotu nad innymi podmiotami, koordynowanie ich działalności i planowanie strategiczne lub organizacyjne dzięki zależnościom kapitałowym lub personalnym.

Fundacja rodzinna, z racji jej istoty, celu powstania oraz przypisanych specyficznych cech, powinna co do zasady występować w obrocie gospodarczym w roli inwestora finansowego, a nie w roli podmiotu prowadzącego zasadniczo niczym nieskrępowaną (z zastrzeżeniem przepisów o ograniczonej działalności gospodarczej) działalność handlową, usługową, produkcyjną czy jakąkolwiek inną działalność operacyjną. Podstawowym zadaniem fundacji rodzinnej jest bowiem ochrona posiadanego majątku przed utratą czy też zmniejszeniem wartości.

Istotą bytu spółki holdingowej zasadniczo jest dążenie do osiągniecia zarobku uwzględniając reguły opłacalności i zysku.

Trudno wskazać jednoznaczne przesłanki, które pozwolą na odróżnienie zastosowania w danym przypadku spółki holdingowej oraz fundacji rodzinnej. Uogólniając jednak, przyjąć można, że działalność oraz struktura aktywów fundacji rodzinnej powinna sprzyjać osiągnięciu nadrzędnego celu zastosowania tej instytucji, jakim jest przekazanie majątku do następnego pokolenia oraz ochrona majątku przed rozdrobnieniem. W ten sposób prowadzenie działalności gospodarczej przez fundacje rodzinną nie powinno stanowić celu samego w sobie dla prowadzenia takiej fundacji rodzinnej, ale powinno stanowić działalność podporządkowaną głównemu celowi fundacji rodzinnej, a samo ryzyko prowadzenia tej działalności nie powinno być na tyle wysokie, aby mogło prowadzić do utraty aktywów przez fundacje rodzinną.

|  |
| --- |
| **Przykład**  Jeżeli przedsiębiorca prowadzi działalność polegającą na nabywaniu udziałów, np. w spółkach celowych, które są finansowane zewnętrznym długiem, wspieranym przez tego udziałowca (np. poprzez umowę poręczenia, gwarancji itp.), to spółki te docelowo są zbywane na podstawie umowy sprzedaży zawierającej wiele gwarancji za złożone oświadczenia i zapewnienia. W takiej sytuacji wydaje się, że właściwszą formą do prowadzenia tej działalności powinna być spółka holdingowa z uwagi na szereg ryzyk, związanych z prowadzeniem takiej działalności. Oczywiście nic nie stoi na przeszkodzie, aby właścicielem takiej spółki holdingowej była fundacja rodzinna, która w ten sposób separuje nadmierne ryzyko prowadzenia działalności gospodarczej. |

## Fundacja rodzinna a fundusz inwestycyjny zamknięty

W praktyce obrotu gospodarczego koncepcja funduszy inwestycyjnych zamkniętych (fundusz) w Polsce od wielu lat jest wykorzystywana nie tylko do pozyskiwania kapitału na realizacje celu inwestycyjnego funduszu, ale również do zarządzania majątkiem rodzinnym. Do powstania takiego funduszu dochodzi w sytuacji, gdy jego uczestnikami są wyłącznie inwestorzy inicjujący utworzenie funduszu lub ich bliscy, bezpośrednio lub za pośrednictwem spółek celowych (tzw. FIZ dedykowane). Z pozoru zatem wydawać by się mogło, że strukturę fundacyjną oraz dedykowanego funduszu inwestycyjnego można stosować zamiennie. Warto jednak zwrócić uwagę na kilka zasadniczych elementów, które odróżniają te dwie formy prawne.

Jak już zostało wspomniane celem fundacji rodzinnej jest przede wszystkim:

1. gromadzenie majątku;
2. zarządzanie majątkiem fundacji rodzinnej w interesie jej beneficjentów;
3. wypłata świadczeń na rzecz beneficjentów;
4. a także inne cele szczegółowe określone w statucie.

Przez gromadzenie majątku należy rozumieć transfer majątku fundatorów do fundacji rodzinnej w drodze założenia fundacji rodzinnej, a także dalszą działalność inwestycyjną fundacji rodzinnej polegającą na zarządzaniu tym majątkiem. Zarządzanie majątkiem rodzinnym jest to z kolei zespół czynności faktycznych i prawnych mających na celu, zwiększenie wartości majątku dotychczasowo posiadanego przez fundacje rodzinną, dalsze gromadzenie majątku fundacji rodzinnej oraz inne działania faktyczne i prawne, których założeniem jest finalne przekazanie beneficjentom majątku fundacji rodzinnej poprzez wypłatę świadczeń w formie pieniężnej lub niepieniężnej. Tak więc, fundacja rodzinna jest osobą prawną mającą na celu ochronę majątku zgromadzonego przez fundatora, który został wniesiony do fundacji rodzinnej oraz zwiększanie go.

