

1. Identyfikator podatkowy NIP:
1234567890

ORD-IN WNIOSEK O WYDANIE INTERPRETACJI INDYWIDUALNEJ

Podstawa prawna: Art. 14b § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (Dz.U. z 2015 poz. 613 z późn. zm.)

A. ZAKRES, MIEJSCE I CEL ZŁOŻENIA WNIOSKU

A.1. RODZAJ SPRAWY

Dotyczy:

- | | | |
|--|---|---|
| 4. <input type="checkbox"/> Podatek dochodowy od osób prawnych | 5. <input type="checkbox"/> Podatek dochodowy od osób fizycznych | 6. <input checked="" type="checkbox"/> Podatek od towarów i usług |
| 7. <input type="checkbox"/> Podatek akcyzowy | 8. <input type="checkbox"/> Podatek od czynności cywilnoprawnych | 9. <input type="checkbox"/> Podatek od spadków i darowizn |
| 10. <input type="checkbox"/> Ordynacja podatkowa | 11. <input type="checkbox"/> Podatek od wydobycia niektórych kopalin, specjalny podatek węglowodorowy | |
| 12. <input type="checkbox"/> Inne (np. gry hazardowe, zasady ewidencji i identyfikacji podatników i płatników) | | |

A.2. ORGAN, DO KTÓREGO KIEROWANY JEST WNIOSEK

Organ upoważniony przez Ministra Finansów do wydania interpretacji indywidualnej

- | | |
|---|--|
| 13. <input type="checkbox"/> Dyrektor Izby Skarbowej w Bydgoszczy | adres do korespondencji organu: Biuro Krajowej Informacji Podatkowej w Toruniu,
ul. św. Jakuba 20, 87-100 Toruń. |
| 14. <input type="checkbox"/> Dyrektor Izby Skarbowej w Katowicach | adres do korespondencji organu: Biuro Krajowej Informacji Podatkowej w Bielsku-Białej,
ul. Traugutta 2a, 43-300 Bielsko-Biała. |
| 15. <input type="checkbox"/> Dyrektor Izby Skarbowej w Łodzi | adres do korespondencji organu: Biuro Krajowej Informacji Podatkowej w Piotrkowie Trybunalskim,
ul. Wronia 65, 97-300 Piotrków Trybunalski. |
| 16. <input type="checkbox"/> Dyrektor Izby Skarbowej w Poznaniu | adres do korespondencji organu: Biuro Krajowej Informacji Podatkowej w Lesznie,
ul. Dekana 6, 64-100 Leszno. |
| 17. <input checked="" type="checkbox"/> Dyrektor Izby Skarbowej w Warszawie | adres do korespondencji organu: Biuro Krajowej Informacji Podatkowej w Płocku,
ul. 1 Maja 10, 09-402 Płock. |

A.3. CEL ZŁOŻENIA WNIOSKU

18. Cel złożenia wniosku:

1. złożenie wniosku 2. uzupełnienie wniosku

B. DANE WNIOSKODAWCY

B.1. DANE IDENTYFIKACYJNE

19. Rodzaj wnioskodawcy:

1. osoba fizyczna 4. podatkowa grupa kapitałowa
 2. osoba prawna 5. inny
 3. jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej

20. Nazwisko, pierwsze imię, data urodzenia / Nazwa pełna:

ABC spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa

21. Numer i seria dokumentu stwierdzającego tożsamość:

22. Zagraniczny numer identyfikacyjny:

23. Rodzaj dokumentu stwierdzającego tożsamość (numeru identyfikacyjnego):

24. Kraj wydania dokumentu stwierdzającego tożsamość (numeru identyfikacyjnego):

25. REGON:
123456789

26. Numer KRS:
0000123456

B.2. STATUS WNIOSKODAWCY

27. Status:

1. podatnik
 2. płatnik
 3. inkasent
 4. osoba trzecia w rozumieniu art. 110-117b ustawy - Ordynacja podatkowa
 5. zamawiający w rozumieniu ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych

6. inny

B.3. ADRES ZAMIESZKANIA / ADRES SIEDZIBY WNIOSKODAWCY

28. Kraj: PL	29. Województwo: MAZOWIECKIE	30. Powiat: Warszawa	
31. Gmina: Śródmieście (dzielnica)	32. Ulica: ul. Warszawska	33. Nr domu: 1	34. Nr lokalu: 1
35. Miejscowość: Śródmieście (dzielnica m.st. Warszawy)	36. Kod pocztowy: 00-000	37. Poczta: Warszawa	

B.4. ADRES DO KORESPONDENCJI WNIOSKODAWCY

38. Kraj: PL	39. Województwo:	40. Powiat:	
41. Gmina:	42. Ulica:	43. Nr domu:	44. Nr lokalu:
45. Miejscowość:	46. Kod pocztowy:	47. Poczta:	

C. ORGANY PODATKOWE WŁAŚCIWE DLA WNIOSKODAWCY ZE WZGLĘDU NA SPRAWĘ BĘDĄCĄ PRZEDMIOTEM INTERPRETACJI INDYWIDUALNEJ

49. Nazwa i adres organów podatkowych (Naczelnik Urzędu Skarbowego, Naczelnik Urzędu Celnego):

Naczelnik Trzeciego Urzędu Skarbowego Warszawa-Śródmieście

D. DANE PEŁNOMOCNIKA DO DORĘCZEŃ LUB PRZEDSTAWICIELA ORAZ INFORMACJA O PEŁNOMOCNIKU SZCZEGÓLNYM

D.1. INFORMACJA O PEŁNOMOCNIKU DO DORĘCZEŃ LUB DANE PRZEDSTAWICIELA

50. Pierwsze imię: Józef	51. Nazwisko: Bąk
52. Identyfikator podatkowy NIP / numer PESEL pełnomocnika do doręczeń lub przedstawiciela: 1234560987	53. Numer i seria dokumentu stwierdzającego tożsamość:
54. Zagraniczny numer identyfikacyjny:	55. Rodzaj dokumentu stwierdzającego tożsamość (numeru identyfikacyjnego):

56. Kraj wydania dokumentu stwierdzającego tożsamość (numeru identyfikacyjnego):

D.2. ADRES DO DORĘCZEŃ PRZEDSTAWICIELA

57. Kraj: PL	58. Województwo:	59. Powiat:	
60. Gmina:	61. Ulica:	62. Nr domu:	63. Nr lokalu:
64. Miejscowość:	65. Kod pocztowy:	66. Poczta:	
67. Inne informacje ułatwiające kontakt z przedstawicielem (nr telefonu, faksu, adres e-mail):			

D.4. WNIOSEK PRZEDSTAWICIELA O DORĘCZENIE ZA POMOCĄ ŚRODKÓW KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ

69. Liczba pełnomocników szczególnych:
1

E. PRZEDMIOT WNIOSKU

Rodzaj:

70. zaistniały stan faktyczny

71. zdarzenie przyszłe

72. Liczba zaistniałych stanów faktycznych:
1

73. Liczba zdarzeń przyszłych:

74. Przepisy prawa podatkowego:

art. 86 ust. 1, art. 88 ust. 3a pkt 4 lit. a ustawy o podatku od towarów i usług

F. WYSOKOŚĆ, SPOSÓB UISZCZANIA I ZWROTU OPŁATY ORAZ NUMERY RACHUNKÓW BIEŻĄCYCH

75. Wysokość opłaty: 40 zł

76. Dowód uiszczenia opłaty:

1. został dołączony do wniosku

2. zostanie przesłany w terminie 7 dni od dnia złożenia wniosku

77. Numer rachunku bieżącego, na który uiszcza się opłatę:

Izba Skarbowa w Bydgoszczy

nr rachunku bankowego **52 1010 1078 0040 6622 3100 0000**

- | | | |
|-------------------------------------|----------------------------|---|
| <input type="checkbox"/> | Izba Skarbowa w Katowicach | nr rachunku bankowego 68 1010 1212 0010 3622 3100 0000 |
| <input type="checkbox"/> | Izba Skarbowa w Łodzi | nr rachunku bankowego 87 1010 1371 0005 2122 3100 0000 |
| <input type="checkbox"/> | Izba Skarbowa w Poznaniu | nr rachunku bankowego 29 1010 1469 0032 6122 3100 0000 |
| <input checked="" type="checkbox"/> | Izba Skarbowa w Warszawie | nr rachunku bankowego 31 1010 1010 0166 4922 3100 0000 |

