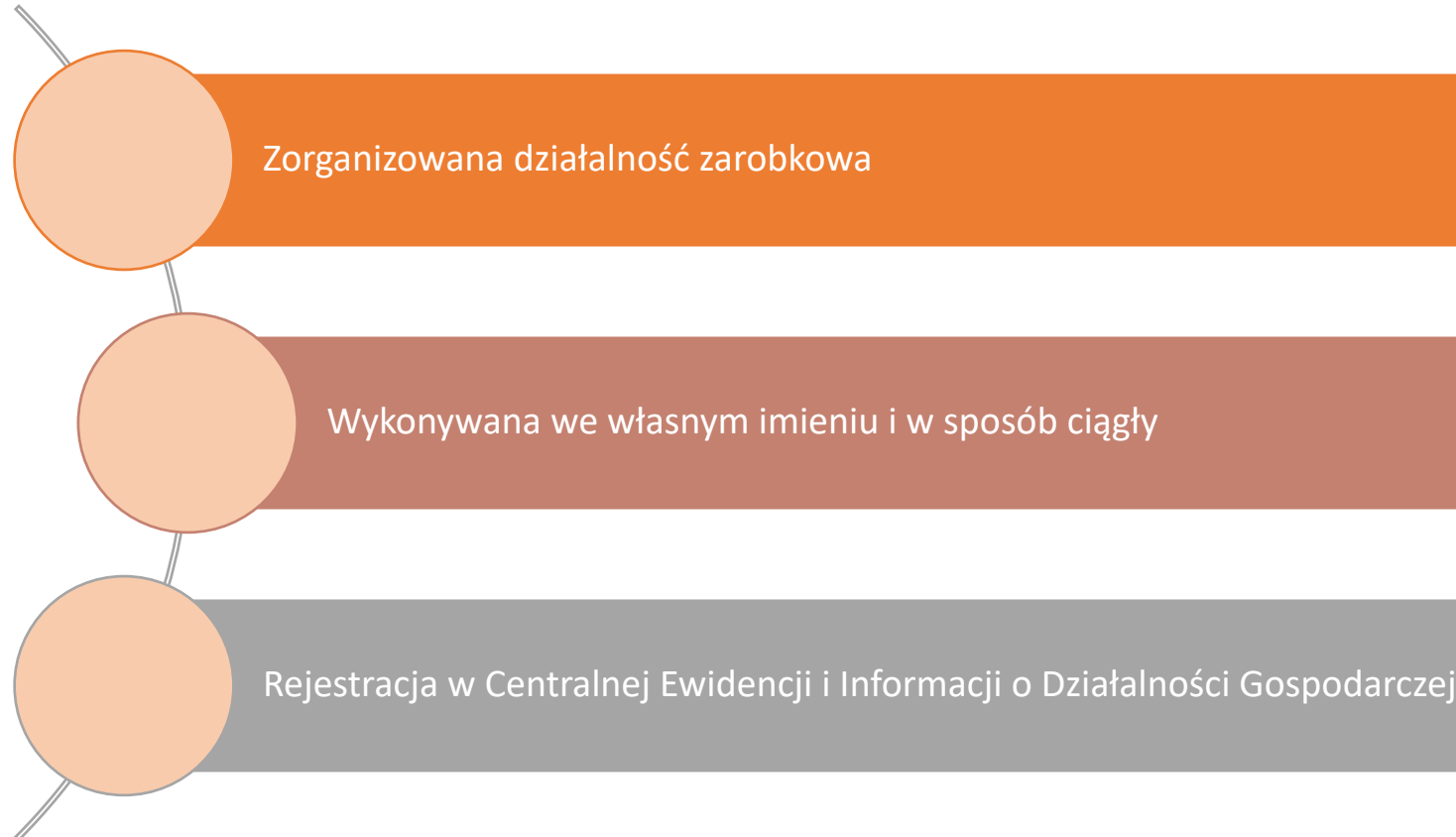


Przejdźcie JDG w spółkę z o.o. lub spółkę komandytową

Grzegorz Hatala



Jednoosobowa działalność gospodarcza



Zalety jednoosobowej działalności gospodarczej

Brak kosztów założenia działalności gospodarczej

Brak wymogów tworzenia kapitału przedsiębiorstwa

Elastyczność w otwieraniu, zawieszaniu i likwidacji działalności gospodarczej

Niskie koszty obsługi księgowej

Ograniczone obowiązki sprawozdawcze

Brak obowiązku posiadania konta firmowego

Wady jednoosobowej działalności gospodarczej

Odpowiedzialność całym majątkiem za zobowiązania

Obowiązek odprowadzania składek na ubezpieczenia do ZUS

Za zobowiązania wynikające z prowadzonej działalności gospodarczej będzie odpowiadał także małżonek przedsiębiorcy, w sytuacji gdy będzie łączył ich ustrój wspólności majątkowej

Nazwa musi zawierać imię i nazwisko, nie można użyć wymyślonej nazwy

Niższa emerytura

Zalety i wady spółki z o.o.