Podsumowując, celem fundacji rodzinnej powinno być utrzymanie bądź powiększenie dotychczasowej struktury majątkowej jaką posiadał fundator, tzn. zapobieżenie podziału jej składników lub wymuszonej sprzedaży, np. w drodze podziału spadku po fundatorze, przy jednoczesnym poszanowaniu interesów majątkowych beneficjentów, którzy niekoniecznie muszą być zainteresowani prowadzeniem wnoszonego przedsiębiorstwa, spółki, gospodarstwa rolnego itp.

Poza wyżej wymienionymi celami, fundacja rodzinna jest obwiązana działać w interesie swoich beneficjentów, przy czym ten interes może być rozumiany nie tylko poprzez pryzmat przyrostów majątkowych fundacji rodzinnej, lecz także poprzez realizowanie obowiązku np. zapewnienia kosztów utrzymania i kształcenia beneficjenta do określonego wieku.

Inaczej jest w przypadku funduszu inwestycyjnego zamkniętego, którego nadrzędnym celem jest osiągnięcie wzrostu wartości aktywów funduszu w wyniku wzrostu wartości lokat oraz osiąganie przychodów z lokat netto funduszu, a także inne cele określone w statucie przy czym mają one charakter poboczny, niejako doprecyzowujący cel nadrzędny. W modelowym założeniu, fundusz inwestycyjny zamknięty dokonuje obrotu posiadanymi aktywami w celu osiągnięcia zysku, tak więc jego działalność ma w przeważającej części charakter spekulacyjny, czego nie powinna czynić fundacja rodzinna z uwagi na art. 5 ust. 1 pkt 1 Ustawy.

Fundusz nabywa aktywa po to, aby generowały one przychód lub w celu uzyskania zysku z ich sprzedaży. W konsekwencji, fundusz nie ma na celu utrzymania stanu posiadania poszczególnych aktywów, ponieważ jego celem jest wygenerowanie jak największego zysku, powodującego w konsekwencji wzrost wartości certyfikatów inwestycyjnych. Powyższe przekłada się także na ograniczenia w wypłacie świadczeń pieniężnych. Jak wspomniano powyżej, inwestycja w certyfikaty inwestycyjne, co do zasady, zakłada długotrwały horyzont inwestycyjny – w konsekwencji uczestnik funduszu niejako godzi się na to, iż zainwestowane środki mogą być przez dłuższy czas niedostępne, ponieważ poza sprzedażą certyfikatów inwestycyjnych lub wypłatą świadczenia likwidacyjnego, wszelkie inne możliwości uzyskania środków pieniężnych z funduszu mają charakter fakultatywny.

W związku z powyższym, inaczej niż fundacja rodzinna, fundusz nie ma na celu zapewniania inwestorom jakichkolwiek świadczeń tytułem pokrycia kosztów utrzymania, nauki itp. Bez znaczenia w tym wypadku będzie fakt, że przeważającym majątkiem fundacji rodzinnej, będą certyfikaty inwestycyjne, bowiem fundusz nie może dostosowywać swojej polityki inwestycyjnej do bieżących potrzeb jego uczestników, co wynika z zasady niezależności funduszu od jego uczestników uregulowanej w art. 4 ust. 4 ustawy o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi.

Zarządzanie fundacją rodzinną i prowadzenie jej spraw można powierzyć zarządowi, w którego skład może wchodzić fundator i osoby przez niego wskazane, co eliminuje ewentualne ryzyko związane z powierzeniem zarządzania swoim majątkiem podmiotowi trzeciemu. Fundator może też oczywiście zdecydować o tym, aby zlecieć zarządzanie fundacją rodzinną profesjonaliście. Utworzenie funduszu zawsze wiąże się z koniecznością powierzenia zarządzania zewnętrznemu, wyspecjalizowanemu podmiotowi, którym jest towarzystwo funduszy inwestycyjnych działające w formie spółki akcyjnej.

Mając na uwadze ogół okoliczności formalnoprawnych, a także cele regulacji określających działalność funduszy oraz fundacji rodzinnej, przyjąć można z dużym stopniem ogólności, że celem funduszu jest prowadzenie wyłącznie działalności inwestycyjnej nastawionej na osiągniecie wzrostu wartości aktywów, natomiast w przypadku fundacji rodzinnej działalność inwestycyjna powinna mieć charakter subsydiarny, pomocniczy w stosunku do nadrzędnego celu jakim jest przekazanie majątku do następnego pokolenia przedsiębiorców, oraz ochrona przed jego rozdrobnieniem.