78. Sposób zwrotu nienależnej opłaty:

- 1. zwrot na rachunek bieżący
- 2. zwrot przekazem pocztowym na adres wskazany w części B.3
- 3. zwrot przekazem pocztowym na adres wskazany w części B.4
- 4. zwrot przekazem pocztowym na adres pełnomocnika do doręczeń wskazany w załączonym pełnomocnictwie
- 5. zwrot przekazem pocztowym na adres pełnomocnika szczególnego wskazany w załączonym pełnomocnictwie
- 6. zwrot przekazem pocztowym na adres przedstawiciela wskazany w części D.2

79. Numer rachunku bieżącego: 0212312312312312312312312

G. WYCZERPUJĄCE PRZEDSTAWIENIE ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO (STANÓW FAKTYCZNYCH), ZDARZENIA PRZYSZŁEGO (ZDARZEŃ PRZYSZŁYCH) I PYTANIA (PYTAŃ)

80. Opis stanu faktycznego (stanów faktycznych), zdarzenia przyszłego (zdarzeń przyszłych):

Głównym przedmiotem działalności Wnioskodawcy (dalej zwanego także Spółką Komandytową) jest sprzedaż hurtowa paliw i produktów pochodnych, wyrobów chemicznych i półproduktów, a także magazynowanie i przeładunek towarów.

Wspólnikami Spółki Komandytowej są dwaj komandytariusze (osoby fizyczne, uprawnione do 49,9% udziału w zysku Spółki Komandytowej każda) oraz spółka z ograniczoną odpowiedzialnością „ABCD sp. z o.o.” (dalej „Spółka z o.o.”; jej udział w zysku Spółki Komandytowej wynosi 0,2%), której jedynymi udziałowcami są w równych częściach ww. komandytariusze. Obydwaj komandytariusze są również członkami zarządu Spółki z o.o. Głównym przedmiotem działalności Spółki z o.o. jest zarządzanie Spółką Komandytową.

Zgodnie z umową Spółki Komandytowej:

- do jej reprezentowania uprawniony jest komplementariusz,
- komandytariusz może reprezentować spółkę jedynie jako pełnomocnik,

- oświadczenia w imieniu komplementariusza składa organ uprawniony do jego reprezentowania albo ustanowiony przez niego pełnomocnik lub prokurent,
- komplementariusz ma prawo i obowiązek prowadzenia wszystkich spraw spółki, za wyjątkiem spraw, które wymagają zgody wspólników,
- w sprawach przekraczających zakres zwykłych czynności spółki zgoda komandytariuszy nie jest wymagana, za wyjątkiem spraw, które wymagają zgody wspólników,
- komplementariusz może otrzymywać wynagrodzenie za prowadzenie spraw spółki na podstawie umowy zawartej ze spółką („umowa o zarządzanie spółką”).

Umowa o zarządzanie spółką, o której mowa powyżej, nie została dotąd zawarta.

Zakres obowiązków członków zarządu Spółki z o.o. został określony dokumentem z 2 stycznia 2016 r., zgodnie z którym „do obowiązków członków zarządu należą:

1. Dbanie o wizerunek firmy.
2. Nadzór nad procesami kapitałowymi wewnątrz struktury kapitałowej ABCD Spółka z o.o. i spółki komandytowej.
3. Udział w posiedzeniach zarządu.
4. Zawieranie umów w imieniu spółki.
5. Zapewnienie realizacji uchwał zgromadzenia wspólników.
6. Akceptacja dla dokonywanych czynności prawnych.
7. Planowanie inwestycji związanych z działalnością spółki.
8. Nadzór nad zabezpieczeniem tajemnicy spółki.
9. Nadzór nad terminowym zatwierdzaniem dokumentów finansowych.
10. Nadzór nad prawidłowym archiwizowaniem dokumentów księgowo-finansowych.
11. Dobór odpowiednich pracowników.
12. Kontrola kosztów spółki i utrzymywanie ich na odpowiednim poziomie.”

W dniu 1 lutego 2016 r. Spółka Komandytowa zawarła (jako zleceniodawca) z jednym z komandytariuszy, działającym w ramach swojej działalności gospodarczej pod firmą Jan Kowalski Doradca Biznesowy (dalej „Zleceniobiorca”), umowę o świadczenie usług, zgodnie z którą tenże Zleceniobiorca zobowiązał się do wykonywania na rzecz Spółki Komandytowej „usługi organizacji transportu wysyłek oraz opracowywania dokumentów z tym związanych, a także doradztwa w zakresie marketingu i realizacji kontraktów.”

Zgodnie z umową „do obowiązków Zleceniobiorcy należy w szczególności:

- organizacja transportu towarów,
 - koordynacja logistyczna wysyłek,
 - przygotowywanie dokumentacji transportowej,
 - doradztwo i pomoc w zakresie przygotowywania materiałów promocyjnych
- Zleceniodawcy,
- doradztwo i pomoc w utrzymaniu i budowaniu relacji z klientami i dostawcami
- Zleceniodawcy,
- przygotowanie planu działań mających na celu poprawę kontaktów Zleceniodawcy z wybranymi klientami i jego realizacja,
 - monitoring rynku i analiza wydarzeń mogących mieć wpływ na rozwój przedmiotu działalności Zleceniodawcy,
 - organizacja zakupu i sprzedaży towarów i usług wraz z związanymi z tym czynnościami.”

Umowa nie zawiera żadnych postanowień ograniczających wykonywanie czynności Zleceniobiorcy co do czasu lub miejsca, nie podporządkowuje także Zleceniobiorcy

względem Zleceniodawcy. Zleceniobiorca ma zatem pełną swobodę wyboru sposobu, miejsca i czasu wykonywania czynności wynikających z umowy. Przy tym, ponieważ umowa nie ogranicza w żaden sposób odpowiedzialności Zleceniobiorcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, Zleceniobiorca odpowiada za ewentualne szkody na zasadach ogólnych, wynikających z przepisów kodeksu cywilnego. W umowie wyraźnie zaznaczono, że „dla uniknięcia wszelkich wątpliwości strony oświadczają, że żaden zapis niniejszej umowy nie miał na celu tworzenia między stronami innego stosunku prawnego niż stosunku zlecenia, w tym w szczególności stosunku pracy bądź agencji.”

Wynagrodzenie Zleceniobiorcy wynosi 10.000 zł + 23% VAT miesięcznie i zdaniem Wnioskodawcy jest to wynagrodzenie w pełni uwzględniające warunki rynkowe.

Umowa o świadczenie usług z 1 lutego 2016 r. od dnia jej zawarcia jest wykonywana zgodnie z jej postanowieniami. W praktyce konkretne czynności Zleceniobiorcy polegają przede wszystkim na:

- znalezieniu odpowiedniego transportu dla sprzedawanych przez Spółkę Komandytową towarów (klienci Spółki to zazwyczaj duże firmy chemiczne i jakiegokolwiek niedopatrzenie, np. spóźnienie, może spowodować zatrzymanie produkcji, a w konsekwencji kary liczone w dziesiątkach tysięcy EUR),
- przygotowaniu dokumentów towarzyszących dostawie takich jak listy przewozowe, specyfikacje produktu, tzw. packing list,
- ocenie opłacalności zakupu w zależności od bazy dostawy (tzn. zleceniodawca musi oceniać czy np. bardziej opłaca się kupić towar w porcie w Korei i samemu zorganizować transport morski, czy lepiej kupić taki sam towar w porcie w Gdyni i przewieźć go dalej koleją bądź transportem samochodowym),
- nadzorze nad czynnościami związanymi ze zmianą opakowań, zamawianiem palet itp.

Do wykonywanych czynności niezbędna jest znajomość dwóch języków obcych (angielski i rosyjski) oraz znaczne doświadczenie, które pozwala na istotne oszczędności na kosztach transportu. Zleceniobiorca, Pan Jan Kowalski, wykonuje działalność gospodarczą od 3 lipca 2014 r. Przeważającym przedmiotem działalności wg PKD jest „doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania”. Logistyką i handlem Pan Jan Kowalski zajmuje się od od 1999 roku, ma doświadczenie w tej branży także na stanowisku kierowniczym. Spółka Komandytowa jest obecnie jedynym zleceniodawcą Pana Jana Kowalskiego. Wcześniej Pan Jan Kowalski wykonywał w ramach swojej działalności gospodarczej usługi marketingowe dla innej spółki branży chemicznej. Pan Jan Kowalski prowadzi dodatkowo działalność gospodarczą w zakresie instalacji i sprzedaży wysokiej klasy sprzętu audio.

Pracę Zleceniobiorca wykonuje na sprzęcie własnym (komputer, drukarka, telefon itp.), koszty eksploatacji sprzętu, w tym rachunki telefoniczne, pokrywa samodzielnie. Spółka Komandytowa nie jest zobowiązana do ich zwrotu.

Zleceniobiorca wystawia comiesięczne faktury, wykazując w nich zgodnie z umową po 2.300 zł VAT miesięcznie (podatek ten jest przez niego rozliczany w pełni terminowo), a Spółka Komandytowa terminowo spłaca wszystkie należności z nich wynikające.

Zaprezentowany stan faktyczny ma charakter trwały i będzie kontynuowany w tej samej postaci także po złożeniu wniosku – w tym zakresie będzie miał charakter zdarzenia

przyszłego.

81. Pytanie (pytania) przyporządkowane do stanu faktycznego (stanów faktycznych) lub zdarzenia przyszłego (zdarzeń przyszłych) przedstawionego w poz. 80:
Czy Wnioskodawca ma prawo do potrącania VAT naliczonego w fakturach wystawianych z tytułu usługi świadczonej przez zleceniobiorcę na podstawie umowy z 1 lutego 2016 r.?

H. WŁASNE STANOWISKO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO LUB ZDARZENIA PRZYSZŁEGO

82. Stanowisko wnioskodawcy do pytania (pytań) przedstawionego w pozycji 81:
Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (t.j. Dz. U. z 2011 r. Nr 177 poz. 1054 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o VAT”, opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług podlega odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju.

Na mocy art. 7 ust. 1 ww. ustawy, przez dostawę towarów, o której mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1, rozumie się przeniesienie prawa do rozporządzania towarami jak właściciel (...). Jak stanowi zaś art. 8 ust. 1 ww. ustawy przez świadczenie usług, o którym mowa w art. 5 ust. 1 pkt 1, rozumie się każde świadczenie na rzecz osoby fizycznej, osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej niemającej osobowości prawnej, które nie stanowi dostawy towarów w rozumieniu art. 7, w tym również:

1. przeniesienie praw do wartości niematerialnych i prawnych, bez względu na formę, w jakiej dokonano czynności prawnej;
2. zobowiązanie do powstrzymania się od dokonania czynności lub do tolerowania czynności lub sytuacji;
3. świadczenie usług zgodnie z nakazem organu władzy publicznej lub podmiotu działającego w jego imieniu lub nakazem wynikającym z mocy prawa.

Na mocy art. 15 ust. 1 ustawy o VAT, podatnikami są osoby prawne, jednostki organizacyjne niemające osobowości prawnej oraz osoby fizyczne, wykonujące samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 2, bez względu na cel lub rezultat takiej działalności.

Stosownie do ust. 2 ww. artykułu, działalność gospodarcza obejmuje wszelką działalność producentów, handlowców lub usługodawców, w tym podmiotów pozyskujących zasoby naturalne oraz rolników, a także działalność osób wykonujących wolne zawody.

