

## Spółka cicha w pytaniach i odpowiedziach:

### 1. Co to jest spółka cicha?

Spółka cicha jest umową dwustronnie zobowiązującą i odpłatną, w której jedna ze stron (wspólnik cichy) wnosi wkład do przedsiębiorstwa, prowadzonego we własnym imieniu przez inną osobę, w zamian za udział w zyskach.

### 2. Czy spółka cicha jest spółką?

Spółka cicha w rzeczywistości nie jest spółką, a jedynie umową, która nie podlega uzewnętrznieniu w CEIDG ani w KRS. Ta forma prowadzenia działalności gospodarczej była w przeszłości uregulowana w Kodeksie handlowym, jednakże przepisy te zostały uchylone wraz z wejściem w życie 1 stycznia 1965 r. Kodeksu cywilnego, obowiązującego do dziś. Obecnie zawarcie umowy spółki cichej, będącej umową nienazwaną, jest dopuszczalne dzięki zawartej w przepisie art. 353(1) Kodeksu cywilnego zasadzie swobody umów, zgodnie z którą strony mają generalną kompetencję do swobodnego kreowania stosunku prawnego w umowie, z tym zastrzeżeniem, iż treść ani cel tego stosunku nie może sprzeciwiać się naturze stosunku prawnego, ustawie i zasadom współżycia społecznego. Natomiast spółki cichej nie przewiduje Kodeks spółek handlowych, który wymienia, zgodnie z zasadą *numerus clausus* (zamknięty katalog), wszystkie funkcjonujące w polskim prawie typy spółek.

### 3. Kto może być wspólnikiem w spółce cichej?

Wspólnikiem cichym może być zarówno osoba fizyczna, osoba prawna jak i jednostka organizacyjna nie posiadająca osobowości prawnej (np. spółka jawna).

### 4. Co może być przedmiotem wkładu do spółki cichej?

Przedmiotem wkładu do spółki cichej mogą to być między innymi środki pieniężne, rzeczy ruchome, prawa majątkowe czy nieruchomości.

## 5. Jakie są zalety spółki cichej?

- a) Założenie spółki cichej nie wymaga wpisu do ewidencji czy rejestracji w Krajowym Rejestrze Przedsiębiorców;
- b) wkład wspólnika cichego jest realnym dokapitalizowaniem przedsiębiorcy;
- c) wspólnik cichy ponosi jedynie ryzyko „ekonomiczne” prowadzonej działalności;
- d) nie ma przeszkód by przedsiębiorca zawarł umowę o pracę ze wspólnikiem cichym;
- e) możliwe jest partycypowanie w zysku przez wspólnika cichego bez konieczności ponoszenia wysokich kosztów prowadzenia działalności w formie spółki, w szczególności spółki kapitałowej;
- f) nie ma konieczności przeprowadzania postępowania likwidacyjnego, jak w przypadku spółek prawa handlowego;
- g) wspólnik cichy może uzyskać zysk, który będzie większy niż odsetki od lokat bankowych;
- h) postanowienia umowy spółki cichej mogą być uregulowane elastycznie;
- i) spółka cicha zapewnia zachowanie anonimowości przez wspólnika cichego, który nie jest ujawniany na zewnątrz;
- j) spółka cicha wymaga niewielkiego zaangażowania wspólnika.

## 6. Ryzyko związane z uczestnictwem w spółce cichej.

Wspólnik cichy nie ponosi odpowiedzialności za zobowiązania spółki, w związku z tym jedynym ryzykiem ekonomicznym, z jakim musi liczyć się wspólnik cichy jest ewentualna utrata wniesionego wkładu.

## 7. Forma i treść umowy spółki cichej.

Umowa spółki cichej nie wymaga dla swojej skuteczności żadnej szczególnej formy prawnej, chyba że potrzeba takiej formy wynika z rodzaju wkładu (np. w razie wniesienia własności nieruchomości). W umowie warto jednak określić prawa i obowiązki stron, rodzaj i wysokość wkładu wniesionego przez wspólnika cichego, wysokość udziału wspólnika cichego w zysku, czas trwania umowy i przyczyny jej rozwiązania. W umowie można również zwolnić wspólnika cichego od udziału w stratach.