Zalety

1. Odpowiedzialność wspólników jest ograniczona do majątku spółki i wysokości wniesionych udziałów
2. Mniejsze spółki płacą podatek dochodowy w wysokości 9%
3. Brak składek ZUS

Wady

1. Wysoki kapitał zakładowy
2. Podwójne opodatkowanie (dywidenda oraz podatek dochodowy)
3. Wymagana pełna księgowość

Zalety spółki komandytowej



Prosty model organizacji z możliwością założenia spółki przez internet



Brak ustalonego kapitału zakładowego



Możliwość kontynuowania spółki po śmierci komandytariusza

Wady spółki komandytowej

- Pełna odpowiedzialność za zobowiązania spółki przez komplementariusza
- Trudność likwidacji
- Mała decyzyjność komandytariusza
- Konieczność prowadzenia pełnej księgowości

Przekształcenie działalności gospodarczej w spółkę z o.o.

Wzrost firmy


Dlaczego
przedsiębiorcy
chcą
przekształcić
działalność w sp.
z o.o.?

Zakończenie
preferencyjnego
ZUS

W JDG za zobowiązania i długi odpowiada się całym majątkiem; spółka z o.o. rozwiązuje ten problem.

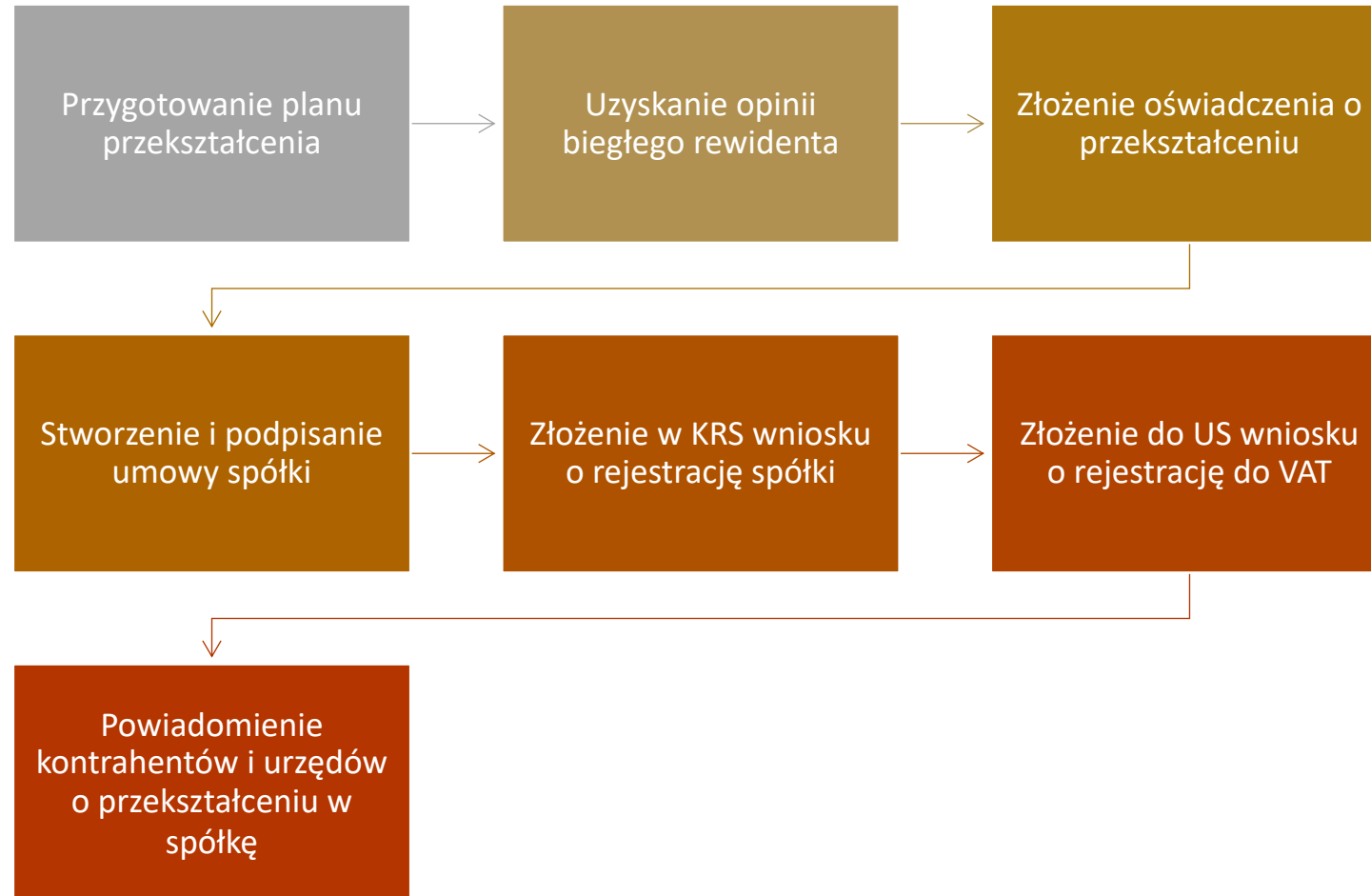
Po upływie ulgi na start i preferencyjnego ZUS w JDG trzeba płacić pełne składki – przedsiębiorcy chcą tego uniknąć, przechodząc na spółkę z o.o.