Działalność gospodarcza obejmuje w szczególności czynności polegające na wykorzystywaniu towarów lub wartości niematerialnych i prawnych w sposób ciągły dla celów zarobkowych.

Na podstawie art. 15 ust. 3 pkt 1 i pkt 3 ustawy o VAT za wykonywaną samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 1, nie uznaje się czynności:

1. z tytułu których przychody zostały wymienione w art. 12 ust. 1-6 ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 51, poz. 307 ze zm.);
2. z tytułu których przychody zostały wymienione w art. 13 pkt 2-9 ustawy z dnia 26 lipca 1991 r. o podatku dochodowym od osób fizycznych, jeżeli z tytułu wykonania tych czynności osoby te są związane ze zlecającym wykonanie tych czynności prawnymi

więzami tworzącymi stosunek prawny pomiędzy zlecającym wykonanie czynności i wykonującym zlecane czynności co do warunków wykonywania tych czynności, wynagrodzenia i odpowiedzialności zlecającego wykonanie tych czynności wobec osób trzecich.

Zgodnie z art. 86 ust. 1 ustawy o VAT, w zakresie, w jakim towary i usługi są wykorzystywane do wykonywania czynności opodatkowanych, podatnikowi, o którym mowa w art. 15, przysługuje prawo do obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego, z zastrzeżeniem art. 114, art. 119 ust. 4, art. 120 ust. 17 i 19 oraz art. 124.

Stosownie do art. 86 ust. 2 pkt 1 lit. a) ustawy o VAT, kwotę podatku naliczonego stanowi suma kwot podatku określonych w fakturach otrzymanych przez podatnika z tytułu nabycia towarów i usług, z uwzględnieniem rabatów określonych w art. 29 ust. 4.

Art. 87 ustawy o VAT stanowi, że w przypadku gdy kwota podatku naliczonego, o której mowa w art. 86 ust. 2, jest w okresie rozliczeniowym wyższa od kwoty podatku należnego, podatnik ma prawo do obniżenia o tę różnicę kwoty podatku należnego za następne okresy lub do zwrotu różnicy na rachunek bankowy.

Zgodnie z art. 88 ust. 3a pkt 2 ustawy o VAT, nie stanowią podstawy do obniżenia podatku należnego oraz zwrotu różnicy podatku lub zwrotu podatku naliczonego faktury i dokumenty celne w przypadku gdy transakcja udokumentowana fakturą nie podlega opodatkowaniu albo jest zwolniona od podatku.

Z treści cytowanych wyżej przepisów wynika, że prawo do obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego przysługuje wówczas, gdy zostaną spełnione określone warunki, tzn. odliczenia tego dokonuje podatnik podatku od towarów i usług oraz gdy towary i usługi, z których nabyciem podatek został naliczony, są wykorzystywane do wykonywania czynności opodatkowanych. Warunkiem umożliwiającym podatnikowi skorzystanie z prawa do odliczenia podatku naliczonego jest związek zakupów z wykonywanymi czynnościami opodatkowanymi.

Przedstawiona powyżej zasada wyklucza zatem możliwość dokonania obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego związanego z usługami i towarami, które nie są w ogóle wykorzystywane do czynności opodatkowanych, czyli w przypadku ich wykorzystania do czynności zwolnionych od podatku VAT oraz niepodlegających temu podatkowi.

Aby uznać, że Wnioskodawca ma prawo do odliczenia podatku VAT z faktury wystawionej przez Pana Jana Kowalskiego z tytułu świadczenia usług na podstawie umowy z 1 lutego 2016 r., należy dokonać analizy czy w przedmiotowej sprawie nie zachodzi przesłanka wynikająca z art. 88 ust. 3a pkt 2 ustawy o VAT wskazująca, że transakcja udokumentowana fakturą nie podlega opodatkowaniu. Zatem istotne jest ustalenie, że usługa świadczona na rzecz Wnioskodawcy przez Pana Jana Kowalskiego jest wykonywana przez usługodawcę w ramach działalności gospodarczej, o której mowa w art. 15 ust. 2 ustawy o VAT.

