

Opinia prawna w sprawie nadania NIP
Spółka komandytowa.

Po zapoznaniu się z treścią zapytania Ref. identyfikacji i rejestracji podatkowej z dnia 16.06.2011r. W sprawie wniosku o rejestrację

i na podstawie stanu faktycznego i prawnego tam wskazanego, jak również wynikającego z załączonych dokumentów stwierdzam, co następuje.

Decyzją z dnia 04.04.2011r. tut. organ nadał spółce

numer NIP. W dniu 08.06.2011r. wpłynął do tutejszego urzędu wniosek o nadanie numeru NIP spółce

przy czym skład osobowy spółki już zarejestrowanej i tej, której wniosek złożono w czerwcu br. Jest taki sam, przeważający rodzaj prowadzonej działalności jest taki sam i ten sam jest adres siedziby w/w spółek.

W mojej ocenie przedstawiona zbieżność nie stoi na przeszkodzie nadaniu numeru NIP albowiem w/w spółki komandytowe zostały zarejestrowane w KRS-ie jako odrębne podmioty, a tym samym pozostają w obrocie prawnym jako dwa odrębne podmioty. Wpis spółki do rejestru ma znaczenie konstytutywne (prawotwórcze, prawotwórzące). Doktryna jest w tym względzie jednomyślna. Spółka powstaje z chwilą zarejestrowania i wskutek wpisu do rejestru, który jest, obok zawarcia umowy spółki, niezbędną przesłanką jej powstania. Wynikają stąd dwie konsekwencje. Po pierwsze, do momentu zarejestrowania spółka nie istnieje ona prawnie jako spółka komandytowa. Samo zgłoszenie spółki do rejestru nie jest wystarczające. Skutek prawny wywołuje dopiero jej wpisanie do rejestru (zob. art. 109 § 1 KSH oraz art. 19, 20, 23 KrRejSU). Po drugie, nieważność umowy spółki komandytowej (np. z powodu zawarcia jej przez osobę ubezwłasnowolnioną lub niezachowania formy notarialnej) powoduje, że spółka nie powstanie, nawet jeżeli nastąpiła rejestracja. Wpis spółki komandytowej nie ma bowiem charakteru konwalidującego (sanującego) nieprawidłowości popełnione przy zawarciu umowy.

W tej ostatniej kwestii można jednakże bronić również odmiennego stanowiska, chyba bardziej uwzględniającego realia gospodarcze. Przyjmuje ono, że wpis spółki komandytowej do rejestru ma jednak charakter sanujący, podobnie jak w przypadku spółek kapitałowych. W konsekwencji po zarejestrowaniu spółki jej ustanie mogłoby nastąpić w drodze jej rozwiązania mocą orzeczenia sądu rejestrowego wydanego na podstawie art. 21 KSH.

Tym samym w niniejszej sprawie aby zakwestionować byt prawny drugiej z zarejestrowanych spółek koniecznym byłoby uzyskanie orzeczenia sądowego.

Wskutek wpisania spółki komandytowej do rejestru przedsiębiorców przez sąd rejestrowy spółka uzyskuje zdolność prawną i zdolność sądową (zob. art. 8 § 2 w zw. z art. 109 § 1 KSH). Od tego momentu jest ona niebędącą osobą prawną jednostką organizacyjną, której ustawa przyznaje zdolność prawną i stosuje do niej odpowiednio przepisy o osobach prawnych (zob. art. 33¹ KC oraz art. 8 i art. 109 § 1 KSH). (komentarz do KSH prof. dr hab. Stanisław Sołtysiński, prof. dr hab. Andrzej Szajkowski, prof. dr hab. Andrzej Szumański, prof. dr hab. Janusz Szwaja Rok wydania: 2006 Wydawnictwo: C.H.Beck Wydanie: 2)

Jako spółka osobowa ma zdolność prawną, gdyż jest podmiotem prawa, ma zdolność do czynności prawnych (może nabywać prawa, w tym własność nieruchomości i inne prawa rzeczowe, oraz zaciągać zobowiązania), zdolność sądową (może pozywać i być pozywaną); tak S. Sołtysiński, Kodeks, 2001, t. I, s. 18; J. Szwaja, Nowy kodeks spółek handlowych, cz. I, Pr.Sp. 2001, nr 1, s. 5; odmiennie L. Moskwa, Stosunek..., op. cit., s. 217-223. Ma wyodrębnienie organizacyjne, związane z prowadzeniem przedsiębiorstwa jako celu utworzenia spółki, i majątkowe, będące odrębną masą majątkową od majątków wspólników (por. komentarz do art. 8 k.s.h.). Spółka działa pod własną firmą. Prowadzenie przedsiębiorstwa przez spółkę wiąże się z jej statusem jako przedsiębiorcy w rozumieniu art. 43¹ k.c. oraz ustawy z 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jedn.: Dz. U. z 2007 r. Nr 155, poz. 1095 z późn. zm.)-(komentarz do KSH I EX/el. 2010 Kidyba

Andrzej)

Po wpisie do rejestru przedsiębiorców spółka może podjąć działalność gospodarczą (zob. art. 14 SwobDziałGospU).

Mając na uwadze powyższe, jak również fakt, że spółka komandytowa w odróżnieniu od spółki prawa cywilnego, ma odrębny byt prawny, ma zdolność prawną (przy s.c. brak takiego przymiotu), ma zdolność do czynności prawnych (w s.c. mają ją wspólnicy), ma odrębny od wspólników majątek (przy s.c. majątek spółki to majątek wspólników) przedsiębiorcą jest spółka, a nie wspólnicy (jak w s.c.) - stwierdzić należy, że z chwilą rejestracji w KRS

spółka komandytowa stała się podmiotem praw i obowiązków i uzyskała samodzielność prawną w obrocie prawnym. Fakt, że na rynku istnieje inna spółka komandytowa, której skład i przedmiot działalności, a nawet adres siedziby jest tożsamy, nie daje tutajszemu organowi podatkowemu podstaw do kwestionowania jej bytu prawnego na etapie nadawania NIP. Stwierdzić należy w mojej ocenie, że wskutek rejestracji w KRS, do momentu zamian w rejestrze, które wyeliminują przedmiotową spółkę z obrotu prawnego, brak podstaw do kwestionowania bytu prawnego tej spółki.

Natomiast inną rzeczą jest to, jakie podstawy legły przy tworzeniu drugiej spółki przez tych samych wspólników i z tym samym przedmiotem działalności. Należałoby się zastanowić jaki jest cel takiego działania wspólników czy np. taki sposób działania prowadzący się do tworzenia nowych podmiotów gospodarczych, nie zmierza do obejścia przepisów prawa. W tym zakresie jednak konieczna byłaby kontrola i analiza podejmowanych przez wspólników działań, w tym faktycznie wykonywanych usług i przypisywania tych usług konkretnym spółkom utworzonym przez wspólników, na tle obowiązujących przepisów podatkowych.

Marzena Kromotowska
Marzena Kromotowska
RADCA PRAWNY
Op-C 424 / 99

określaczem
24.06.2011
Saiebrod