Jednoosobową
działalność można
przekształcić
wyłącznie w
jednoosobową spółkę
z o.o.



Chcąc zwiększyć
ilość wspólników, po
utworzeniu spółki
należy odsprzedać
im udziały.

7 kroków przekształcenia działalności w spółkę z o.o.



1 krok – przygotowanie planu przekształcenia

Plan przekształcenia działalności musi zostać sporządzony **w formie aktu notarialnego**. Powinien on zawierać przede wszystkim ustalenie wartości bilansowej majątku JDG na określony dzień w miesiącu poprzedzającym sporządzenie planu przekształcenia.

Wszystkie dokumenty, które trzeba dołączyć do planu to:

1. projekt oświadczenia o przekształceniu przedsiębiorcy,
2. projekt aktu założycielskiego (statutu) spółki przekształconej,
3. sprawozdanie finansowe sporządzone dla celów przekształcenia na określony dzień w miesiącu poprzedzającym sporządzenie planu przekształcenia przedsiębiorcy.

2 krok – uzyskanie opinii biegłego rewidenta

Plan przekształcenia działalności należy zlecić zbadaniu przez biegłego rewidenta. Rewident bada poprawność i rzetelność przygotowanego dokumentu.

Na wniosek Sąd rejestrowy (wydział gospodarczy KRS) wyznaczy biegłego i określi jego wynagrodzenie. Można również dogadać się z rewidentem co do wynagrodzenia i we wniosku wskazać konkretnego biegłego, z prośbą o wyznaczenie przez sąd.

Do wniosku dołącza się plan przekształcenia wraz z załącznikami.

Biegły rewident ma maksymalnie dwa miesiące od dnia wyznaczenia, na napisanie opinii i złożenie jej wraz z planem przekształcenia sądowi rejestrowemu oraz przedsiębiorcy.

3 krok – złożenie oświadczenia o przekształceniu

Oświadczenie o przekształceniu należy sporządzić **w formie aktu notarialnego, z czym będą wiązały się koszty**. W oświadczeniu trzeba zawrzeć szereg informacji:

- rodzaj nowej spółki,
- wysokość kapitału zakładowego,
- imiona i nazwiska członków zarządu nowej spółki.

4 krok – podpisanie umowy spółki

Spółkę można założyć w formie aktu notarialnego

5 krok – Złożenie w KRS wniosku o rejestrację spółki

Wniosek do KRS trzeba złożyć w ciągu 6 miesięcy od podpisania aktu założycielskiego spółki z o.o. Po otrzymaniu informacji z KRS o wpisaniu do rejestru przedsiębiorców, spółka będzie mogła rozpocząć działanie.

6 krok – Złożenie do US wniosku o rejestrację VAT

Jeśli istnieje obowiązek rejestracji lub podatnik chce być czynnym podatnikiem VAT powinien złożyć do urzędu skarbowego wniosek o rejestrację VAT

7 krok – Powiadomienie kontrahentów i urzędów o przekształceniu w spółkę

Po wykonaniu urzędowych i biurokratycznych działań, konieczne jest powiadomienie kontrahentów i instytucji. Choćby po to, aby mogli wystawiać dokumenty na zaktualizowane dane firmy.

Rozliczenie straty

Spółka kapitałowa powstała z przekształcenia jednoosobowej działalności osoby fizycznej przy ustalaniu dochodu do opodatkowania **nie jest uprawniona do uwzględnienia strat przedsiębiorcy przekształconego** (art. 7 ust. 3 pkt. 4 ustawy o CIT).

Z tego przepisu wynika zatem, że podatnik, który poniósł stratę jako przedsiębiorca (podatnik podatku dochodowego od osób fizycznych) nie będzie miał prawnej możliwości odliczenia jej od dochodu jaki uzyska po przekształceniu w jednoosobowej spółce z o.o.

Przekształcenie JDG w spółkę z o.o. – co z pracownikami?