Wskazać należy, że za samodzielną działalność nie będzie mogła zostać uznana działalność, która jest stosunkiem pracy lub stosunkiem do niego zbliżonym ponieważ wykonywana jest

przy wykorzystaniu infrastruktury i organizacji wewnętrznej podmiotu, na rzecz którego jest prowadzona, nie powoduje żadnego ryzyka ekonomicznego po stronie usługodawcy, a nadto nie powoduje odpowiedzialności usługodawcy wobec osób trzecich za szkody wyrządzone w związku z prowadzoną działalnością.

Oceniając treść zawartej umowy w zakresie usług nabywanych przez Wnioskodawcę, biorąc pod uwagę przepis art. 15 ust. 3 pkt 3 ustawy o VAT, stwierdzić należy, że pomiędzy Wnioskodawcą a Zleceniobiorcą nie istnieje stosunek prawny taki jak pomiędzy pracodawcą a pracownikiem. Usługodawca bowiem zobowiązał się wykonywać usługi samodzielnie w sposób niezależny od Spółki Komandytowej, ponosząc osobiście ryzyko gospodarcze związane z wykonywaniem usług. Ponadto, z umowy wynika, że wynagrodzenie będzie wypłacane na podstawie prawidłowo wystawionej faktury. Powyższe wskazuje, że Zleceniobiorca ma znaczny zakres swobody w działaniu. Umowa nie określa też żadnych ram czasowych ani miejsca świadczenia usług.

Ponadto przedmiotem umowy nie jest zarządzanie, lecz wykonywanie czynności merytorycznych, bez prawa podejmowania decyzji, właściwego dla czynności zarządzania. Przychód z działalności wykonywanej przez Zleceniobiorcę nie stanowi zatem przychodu, o którym mowa w art. 13 pkt 2-9 ustawy z dnia 26 lipca 1991r. o podatku dochodowym od osób fizycznych.

Uznać zatem należy, iż świadczone przez Zleceniobiorcę czynności w ramach zawartej umowy spełniają definicję działalności gospodarczej określonej w ustawie o podatku od towarów i usług, w efekcie czego Zleceniobiorca z tytułu wykonywania ww. czynności jest podatnikiem podatku od towarów i usług, zobowiązanym do rozliczenia tego podatku.

Z kolei zakupione przez Wnioskodawcę usługi Zleceniobiorcy (logistyka, obsługa handlu i doradztwo z nimi związane) związane są z prowadzoną przez Wnioskodawcę działalnością gospodarczą (sprzedaż hurtowa paliw i produktów pochodnych, wyrobów chemicznych i półproduktów, a także magazynowanie i przeładunek towarów). A zatem stwierdzić należy, że, zgodnie z art. 86 ust. 1 ustawy o VAT Wnioskodawcy przysługuje prawo do obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego z faktur wystawianych (wystawionych do tej pory i wystawianych w przyszłości w trwającym przedstawionym stanie faktycznym) przez Zleceniobiorcę z tytułu świadczenia usług na podstawie umowy z 1 lutego 2016 r.

W sprawie nie będzie miał zastosowania art. 88 ust. 3a pkt 2 ustawy o VAT. Świadczone przez Zleceniobiorcę usługi doradcze wykonywane są bowiem w ramach opodatkowanej działalności gospodarczej, o której mowa w art. 15 ust. 2 ustawy, i nie znajduje do niej żadne zwolnienie zawarte w art. 43 ust. 1 tejże ustawy ani żadnym rozporządzeniu do niej. Na możliwość odliczenia podatku naliczonego w cenie usług Zleceniobiorcy nie ma przy tym wpływu to, że Zleceniobiorca pełni funkcję członka zarządu spółki-komplementariusza, zarządzającej Spółką Komandytową, i wspólnika Spółki Komandytowej. Jak wynika bowiem z dokumentu ustalającego zakres obowiązków członków zarządu spółki z o.o. (komplementariusza Wnioskodawcy), czynności zarządzania są istotnie odmienne od czynności Zleceniobiorcy, wynikających z umowy z 1 lutego 2016 r. Czynności Pana Jana Kowalskiego jako członka zarządu polegają na zarządzaniu spółką, obejmującym czynności o charakterze strategiczno-decyzyjnym (dbanie o wizerunek firmy, planowanie inwestycji, nadzór nad procesami kapitałowymi,

tajemnicą przedsiębiorstwa i obiegiem dokumentów, zawieranie umów i składanie innych oświadczeń w imieniu spółki, dobór pracowników itp.), natomiast czynności Pana Jana Kowalskiego jako Zleceniobiorcy obejmują czynności merytoryczne (organizacja i koordynacja sprzedaży i transportu towarów, doradztwo i pomoc w zakresie marketingu, monitoring rynku itp.) i wykonywane są za odrębnym wynagrodzeniem, którego wysokość uwzględnia zarówno doświadczenie zawodowe Zleceniobiorcy, jak i ponoszoną przez niego odpowiedzialność za ewentualny błąd. Czynności te są zatem istotowo odmienne. Uzasadnia to możliwość odliczenia podatku naliczonego z tytułu wykonywanych przez Zleceniobiorcę usług, ponieważ faktury są wystawiane za czynności odmienne od zarządzania spółką (i czynności te są faktycznie wykonywane).

Analogiczne stanowisko w podobnych sprawach dotyczących odliczenia podatku od towarów i usług, w których wykonawca usług był jednocześnie podmiotem zarządzającym, zajął Dyrektor Izby Skarbowej w Warszawie w interpretacjach z 22 listopada 2013 r. (IPPP2/443-948/13-2/BH), 15 stycznia 2013 r. (IPPP1/443-1104/12-4/MP) oraz 9 listopada 2012 r. (IPPP1/443-722/12-2/EK).

I. INFORMACJA O ZAŁĄCZNIKACH ORD-IN/A

83. Do wniosku dołączono załączniki:
0

J. OŚWIADCZENIE I PODPIS WNIOSKODAWCY LUB OSOBY UPOWAŻNIONEJ

Zgodnie z art. 233 § 1 w związku z § 6 ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. – Kodeks karny (Dz. U. Nr 88, poz. 553, z późn. zm.), kto składa fałszywe oświadczenie mające służyć za dowód w postępowaniu sądowym lub w innym postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy, podlega karze pozbawienia wolności do lat 3.

Ja niżej podpisany(a), pouczony(a) o odpowiedzialności karnej z art. 233 § 1 w związku z § 6 Kodeksu karnego za składanie fałszywych oświadczeń składam, stosownie do art. 14b § 4 ustawy – Ordynacja podatkowa, oświadczenie następującej treści:

Oświadczam, że elementy stanu faktycznego objęte wnioskiem o wydanie interpretacji w dniu złożenia wniosku nie są przedmiotem toczącego się postępowania podatkowego, kontroli podatkowej, postępowania kontrolnego organu kontroli skarbowej oraz że w tym zakresie sprawa nie została rozstrzygnięta co do jej istoty w decyzji lub postanowieniu organu podatkowego lub organu kontroli skarbowej.

84. Imię i nazwisko wnioskodawcy lub osoby upoważnionej (osób upoważnionych):
Józef Bąk

85. Podpis wnioskodawcy lub osoby upoważnionej (osób upoważnionych):

86. Data wypełnienia wniosku:
2016-07-27

87. Inne informacje, w tym ułatwiające kontakt z wnioskodawcą:

--	--

K. POWIADOMIENIE O WYDANIU INTERPRETACJI

88. Numer telefonu albo adres poczty elektronicznej, na który ma być przekazana informacja o dacie wydania interpretacji oraz o zawartej w niej ocenie stanowiska wnioskodawcy albo o innym sposobie rozstrzygnięcia sprawy:
jozwa@jb.pl