



SEJM  
RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ  
VI kadencja  
Prezes Rady Ministrów  
DSPA-140-84 (5)/08

Warszawa, 30 czerwca 2008 r.

Pan  
Bronisław Komorowski  
Marszałek Sejmu  
Rzeczypospolitej Polskiej

Przekazuję przyjęte przez **Radę Ministrów stanowisko** wobec poselskiego projektu ustawy

**- o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych (druk nr 339).**

Jednocześnie informuję, że Rada Ministrów upoważniła Ministra Finansów do reprezentowania Rządu w tej sprawie w toku prac parlamentarnych.

(-) Donald Tusk

## **Stanowisko Rządu**

### **do poselskiego projektu ustawy o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych (druk nr 339).**

Poselski projekt ustawy modyfikuje zdefiniowaną na użytek ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, jako odrębne źródło przychodów, pozarolniczą działalność gospodarczą.

Zmieniana poselskim projektem ustawy definicja pozarolniczej działalności gospodarczej obowiązuje od 1 stycznia 2007 r. w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 16 listopada 2006 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz o zmianie niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 217, poz. 1588).

Stosownie do art. 5a pkt 6 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, pozarolniczą działalność gospodarczą stanowi działalność zarobkowa:

- a) wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa,
  - b) polegająca na poszukiwaniu, rozpoznawaniu i wydobywaniu kopalin ze złóż,
  - c) polegająca na wykorzystywaniu rzeczy oraz wartości niematerialnych i prawnych
- prowadzona we własnym imieniu bez względu na jej rezultat, w sposób zorganizowany i ciągły, z której uzyskane przychody nie są zaliczane do innych przychodów ze źródeł wymienionych w art. 10 ust. 1 pkt 1, 2 i 4-9.

Uszczegółowieniem definicji pozarolniczej działalności gospodarczej jest art. 5b ust. 1 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych. Przepis ten, z zakresu przedmiotowego tej działalności wyłącza czynności, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

- 1) odpowiedzialność wobec osób trzecich za rezultat tych czynności oraz ich wykonywanie, z wyłączeniem odpowiedzialności za popełnienie czynów niedozwolonych, ponosi zlecający wykonanie tych czynności,
- 2) są one wykonywane pod kierownictwem, oraz w miejscu i czasie wyznaczonych przez zlecającego te czynności,
- 3) wykonujący te czynności nie ponosi ryzyka gospodarczego związanego z prowadzoną działalnością.

W stosunku do aktualnie obowiązującej definicji pozarolniczej działalności gospodarczej, proponowana przez grupę posłów zmiana pomija element rezultatu tej działalności, wskazuje, że działalność ta obejmuje zarówno działalność prowadzoną na własny lub cudzy rachunek.

Niezasadne jest wskazywanie w definicji działalności gospodarczej, że działalność ta obejmuje również działalność prowadzoną na cudzy rachunek. Jest to sprzeczne z istotą przedsiębiorczości. Z istoty prowadzenia działalności gospodarczej wynika bowiem, że osoba prowadząca taką działalność (w tym również osoba samozatrudniona) prowadzi ją na własny, a nie na cudzy, rachunek.

Ponadto Wnioskodawcy proponują doprecyzowanie definicji działalności gospodarczej w ten sposób, żeby negatywna przesłanka działalności gospodarczej dotycząca ryzyka gospodarczego związanego z prowadzoną działalnością była uznawana za niespełnioną, jeżeli

nie stanowi ona treści stosunku umownego, na podstawie którego wykonywane są te czynności.

Projektowane zmiany oznaczają, że w rozumieniu przepisów ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, działalność gospodarcza wystąpi zawsze wtedy, kiedy z umowy nie będzie wynikało, że wykonujący te czynności (zleceniobiorca) nie ponosi ryzyka gospodarczego związanego z prowadzoną działalnością.

W praktyce oznacza to, że o tym, kto ponosi ryzyko gospodarcze związane z prowadzoną działalnością w związku z wykonywaną czynnością, decydować będą strony umowy. Przesłanka ryzyka gospodarczego traci zatem charakter obiektywnego kryterium oceny działalności gospodarczej. Dla zachowania działalności gospodarczej wystarczy, że strony pominią w umowie kwestie ryzyka gospodarczego. Pominięcie tej kwestii jest bowiem równoznaczne z tym, iż z umowy nie wynika, że zleceniobiorca nie ponosi ryzyka gospodarczego związanego z prowadzoną działalnością. Z uwagi na fakt, że negatywne przesłanki działalności gospodarczej muszą być spełnione łącznie, pominięcie elementu ryzyka gospodarczego w umowie, będzie oznaczało, że nawet w sytuacji, kiedy równocześnie spełnione zostaną pozostałe dwie negatywne przesłanki działalności gospodarczej tj. zleceniobiorca będzie wykonywał czynności pod kierownictwem, oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez zlecającego te czynności, nie będzie ponosił odpowiedzialności wobec osób trzecich za rezultat tych czynności oraz ich wykonywanie, to w rozumieniu przepisów ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych wystąpi działalność gospodarcza.

Uzasadniając proponowane zmiany projektodawcy wskazują, że aktualnie obowiązujące przepisy pozostawiają „decyzję o tym, co jest działalnością gospodarczą a co nią nie jest w gestii urzędnika”. Ponadto zdaniem projektodawców, obowiązująca od 1 stycznia 2007 r. definicja pozarolniczej działalności gospodarczej „wprowadza także dysproporcje w sposobie traktowania różnych grup zawodowych: lekarz może świadczyć swoje usługi na zasadzie samozatrudnienia, takiej możliwości nie ma prawnik ani informatyk”.

Negatywne przesłanki działalności gospodarczej nie mają charakteru uznaniowego lecz oparte są o obiektywne kryteria. Wyłączenie określonych czynności z działalności gospodarczej musi odbywać się w oparciu o te kryteria, a nie na podstawie uznaniowej decyzji urzędnika. Ponadto, definicja działalności gospodarczej nie wyłącza z jej zakresu żadnej kategorii podatników (np. prawników czy informatyków), lecz dane czynności wykonywane w warunkach określonych w przepisie. Definicja ta nie zawiera zatem wyłączeń o charakterze podmiotowym lecz przedmiotowym i dotyczy wszystkich podatników bez względu na rodzaj świadczonych usług.

Ponadto Rada Ministrów zauważa, że projekt ustawy nie spełnia wymagań nałożonych przez art. 34 ust. 2 Uchwały Sejmu – Regulamin Sejmu i nie zawiera oceny skutków regulacji.

Mając na względzie przytoczoną argumentację, Rada Ministrów wnosi o odrzucenie w całości projektowanych zmian w ustawie o podatku dochodowym od osób fizycznych dotyczących definicji działalności gospodarczej.