

A-027/2/15

OPINIA PRAWNA

w sprawie:

Interpretacji Ogólnej Nr DD2/033/30/KBF/14/RD-47426 Ministra Finansów z dnia 22 maja 2014 r. w sprawie możliwości zaliczenia w określonych warunkach przychodów wymienionych w katalogu przychodów z działalności wykonywanej osobiście do źródła – działalność gospodarcza.

Szanowna Pani,

wyjaśniam uprzejmie, że załączonej interpretacji Ministra Finansów, dotyczącej wyżej wspomnianej kwestii nie należy odnosić do przychodów osiąganych przez biegłych sądowych, co oznacza, że nie można ich zaliczyć do przychodów osiąganych ze źródła – działalność gospodarcza.

W moim przekonaniu trafna jest przyjęta w Sądzie Okręgowym praktyka pobierania od biegłych sądowych na podstawie art.41,ust.1 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych zaliczki na podatek dochodowy.

Zauważam, że w treści „Interpretacji ogólnej” podkreślono, iż zgodnie z definicją działalności gospodarczej dla celów podatku dochodowego zawartą w przepisie art.5a, pkt6 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych za działalność gospodarczą uważa się działalność zarobkową, między innymi prowadzoną 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, pkt1,2i 4-9 ustawy PIT.

Niewątpliwie- w przypadku biegłych sądowych źródłem przychodu jest działalność wykonywana osobiście, wymieniona w art.10, ust, okt2 ustawy o PIT, bowiem opinie biegłych sporządzane są wyłącznie osobiście, na polecenie sądu.

Tym samym źródłem przychodu w przypadku biegłych sądowych jest działalność wykonywana osobiście, celowe jest sięgnięcie do regulacji zamieszczonej w art.13 ustawy PIT, zawierającej enumeratywne wyliczenie przychodów, które uważane są za otrzymywane z działalności wykonywanej osobiście.

W punkcie 6 art.13 wyżej wymienionej ustawy wskazano „przychody osób, którym organ władzy lub administracji państwowej, sąd lub prokurator, na podstawie właściwych przepisów, zlecił wykonanie określonych czynności, **a zwłaszcza przychody biegłych w postępowaniu sądowym...**”

Nie znajduje więc żadnego uzasadnienia – a wręcz wykluczone jest-zaliczenie przychodów biegłych jako otrzymywanych z jakiegokolwiek innego źródła- np. z tytułu prowadzonej działalności gospodarczej – taki pogląd dominuje również w orzecznictwie sądów administracyjnych.

Nadmieniam, że w przypadku adwokatów czy radców prawnych możliwość wykonywania zawodu w formie organizacyjnej, w ramach której osiąga przychody kwalifikowane do pozarolniczej działalności gospodarczej wynika wprost z przepisów (tj. ustawy z dnia 6 lipca 1982 roku o radcach prawnych- art.8 oraz ustawy z dnia 26 maja 1982 roku o adwokaturze- art.4a) adwokaturze), natomiast w odniesieniu do biegłych sądowych ewentualność taka nie została przewidziana, choć nie została również wykluczona.

Nie ulega jednak najmniejszej wątpliwości, że biegłym może być wyłącznie osoba fizyczna (por. wyrok WSA w Warszawie z dnia 8 sierpnia 2007 roku –sygn. akt VI SA/Wa 863/07), a nie osoba prawna, bowiem osobie prawnej nie można przypisać cech określonych w art.12, ust.1 pkt 1-5 rozporządzenia z dnia 27 stycznia 2005 roku w sprawie biegłych sądowych.

Biegły jest organem pomocniczym sądu, nie sposób przy tym uznać, że funkcję biegłego pełni zawodowo.

O ile nawet biegły wykonuje wolny zawód, nie znajduje uzasadnienia przyjęcie tezy, iż obowiązki biegłego realizowane są w ramach wykonywania tego zawodu.

Radca Prawny
Sądu Okręgowego w Poznaniu
Katarzyna Królikiewicz