W doktrynie przyjmuje się, że w przypadku przekształcenia jednoosobowego przedsiębiorcy w spółkę kapitałową należy zachować wszystkie wymagania opisane w art. 23(1) kodeksu pracy, **choć jest to kwestia sporna i do tej pory nieuregulowana przez prawodawcę**. W praktyce oznacza to, że przedsiębiorca planujący przekształcić się w spółkę powinien m.in. **zawiadomić pracowników o zamiarze swojego przekształcenia** (co najmniej 30 dni przed) i liczyć się z możliwością rozwiązania przez pracowników ich stosunków pracy na warunkach niekorzystnych dla przekształcanego przedsiębiorcy, bowiem **bez wypowiedzenia, za siedmiodniowym uprzedzeniem**. Rozwiązanie stosunku pracy w tym trybie powoduje dla pracownika skutki, jakie przepisy prawa pracy wiążą z **rozwiązaniem stosunku pracy przez pracodawcę za wypowiedzeniem**.

Przekształcenie a numer NIP

W przypadku przekształcenia jednoosobowego przedsiębiorcy w spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością **spółka nie przejmie numeru NIP** przedsiębiorcy jednoosobowego, tylko zostaje jej nadany nowy. To znaczy również, że trzeba ponownie zafiskalizować kasy fiskalne, zmieniając zapisane na nich dane.

Sukcesja podatkowa

Art. 93a. [Podmioty przekształcone]

§ 1. Osoba prawna zawiązana (powstała) w wyniku:

1) **przekształcenia innej osoby prawnej,**

2) przekształcenia spółki niemającej osobowości prawnej

- wstępuje we wszelkie przewidziane w przepisach prawa podatkowego **prawa i obowiązki** przekształcanej osoby lub spółki.

§ 2. Przepis § 1 stosuje się odpowiednio do:

1) **osobowej spółki handlowej zawiązanej (powstałej) w wyniku przekształcenia:**

a) innej spółki niemającej osobowości prawnej,

b) spółki kapitałowej;

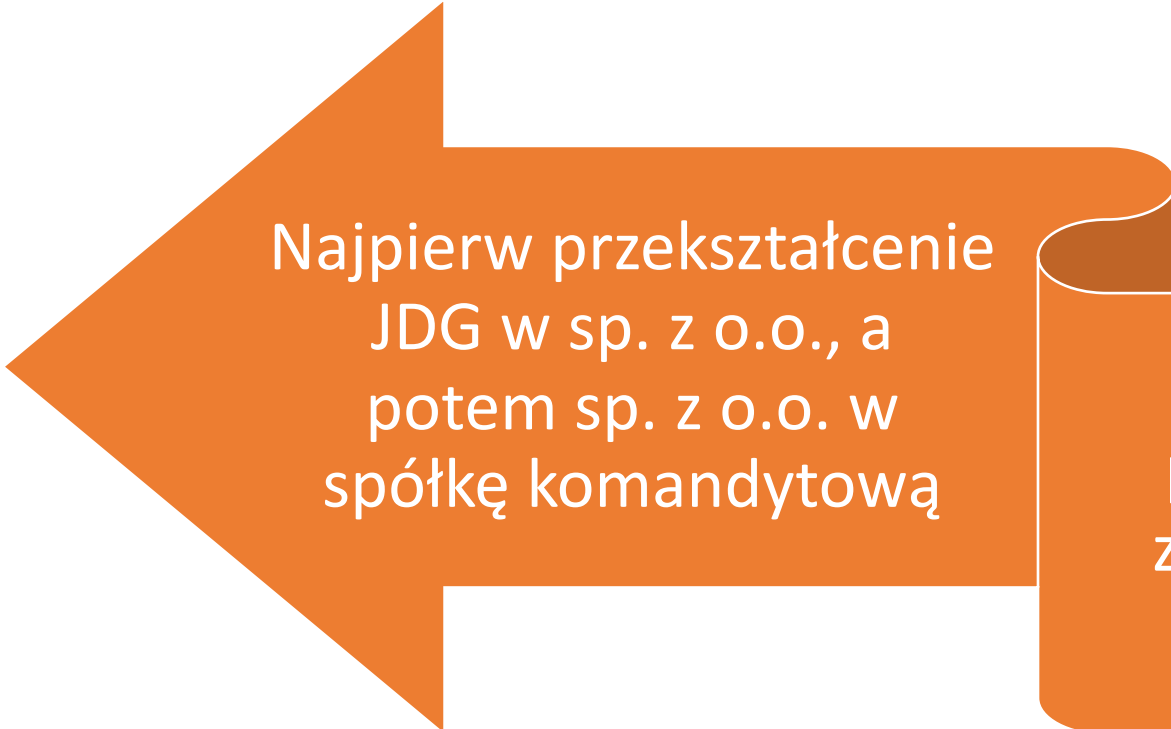
2) (uchylony);

3) stowarzyszenia utworzonego w wyniku przekształcenia stowarzyszenia zwykłego.

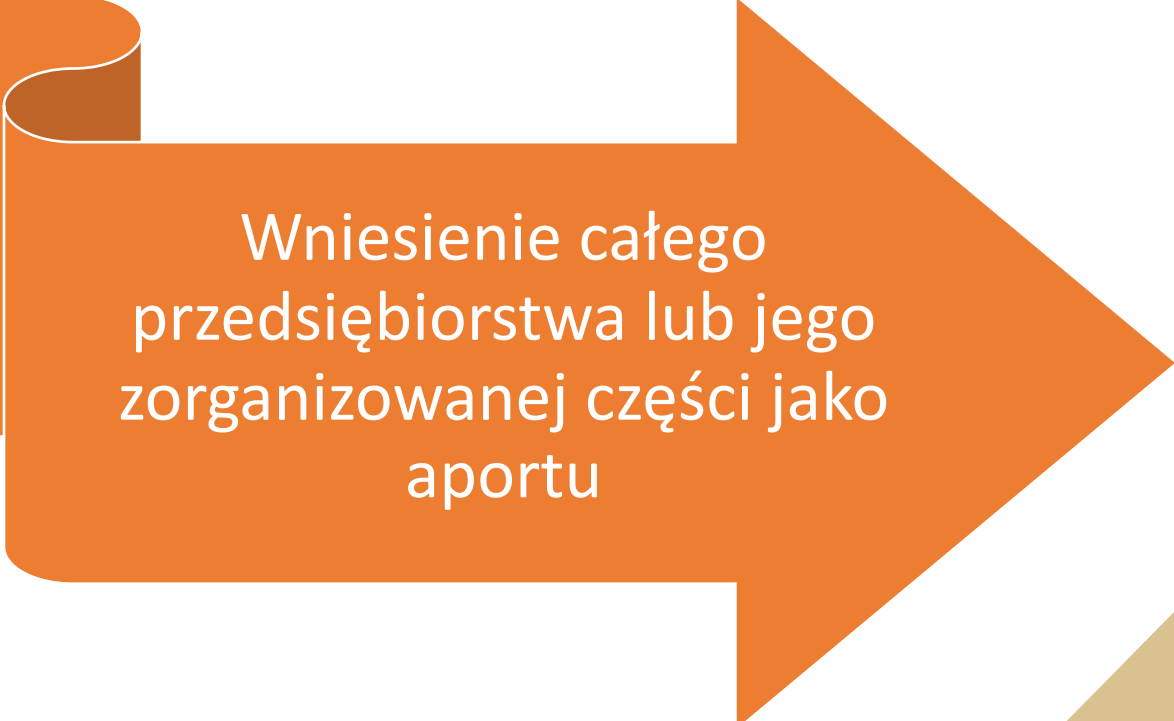
§ 4. Jednoosobowa spółka kapitałowa powstała w wyniku przekształcenia przedsiębiorcy będącego osobą fizyczną wstępuje w przewidziane w przepisach prawa podatkowego **prawa** przekształcanego przedsiębiorcy związane z prowadzoną działalnością gospodarczą, z wyjątkiem tych praw, które nie mogą być kontynuowane na podstawie przepisów regulujących opodatkowanie spółek kapitałowych.

Przekształcenie działalności gospodarczej w spółkę komandytową

Dwie drogi

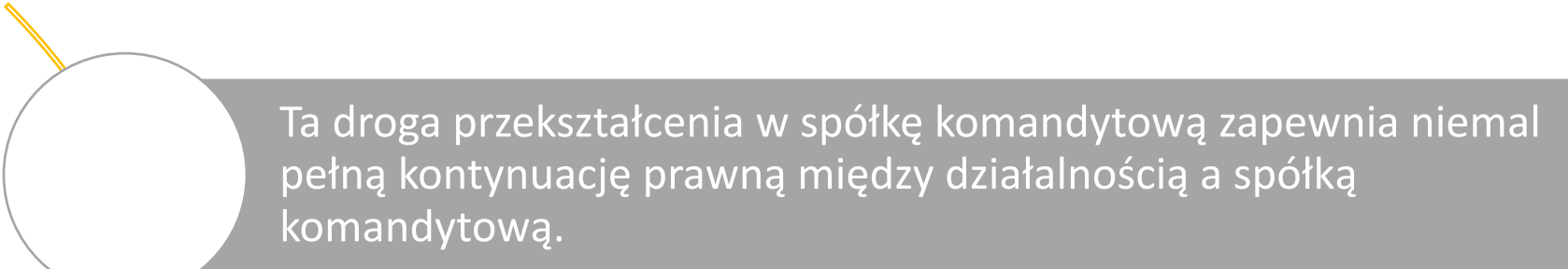


Najpierw przekształcenie
JDG w sp. z o.o., a
potem sp. z o.o. w
spółkę komandytową

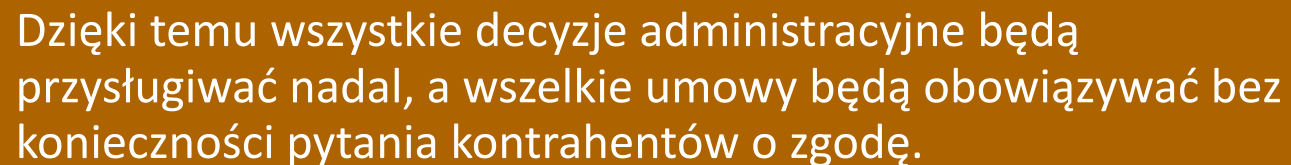


Wniesienie całego
przedsiębiorstwa lub jego
zorganizowanej części jako
aportu

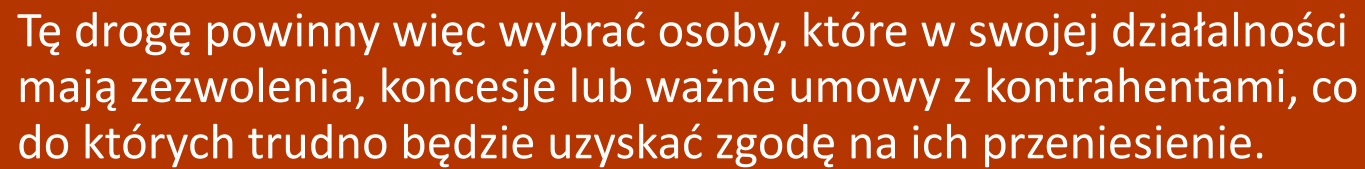
Przekształcenie kodeksowe – najpierw jednoosobowa spółka z o.o., potem spółka komandytowa



Ta droga przekształcenia w spółkę komandytową zapewnia niemal pełną kontynuację prawną między działalnością a spółką komandytową.



Dzięki temu wszystkie decyzje administracyjne będą przysługiwać nadal, a wszelkie umowy będą obowiązywać bez konieczności pytania kontrahentów o zgodę.



Tę drogę powinny więc wybrać osoby, które w swojej działalności mają zezwolenia, koncesje lub ważne umowy z kontrahentami, co do których trudno będzie uzyskać zgodę na ich przeniesienie.

Procedura przekształcenia spółki z o.o.

Sporządzenie planu przekształcenia spółki wraz z załącznikami

Powzięcie uchwały o przekształceniu spółki

Określenie wspólników prowadzących sprawy tej spółki i reprezentujących ją

Dokonanie w rejestrze wpisu spółki komandytowej i wykreślenie spółki z o.o.

Od 1 marca 2020 roku nie ma obowiązku poddawania planu przekształcenia spółki z o.o. badaniu przez biegłego rewidenta.

Plan przekształcenia – w przypadku spółki jednoosobowej musi być sporządzony w formie aktu notarialnego. Powinien on zawierać:

ustalenie wartości bilansowej majątku spółki przekształcanej na określony dzień w miesiącu poprzedzającym przedłożenie wspólnikom planu przekształcenia

Określenie wartości godziwej udziałów albo akcji wspólników

Projekt uchwały w sprawie przekształcenia spółki

Projekt umowy spółki przekształcanej

sprawozdanie finansowe sporządzone dla celów przekształcenia na określony dzień w miesiącu poprzedzającym przedłożenie wspólnikom planu przekształcenia, przy zastosowaniu takich samych metod i w takim samym układzie, jak ostatnie roczne sprawozdanie finansowe

Komplementariusz a komandytariusz

- Warto pamiętać, że w spółce komandytowej – inaczej niż w spółce z o.o. – przynajmniej jeden ze wspólników ponosi odpowiedzialność całym swoim majątkiem za zobowiązania spółki (**komplementariusz**), a jeden odpowiada jedynie do wysokości ustalonej w umowie tzw. sumy komandytowej (**komandytariusz**). Dlatego też w roli komplementariusza obsadza się zazwyczaj nową spółkę z o.o.

Przekształcenie a umowy o pracę

Przekształcenie **nie stanowi przejścia zakładu pracy** w rozumieniu art. 23(1) kodeksu pracy. Nie ma więc obowiązku dawać pracownikom do podpisu oświadczeń przez ten przepis wymaganych ani nawet informować ich o przekształceniu. W wyniku przekształcenia nie dochodzi bowiem do zmiany zakładu pracy – **to nadal jest ten sam zakład pracy i ten sam pracodawca tylko działający w innej formie organizacyjnej.**

PCC

Jednoosobowa działalność gospodarcza

Spółka z o.o. – PCC 0,5% od wartości kapitału zakładowego

Spółka komandytowa – PCC 0,5% od wartości wkładów do spółki osobowej (pomniejszone o wcześniej zapłacony podatek)

Podatek dochodowy i VAT

Proces przekształcenia **nie jest opodatkowany podatkiem VAT, nie wywołuje również skutków w podatkach dochodowych.**

Wniesienie przedsiębiorstwa do spółki **nie jest opodatkowane podatkiem VAT ani nie powoduje opodatkowania w sferze podatku dochodowego.**

Aport całego przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części

Ta opcja nie zapewnia pełnej kontynuacji prawnej między działalnością a spółką komandytową.

Większość decyzji administracyjnych trzeba będzie uzyskać na nowo, a od przeważającej części kontrahentów trzeba będzie uzyskać zgodę na przeniesienie zobowiązań na nową spółkę.

Opcję tę mogą zatem rozważyć osoby, które w swojej działalności nie mają takich ograniczeń jak zezwolenia, koncesje czy trudne do przeniesienia umowy z kontrahentami.

Aport przedsiębiorstwa – co z pracownikami?

W razie przejścia zakładu pracy lub jego części na innego pracodawcę staje się on z mocy prawa stroną w dotychczasowych stosunkach pracy. W wyniku tej czynności spółka, do której przedsiębiorstwo jest wnoszone, przejmuje umowy z pracownikami i staje się automatycznie, bez konieczności zawierania jakichkolwiek aneksów czy uzyskiwania zgód od pracowników, nowym pracodawcą.

Aport przedsiębiorstwa – sukcesja na gruncie VAT

Dyrektywa VAT w artykule 19 stanowi, że w przypadku przekazania, odpłatnie lub nieodpłatnie lub jako aportu do spółki całości lub części majątku, państwa członkowskie mogą uznać, że **dostawa towarów nie miała miejsca i że w takim przypadku osoba, której przekazano towary, będzie traktowana jako następcą prawny przekazującego.**

W świetle wyżej wskazanego przepisu Dyrektywy VAT, przyjęta przez polskiego ustawodawcę regulacja wyłączająca z opodatkowania VAT zbycie (również w formie aportu) przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części, **wymaga jednocześnie, aby nabywca był traktowany jako sukcesor prawny zbywającego.**

Obowiązki podatnika wynikające z sukcesji w VAT związane z fakturowaniem

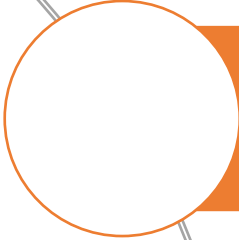
Na tle sukcesji podatkowej powstałej w wyniku aportu przedsiębiorstwa w celu prawidłowego dokumentowania transakcji, faktury można podzielić na dwie następujące grupy:

dokumentujące czynności, dla których obowiązek podatkowy powstanie przed dniem aportu.

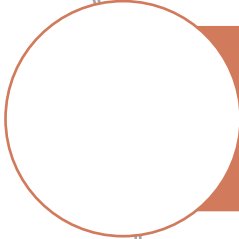
W tym przypadku podmiotem obowiązującym do dokumentacji transakcji (wystawienia faktury) jest **podmiot wnoszący aport**. Jednakże jeśli do dnia aportu faktura nie zostanie wystawiona, to obowiązek ten **przejdzie na podmiot otrzymujący aport** (faktura powinna zawierać wskazywać dane podmiotu otrzymującego aport jako sprzedawcy)

dokumentujące czynności, w stosunku do których obowiązek podatkowy powstanie w dniu lub po dniu dokonania aportu (dotyczące składników majątku otrzymanego aportem).

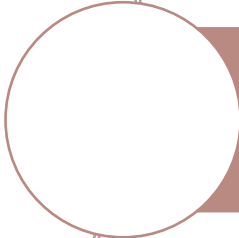
Obowiązek ich wystawienia spoczywa już wyłącznie na podmiocie otrzymującym aport.



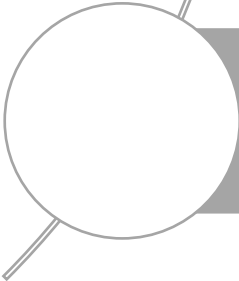
Podmiot do którego wniesiono aport będzie również **uprawniony do uwzględnienia podatku naliczonego z faktur wystawionych przed dniem dokonania aportu na wnoszącego aport, a otrzymanych po dniu tego aportu**. Nie będzie on również zobligowany do skorygowania danych nabywcy widniejących na fakturze sprzedaży (jeżeli wskazany został zbywca przedsiębiorstwa lub zorganizowanej części przedsiębiorstwa).



W przypadku faktur korygujących otrzymanych od kontrahentów i wystawionych jeszcze na dokonującego aportu, to podmiotem uprawnionym do ich rozliczenia (tj. skorygowania w odpowiedni sposób podatku naliczonego) będzie otrzymujący aport jako następca prawny.



Prawo do odliczenia będzie przysługiwało nabywcy przedsiębiorstwa niezależnie od tego, który podmiot zostanie wskazany na korekcie jako nabywca towaru/usług (zbywca aportu czy nabywca).



Na skutek aportu przedsiębiorstwa, również prawo do ubiegania się zwrot nadwyżki podatku VAT przejdzie na następcę prawnego.