## 8. Funkcjonowanie spółki cichej.

Podstawą funkcjonowania spółki cichej jest wniesienie przez wspólnika cichego do spółki określonego w umowie spółki wkładu w zamian za uzyskanie prawa udziału w zysku spółki. Wspólnik cichy nie ma jednak wpływu na sposób prowadzenia przedsiębiorstwa przez wspólnika jawnego.

## 9. Umowa spółki cichej a PCC.

Umowa spółki cichej nie znajduje się w *zamkniętym* katalogu czynności opodatkowanych PCC, zatem wkład wspólnika cichego nie podlega temu podatkowi, niezależnie od jego formy i wysokości.

## 10. Opodatkowanie przychodów wspólnika cichego.

W orzecznictwie oraz interpretacjach podatkowych można odnaleźć następujące kwalifikacje źródła przychodu wspólnika cichego:

- przychody z innych źródeł,
- przychody z kapitałów pieniężnych, za które uważa się m. in. odsetki od pożyczki
- przychody z działalności gospodarczej

W jednej z prowadzonych przez Kancelarię spraw zapadło orzeczenie (I SA/Po 457/18), zgodnie z którym przychody wspólnika cichego należy zakwalifikować jako przychody z innych źródeł. Sąd w wyroku tym podkreślił, iż wniesienie wkładu przez wspólnika cichego nie stanowi pożyczki, a zatem udział wspólnika cichego w zysku nie może być traktowany jako przychód z odsetek od udzielonej pożyczki. W orzeczeniu tym sąd odrzucił także możliwość zakwalifikowania przychodów wspólnika cichego jako przychody z tytułu udziału w zyskach osób prawnych, skoro spółka cicha nie posiada osobowości prawnej, a także jako przychód z pozarolniczej działalności gospodarczej, bowiem wspólnik cichy nie prowadzi działalności gospodarczej we własnym zakresie.

Stanowisko wyrażone przez WSA w Poznaniu zdaje się być stanowiskiem dominującym w orzecznictwie sądów administracyjnych oraz interpretacjach podatkowych, np. Wyrok Wojewódzkiego Sądu

Administracyjnego w Warszawie z dnia 9 sierpnia 2016 r., III SA/Wa 2069/15, Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 października 2017 r., II FSK 2513/15, interpretacja Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej z dnia 23 marca 2018 r., S-ILPB1/415-747/14/18-S/KF.

Sądy Administracyjne, w tym Naczelny Sąd Administracyjny wskazują, iż umowa spółki cichej, zgodnie z którą wspólnik cichy w zamian za wkład pieniężny otrzymuje udział w zyskach z inwestycji nie stanowi pożyczki.

Ponadto w orzecznictwie wskazuje się, iż przychody z udziału w spółce niebędącej osobą prawną, a taki charakter niewątpliwie ma spółka cicha, ze wspólnej własności, wspólnego przedsięwzięcia, wspólnego posiadania lub wspólnego użytkowania rzeczy lub praw majątkowych u każdego podatnika określa się proporcjonalnie do jego prawa do udziału w zysku oraz łączy się z pozostałymi przychodami ze źródeł, z których dochód podlega opodatkowaniu według skali.

Wspólnik cichy zobowiązany jest do samoobliczenia podatku dochodowego bez pośrednictwa płatnika.

#### 11. Odpowiedzialność wspólnika cichego.

Wspólnik cichy nie ponosi odpowiedzialności za zobowiązania przedsiębiorcy, tak publiczno-, jak i prywatnoprawne.

#### 12. Spółka cicha między małżonkami posiadającymi rozdzielność majątkową.

Spółka cicha może być atrakcyjną formą prowadzenia wspólnego przedsięwzięcia gospodarczego między małżonkami posiadającymi rozdzielność majątkową małżeńską. Umożliwia ona partycypowanie przez jednego z małżonków (wspólnika cichego) w zysku osiąganym przez drugiego, który prowadzi własną działalność gospodarczą.

#### 13. Czy przedsiębiorca może zawrzeć więcej niż jedną umowę spółki cichej?

Przedsiębiorca może zawrzeć kilka umów spółki cichej, w zależności od aktualnych potrzeb związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej.