

stopień, imię, nazwisko

miejsowość, data

kod pocztowy

adres

Do:

Dowódca Jednostki Wojskowej Nr _____

Dotyczy:

wpisać znak sprawy

(ustalenie i wypłata należnego świadczenia pieniężnego)

PISMO W SPRAWIE

W odpowiedzi na pismo z dn. _____ r. w załączeniu przesyłam postanowienie o odmowie wydania zaświadczenia o wysokości średniego miesięcznego dochodu z działalności gospodarczej za _____ rok. W uzasadnieniu pisma Naczelnik Urzędu Skarbowego wskazuje, że nie może ustalić średniego miesięcznego dochodu z prowadzonej działalności z uwagi na opodatkowanie zryczałtowanym podatkiem dochodowym od przychodów ewidencjonowanych.

Wbrew stanowisku Naczelnika Urzędu Skarbowego, ustalenie średniego dochodu z prowadzonej przeze mnie działalności jest możliwe z następujących względów:

Po pierwsze, do aktach sprawy pierwszej Instancji dołączono zaświadczenie Naczelnika Urzędu Skarbowego z dn. _____ r. z którego wynika, że mój przychód za _____ rok wynosi ogółem _____ zł. Kwota wynika również z rocznego zeznania podatkowego PIT-28 za _____ rok.

Po drugie, do pisma Naczelnika Urzędu Skarbowego dołączono zaświadczenie, z którego wynika, że prowadzę działalność nieprzerwanie od _____ roku. Tę samą informację potwierdza zaświadczenie z CEIDG dołączone do niniejszego pisma, wskazujące dodatkowo, że działalność nie podlegała zawieszeniu w całym okresie jej prowadzenia.

Możliwym jest zatem ustalenie średniej kwoty przypadającej na miesiąc. Wymaga to jedynie prostego działania arytmetycznego polegającego na podzieleniu kwoty objętej zaświadczeniem przez liczbę miesięcy wykonywania działalności w danym roku – tu 12 miesięcy.

Ponadto, art. 1 ustawy z dnia 20 listopada 1998 roku o zryczałtowanym podatku dochodowym od niektórych przychodów osiąganych przez osoby fizyczne zrównuje pojęcie przychodu i dochodu. Na potrzeby ustalenia podatku dochodowego płaconego w formie

ryczałtowej. Zgodnie z jego brzmieniem *Ustawa reguluje opodatkowanie zryczałtowanym podatkiem dochodowym niektórych przychodów (dochodów) osiągniętych przez osoby fizyczne:*
1) prowadzące pozarolniczą działalność gospodarczą(...).

Podkreślić ponadto należy, że z uwagi na konstrukcję zryczałtowanego podatku dochodowego od niektórych przychodów osiągniętych przez osoby fizyczne, rozliczający się w ten sposób podatnik co do zasady nie ma możliwości uzyskania od organu podatkowego zaświadczenia o osiągniętych w danym miesiącu dochodach. W przypadku ryczałtu od przychodów ewidencjonowanych podatek jest wymierzany od przychodu podatnika, co jednak umożliwia pewne odniesienie do spodziewanego czy też hipotetycznego dochodu podatnika, zwłaszcza że stawki ryczałtu - różne dla różnych branż i rodzajów działalności - skalkulowane zostały przy uwzględnieniu ich modelowej dochodowości (rentowności).

Celem regulacji dotyczącej świadczeń dla żołnierzy z tytułu uczestnictwa w ćwiczeniach jest uzyskanie rekompensaty (świadczenia pieniężnego) za utracone wynagrodzenie ze stosunku pracy lub stosunku służbowego albo dochodu z prowadzonej działalności gospodarczej, które mógłby uzyskać żołnierz rezerwy w okresie odbywania ćwiczeń wojskowych.

Nie można racjonalnie zakładać, że ustawodawca przyjmując brzmienie art. 312 ust. 4 ustawy o obronie ojczyzny celowo różnicuje wysokość „odszkodowania” za utracony zarobek tylko z uwagi na formę opodatkowania. Użycie przez ustawodawcę sformułowania "(...) lub gdy nie jest możliwe ustalenie wysokości dochodu uzyskiwanego przez żołnierza z prowadzonej działalności gospodarczej (...)" odnosi się do określonych obiektywnych przyczyn, z powodu których w danej sprawie "ustalenie wysokości dochodu" nie jest możliwe a nie pozornych przeszkód mających źródło w oczywistej omyłce legislacyjnej.

Brzmienie tej regulacji nie może być mechanicznie utożsamiane z niemożliwością wydania stosownego zaświadczenia przez naczelnika urzędu skarbowego wobec osoby rozliczającej się na zasadzie ryczałtu od przychodów ewidencjonowanych.

Ustawa nie rozróżnia żołnierzy ze względu na to jaką formą opodatkowania objęto prowadzoną przez nich działalność gospodarczą bądź inną formę zatrudnienia a zatem brak jest również podstaw do różnicowania ich świadczeń z tego tytułu.