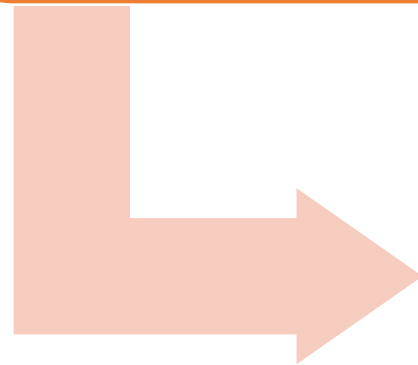
Korekta faktur sprzedażowych wystawionych przez zbywcę przedsiębiorstwa

Jeśli korekta powinna zostać rozliczona za okres wsteczny przypadający na dzień przed dokonaniem aportu (np. korekta dokonana na skutek błędu popełnionego przy wystawianiu faktury sprzedaży) - **podmiotem obowiązującym do dokonania i rozliczenia korekty będzie podmiot wnoszący aport**, który istnieje jako podatnik (uprawniony do korekty deklaracji złożonych za miesiące poprzedzające aport).

Jeśli korekta powinna zostać rozliczona na bieżąco (np. wskutek zmiany okoliczności wynikającej ze zdarzeń następczych w stosunku do wystawienia faktury) - **korekty dokonuje już następca prawny.**

Osoba fizyczna

- Nie może wystawić faktury z VAT



Aport zorganizowanej
części
przedsiębiorstwa
do spółki
komandytowej

Spółka wystąpi
o nienależny
zwrot VAT



Przestępstwo z
art. 76 § 1
k.k.s.

§ 1. Kto przez podanie danych niezgodnych ze stanem rzeczywistym lub zatajenie rzeczywistego stanu rzeczy **wprowadza w błąd właściwy organ narażając na nienależny zwrot podatkowej należności publicznoprawnej, w szczególności podatku naliczonego w rozumieniu przepisów o podatku od towarów i usług, podatku akcyzowym, zwrot nadpłaty lub jej zaliczenie na poczet zaległości podatkowej lub bieżących albo przyszłych zobowiązań podatkowych, podlega karze grzywny do 720 stawek dziennych albo karze pozbawienia wolności, albo obu tym karom łącznie.**

§ 2. Jeżeli kwota narażona na nienależny zwrot podatku jest małej wartości, sprawca czynu zabronionego określonego w § 1 podlega karze grzywny do 720 stawek dziennych.

§ 3. Jeżeli kwota narażona na nienależny zwrot podatku nie przekracza ustawowego progu, sprawca czynu zabronionego określonego w § 1 podlega karze grzywny za wykroczenie skarbowe.

Kodeks karny skarbowy

Art. 16a. [Korekta deklaracji]

§ 1. Nie podlega karze za przestępstwo skarbowe lub wykroczenie skarbowe sprawca czynu zabronionego dotyczącego złożenia deklaracji lub przesłania księgi, **jeżeli po jego popełnieniu została złożona organowi podatkowemu prawnie skuteczna korekta deklaracji lub księgi dotycząca obowiązku, którego nieprawidłowe wykonanie stanowi ten czyn zabroniony.**

§ 2. Jeżeli w związku z czynem zabronionym określonym w § 1 nastąpiło uszczuplenie należności publicznoprawnej, przepis ten stosuje się tylko wtedy, **gdy należność ta została uiszczona niezwłocznie**, nie później jednak niż w terminie wyznaczonym przez finansowy organ postępowania przygotowawczego.

§ 3. Przepisu § 1 nie stosuje się, jeżeli przed złożeniem korekty deklaracji lub księgi wszczęto postępowanie przygotowawcze o przestępstwo skarbowe lub wykroczenie skarbowe lub ujawniono w toku toczącego się postępowania przygotowawczego to przestępstwo skarbowe lub wykroczenie skarbowe.

Co się zatem stanie, jak spółka odliczy VAT od transakcji, która nie podlega pod VAT?

Jak było?

O skutkach skorygowania deklaracji przez podatnika mówi art. 16a kodeksu karnego skarbowego. Do końca 2021 r. było tak, że jeżeli podatnik po kontroli skorygował swoje rozliczenia, to urząd skarbowy nie mógł wszcząć postępowania karnoskarbowego, a jeśli było już w toku tzw. postępowanie przygotowawcze, to organ je umarzał.

Jak jest?

Od 2022 r. korekta nie wyklucza już konsekwencji karno-skarbowych. Jeśli organ wszczął postępowanie przygotowawcze o przestępstwo lub wykroczenie skarbowe albo takie zdarzenia zostaną ujawnione w toku postępowania przygotowawczego, to korekta deklaracji i zapłata podatku po zakończonej kontroli podatkowej w niczym podatnikowi nie pomogą. I tak może zostać on ukarany.

Dziękuję za uwagę!

adwokat i doradca podatkowy

Grzegorz Hatała

 pan_od_podatkov

 pan_od_podatkov

 Hatała uczy podatków