Powyższe znajduje potwierdzenie w jednolitej linii orzeczniczej sądów administracyjnych z których wynika, że w sytuacji w której żołnierz jest płatnikiem podatku zryczałtowanego i nie możliwym jest uzyskanie zaświadczenia o dochodach, niedopuszczalnym jest uznanie, że tylko i wyłącznie ze względu na brak zaświadczenia zachodzi sytuacja "braku możliwości ustalenia dochodu" co skutkuje przyznaniem świadczenia w wysokości odpowiadającej wysokości minimalnego wynagrodzenia. Koniecznym jest w takim przypadku ustalenie dochodu z wykorzystaniem wszelkich dostępnych środków dowodowych a zatem złożonego także pisemnego oświadczenia skarżącego (art. 75 § 1 k.p.a.) w celu uniknięcia sytuacji, kiedy świadczenie pieniężne miałoby charakter pozorny.

Tytułem przykładu WSA w Gdańsku w wyroku z 2.08.2018 r., III SA/Gd 422/18, LEX nr 2529815 wskazał:

Zdaniem Sądu orzekającego uwzględniając ratio legis powyższej regulacji uznać należy, że przyznana żołnierzowi rezerwy rekompensata musi być rzeczywista i adekwatna do

straty poniesionej z tytułu powołania żołnierza rezerwy do ćwiczeń. Nie może mieć ona charakteru pozornego. Temu też celowi powinny służyć cytowane powyżej przepisy rozporządzenia wykonawczego (zob. w tej materii: wyroki Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gdańsku: z dnia 23 lutego 2017 r.; sygn. akt III SA/Gd 15/17 oraz z dnia 27 lipca 2017 r.; sygn. akt III SA/Gd 484/17; Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych; orzeczenia.nsa.gov.pl). Wskazane regulacje nie zostały wprowadzone po to aby mogły skutkować brakiem przyznania świadczenia pieniężnego, tak jak ma to miejsce w niniejszej sprawie, jak również przyznaniem świadczenia, które w niewielkim stopniu lub w nieznaczącej części będzie pokrywało poniesioną stratę w postaci utraconego wynagrodzenia lub dochodu. (...) Jest niedopuszczalne aby osoby opodatkowane zryczałtowanym podatkiem dochodowym zostały pozbawione możliwości wykazania - utraconego dochodu z prowadzonej działalności gospodarczej, który mogliby uzyskać w okresie obywatela ćwiczeń wojskowych - w przypadku nie otrzymania zaświadczenia, o którym mowa w rozporządzeniu, w przeciwieństwie od osób opodatkowanych na zasadach ogólnych. Rozporządzenie w sprawie sposobu ustalania i trybu wypłacania świadczenia pieniężnego żołnierzom rezerwy oraz osobom przeniesionym do rezerwy niebędącym żołnierzami rezerwy (Dz. U. z 2015 r. poz. 1520) nie może zatem ograniczać środków dowodowych przy pomocy których żołnierz może wykazywać utratę dochodu z prowadzonej działalności gospodarczej.

Z kolei w Wyroku WSA w Bydgoszczy z 6.05.2021 r., II SA/Bd 84/21, LEX nr 3195197 stwierdził, że:

Niedopuszczalne jest w państwie prawa, aby żołnierz rezerwy odbywający ćwiczenia wojskowe nie mógł otrzymać rekompensaty pieniężnej odzwierciedlającej utracony przez niego dochód. Tym bardziej w sytuacji, gdy uzyskuje on przychody, a na skutek uczestniczenia w ćwiczeniach wojskowych, ponosi wymierny i dotkliwy uszczerbek w dochodzie z prowadzonej działalności gospodarczej.

Podobne orzeczenia zapadły w wielu innych analogicznych sprawach (vide: III SA/Gd 723/21, II SA/Po 229/21, III SA/Gd 74/21).

Wreszcie zwrócenia uwagi wymaga także, że Trybunał Konstytucyjny w Wyroku z 3.10.2006 r., K 30/05, OTK-A 2006, nr 9, poz. 119. orzekł, że Art. 8 ust. 5 pkt 2 ustawy o pomocy społecznej jest niezgodny z art. 2, art. 32 i art. 71 ust. 1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej a to z uwagi na fakt postawienia osób opodatkowanych ryczałtem w gorszej sytuacji niż osoby prowadzące pozarolniczą działalność opodatkowaną na zasadach ogólnych, co prowadzi do nierównego traktowania pewnej grupy osób prowadzących pozarolniczą działalność gospodarczą, ubiegających się o przyznanie świadczeń na podstawie sztucznie wyodrębnionej grupy podmiotów, wobec której prawo do świadczeń jest uzależnione nie od rzeczywistej wysokości dochodów lecz od formy opodatkowania.

Wprawdzie wyrok TK odnosił się do świadczeń społecznych, jednak dotyczy podobnego sposobu nieuzasadnionego różnicowania świadczeń a jego argumentacja pozostaje aktualna w niniejszej sprawie.

Podsumowując, mimo braku uzyskania zaświadczenia Naczelnika Urzędu Skarbowego o wysokości dochodu możliwym jest jego ustalenie na podstawie innych dostępnych źródeł.

Mając na uwadze powyższe oświadczam, że roczny dochód z prowadzonej przeze mnie działalności gospodarczej jest równy przychodowi i wynosi _____ zł, co w podziale na 12 miesięcy prowadzenia działalności gospodarczej stanowi średnio _____ zł miesięcznie i wnoszę o wypłatę świadczenia za okres ćwiczeń od _____ r. do _____ r. tj. za łącznie __ dni w kwocie _____ zł (słownie: _____ /100) ustalonej zgodnie z poniższym wzorem:

$$[\text{średni miesięczny dochód}] : 22 \times [\text{liczba dni ćwiczeń}] - [\text{żołd}]$$

Z poważaniem

Załączniki:

