



Številka: DT 4212-5761/2014-22  
Datum: 04. 09. 2017  
U. p.: FURS701 P2

Davčna številka:

Finančna uprava Republike Slovenije, Finančni urad Ljubljana, izdaja na podlagi 70. člena Zakona o davčnem postopku - ZDavP-2 (Uradni list RS, št.: 13/11-UPB4, 32/12, 94/12, 101/13-ZDavNep, 111/13, 22/14 – Odl. US, 25/14 – ZFU, 40/14-ZIN-B in 90/14, 95/14-ZUJF-C, 23/15-ZDoh-2O, 23/15-ZDDO-PL, 91/15, 63/16) v ponovnem postopku, davčnemu zavezancu [redacted], ki ga zastopa [redacted] prenehanja opravljanja dejavnosti in nadaljevanja po drugi osebi, naslednjo

ODLOČBO

1. Davčnemu zavezancu [redacted] LJUBLJANA, z davčno številko [redacted], se prizna posebna davčna obravnava, ki je dne 04.06.2014 prijavil zaradi prenehanja opravljanja dejavnosti [redacted] in [redacted] po drugi osebi [redacted] v skladu s prvim odstavkom 303. člena ZDavP-2.
2. Davčni zavezanec ni zahteval povrnitve stroškov, davčnemu organu posebni stroški niso nastali.
3. Pritožba ne zadrži izvršitve te odločbe.

Obrazložitev

Davčni zavezanec [redacted] davčno številko [redacted] dne 04.06.2014 vložil pri Davčnem uradu Ljubljana vlogo [redacted] z [redacted] je prijavil davčno obravnavo ob prenehanju opravljanja dejavnosti [redacted] in nadaljevanja po drugi osebi [redacted] z davčno številko [redacted]. [redacted] je priložil sledeče dokumente: priglasitev, 2x pooblastilo, bilanca stanja na obračunski dan prenosa (30.4.2014) in kopijo pogodbe o prenosu podjetja v skladu s 673. členom ZGD-1. Zavezanec nas obvešča, da je bil prenos podjetja in izbris podjetnika dne 29.05.2014 v skladu z ZGD-1 vpisan tudi v sodni register. Zavezanec je vlogi priložil Prilogo 1 - Priglasitev davčne obravnave ob prenehanju opravljanja dejavnosti in nadaljevanju po drugi osebi.

## DAVČNA TAJNOST

Z odločbo številka 4212-5761/2014-2-08-143-11z dne 18.07.2014, v zadevi priglavitve davčne obravnave ob prenehanju opravljanja dejavnosti in nadaljevanja po drugi osebi, se posebna davčna obravnava davčnemu zavezancu ni priznala in jo je prvostopni organ zavrnil z obrazložitvijo, da davčni zavezanec opravlja dejavnost kot zasebnik, ne pa kot samostojni podjetnik posameznik, za katerega je statusno preoblikovanje urejeno po Zakonu o gospodarskih družbah – ZGD-1 (Uradni list RS, 65/09-UPB, s spremembami) v 2. točki 579. členu ter v določbah 667. člena, z obrazložitvijo, da je na podlagi navedenih zakonskih določb posebna davčna obravnava dopustna le pri prenehanju opravljanju dejavnosti, ki se izvede v skladu z določili ZGD-1 o statusnem preoblikovanju podjetnika posameznika ter ob izpolnjevanju pogojev, navedenih v 2. točki četrtega odstavka 51. člena Zakona o dohodnini – ZDoh-2 (Uradni list RS, št. 13/11- UPB7, 9/12 odl.US: U-I-18/11-10, 24/12, 30/12, 40/12-ZUJF, 71/12, 75/12, 94/12, 52/13 Odl.US: U-I-147/12-18, 96/13, 23/15, 55/15, 63/15). Zoper odločbo je zavezanec podal pritožbo.

Ker davčni organ zahtevku zavezanca ni mogel ugoditi, je pritožbo odstopil v reševanje drugostopenjskemu organu, Ministrstvu za finance – MF, Direktoratu za sistem davčnih, carinskih in drugih javnih prihodkov, Sektorju za upravni postopek na drugi stopnji s področja carinskih in davčnih zadev, Vojkova 57, 1000 Ljubljana.

Drugostopenjski organ je z odločbo št. DT-499-04-26/2014-2 z dne 11.02.2016, zavrnil pritožbo zavezanca ter pritrdil odločitvi prvostopnega organa. Na drugostopenjsko odločbo je zavezanec podal tožbo. Upravno sodišče je dne 25.10.2016 s sodbo številka I U 580/2016-7 ugodilo tožbi zavezanca, odločbo Davčnega urada Ljubljana 4212-5761/2014-2-08-143-11 z dne 18.07.2014, v zvezi z odločbo Ministrstva za finance DT-499-04-26/2014-2 z dne 11.02.2016 odpravilo ter zadevo vrnilo v ponovni postopek.

V ponovnem postopku je prvostopenjski organ z odločbo št. DT 4212-5761/2014-16 z dne 15.02.2017 posebne davčne obravnave ob prenehanju opravljanja dejavnosti in nadaljevanja po drugi osebi ni priznal. Pritožbo zavezanca na to odločbo je odstopil v reševanje drugostopnemu organu. Drugostopenjski organ je z odločbo št. DT-499-04-15/2017-2 z dne 20.07.2017 ugodilo pritožbi, ki je vrnilo zadevo v reševanje organu prve stopnje v ponovni postopek.

Davčni organ je v ponovnem postopku upošteval napotila drugostopnega organa, ki je povzelo stališče sodbe opr. Št. I U 580/2016-7 z dne 25.10.2016 in sicer v delu, da je potrebno besedilo iz 2. točke četrtega odstavka 51. člena ZDoh-2 razlagati širše, saj ZDoh-2 opredeljuje dohodek iz dejavnosti in ureja njegovo obdavčitev, ki velja za vse fizične osebe, ki dosegajo dohodke iz tega naslova. Ob upoštevanju ustavno skladne razlage (upoštevanju enakosti pred zakonom), je potrebno po napotilih sodišča 2. točko četrtega odstavka 51. člena ZDoh-2 priznati kot davčno nevtralnno obravnavo poleg samostojnim podjetnikom posameznikom (s.p.), ob izpolnjevanju ostalih zakonsko določenih pogojev iz 303. člena ZDavP-2 in 51. člena ZDoh-2, tudi fizičnim osebam, ki opravljajo dejavnost kot poklicno dejavnost in se statusno preoblikujejo v skladu z določbami zakona, ki ureja gospodarske družbe. To pa po navedeni sodbi sodišča velja tudi za odvetnike, ki opravljajo odvetniško dejavnost kot samostojno poklicno dejavnost in se preoblikujejo v gospodarsko družbo, v skladu z 36. členom Zakona o odvetništvu – ZOdv (Uradni list RS, št. 18/93 s spremembami) in se pri tem upoštevajo določbe o statusnem preoblikovanju podjetnika iz zakona, ki ureja gospodarske družbe (ZGD-1). Prenos podjetja na novo kapitalsko družbo pa je po 1. alineji prvega odstavka 667. člena ZGD-1 način ustanovitve nove kapitalske družbe, tako se odvetnik zasebnik, ob smiselni uporabi 667. člena do 671. člena ZGD-1, v povezavi s 36. členom ZOdv, statusno preoblikuje na način, da svoja poslovna sredstva (podjetje) prenese na novo odvetniško d.o.o., ki se ustanovi zaradi prenosa.

To pomeni, da se na podlagi 2. točke četrtega odstavka 51. člena ZDoh-2 ugodnosti v smislu davčno nevtralne obravnave lahko omogoči podjetnikom, ki se statusno preoblikujejo v

DAVČNA TAJNOST

## DAVČNA TAJNOST

kapitalsko družbo v skladu z določbami ZGD-1 in tudi vsem ostalim zavezancem – fizičnim osebam, ki opravljajo dejavnost, ki sicer nimajo položaja podjetnika po ZGD-1, vendar pa so pri statusnem preoblikovanju v skladu s svojo področno zakonodajo dolžni upoštevati določbe ZGD-1, ki urejajo statusno preoblikovanje podjetnika v kapitalsko družbo oziroma vsem zavezancem – fizičnim osebam, ki opravljajo dejavnost, za katere je statusno preoblikovanje ustrezno urejeno s predpisi.

O statusnem preoblikovanju podjetnika v kapitalsko družbo in o statusnem preoblikovanju drugih fizičnih oseb, ki opravljajo dejavnost v kapitalsko družbo oziroma o vpisu teh preoblikovanj v sodni register odloča sodišče, o davčni obravnavi teh preoblikovanj pa davčni organ.

Iz rednega izpisa iz sodnega/poslovnega registra je razvidno, da se je sodišče odločilo, da pod Srg. številko \_\_\_\_\_ dne 30.05.2014 vpiše prenos podjetništva, ki je bil v poslovnem registru vpisan s podatki: \_\_\_\_\_ z naslovom \_\_\_\_\_  
Prezemna kapitalna družba \_\_\_\_\_ na družbo kot \_\_\_\_\_

V skladu s prvim odstavkom 303. člena ZDavP-2, mora oseba, ki želi v skladu z zakonom, ki ureja dohodnino, pri ugotavljanju davčne osnove uveljavljati davčno obravnavo, ki se lahko upošteva pri prenehanju opravljanja dejavnosti, če dejavnost nadaljuje druga oseba, ali pri statusnem preoblikovanju podjetnika, in so izpolnjeni pogoji, določeni z zakonom, ki ureja dohodnino, takšno davčno obravnavo priglasiti davčnemu organu. V skladu s 4. odstavkom istega člena ZDavP-2 mora priglasitev zavezanec opraviti najpozneje do roka za predložitev davčnega obračuna zavezanca, ki je prenehal z opravljanjem dejavnosti, in sicer pri davčnem organu, kjer je davčni zavezanec vpisan v davčni register.

Zakon o dohodnini - ZDoh-2, v 2. točki četrtega odstavka 51. člena določa, da zavezanec lahko zahteva, da se za odtujitev oziroma pridobitev sredstev pri ugotavljanju davčne osnove ne šteje prenehanje opravljanja dejavnosti zavezanca, ki se izvede v skladu z določbami Zakona o gospodarskih družbah o statusnem preoblikovanju podjetnika ter so izpolnjeni naslednji pogoji:

- a) nova pravna oseba oziroma prevzemna pravna oseba je rezident,
- b) nova pravna oseba oziroma prevzemna pravna oseba mora ovrednotiti prevzeta sredstva in obveznosti, amortizirati prevzeta sredstva in izračunavati dobičke in izgube v zvezi s prejetimi sredstvi in obveznostmi z upoštevanjem vrednosti na zadnji dan obdobja, za katero se izračunava akontacija dohodnine od dohodka iz dejavnosti pri statusnem preoblikovanju podjetnika, po kateri se bi izhajalo pri izračunu davčne osnove pri zavezancu, ki bo prenehal z opravljanjem dejavnosti, oziroma na način, kot če do prenehanja opravljanja dejavnosti ne bi prišlo,
- c) nova pravna oseba oziroma prevzemna pravna oseba prevzame rezervacije, ki jih je oblikoval zavezanec, ki bo prenehal z opravljanjem dejavnosti, ki se lahko pripišejo podjetju oziroma delu podjetja, ki se prenaša, in pogoje v zvezi s temi rezervacijami, kot bi veljali za zavezanca, ki bo prenehal z opravljanjem dejavnosti, kot če do prenehanja opravljanja dejavnosti ne bi prišlo,
- d) fizična oseba se zaveže, da bo svoj delež v pravni osebi, pridobljen s statusnim preoblikovanjem, obdržala najmanj 36 mesecev in ga nominalno ne bo zmanjšala.

V skladu s petim odstavkom 51. člena ZDoh-2 se za del podjetja šteje celota sredstev in

DAVČNA TAJNOST

## DAVČNA TAJNOST

obveznosti, ki je s poslovno organizacijskega vidika sposobna samostojno poslovati. V okviru dela podjetja, ki se prenaša, se lahko prenašajo samo obveznosti in davčne ugodnosti, pridobljene v zvezi s četrnim odstavkom 51. člena ZDoh-2, ki se lahko pripišejo temu delu podjetja.

Po določilih šestega odstavku 51. člena ZDoh-2 se sredstva in obveznosti, ki v primeru delnega prenosa podjetja v skladu s četrnim odstavkom istega člena, niso prenesena, se obravnavajo v skladu s prvim odstavkom 51. člena ZDoh-2.

Iz pregleda del [redacted] izhaja, da je davčni zavezanec izvedel preoblikovanje iz odvetnika dejavnost, v gospodarsko družbo, v danem primeru [redacted] ki je kot zasebnik opravljal poslovne dejavnosti, in je pri tem upošteval [redacted] člena (smiselno) v povezavi s 673. členom ZGD-1 o statusnem preoblikovanju podjetnika v prevzemno kapitalsko družbo, kar je razvidno iz notarske pogodbe o prenosu podjetja z dne 28.05.2014. Ker je oddana Priglasitev davčne obravnave ob prenehanju opravljanja dejavnosti v skladu z določbami 303. člena ZDavP-2 (04.06.2014) in je bil dne 26.06.2014 pod številko EDP- [redacted] oddan davčni obračun akontacije dohodnine in dohodnine od dohodka iz dejavnosti za obdobje od 01.01.2014 do 30.04.2014 skupaj z izkazanimi vrednostmi in podatki po bilanci stanja in izkazu poslovnega izida, na presečni datum 30.04.2014, kot izhaja iz notarskega zapisa, skupaj s prilogo 14, v kateri so izkazani učinki na davčno osnovo pri davčnemu zavezancu - [redacted] ki je prenehal z opravljanjem dejavnosti, so torej izpolnjeni tudi pogoji iz 2. točke četrtega odstavka 51. člena ZDoh-2, po katerem je določeno, da lahko zavezanec zahteva, da se za odtujitev oziroma pridobitev sredstev pri ugotavljanju davčne osnove ne šteje prenehanje opravljanja dejavnosti zavezanca, ki se izvede v skladu z določbami ZGD-1 o statusnem preoblikovanju podjetnika, zato se davčnemu zavezancu prizna posebna davčna ob prenehanju opravljanja dejavnosti in nadaljevanja po drugi osebi, kot je odločeno v prvi točki izreka te odločbe.

V skladu s prvo točko 79. člena ZDavP-2 vsakega zavezanca bremenijo stroški, ki jih ima zaradi davčnega postopka kot so: stroški prihoda na delo, zamuda časa in izgubljeni zaslužek.

Po tretjem odstavku istega člena pa gredo stroški davčnega postopka, kot so: izdatki za upravne takse, pravno zastopanje in strokovno pomoč, izdatki za priče, izvedence, tolmače in ogled v breme davčnega organa, če se je postopek končal ugodno za zavezanca za davek oziroma v breme zavezanca za davek, če se je postopek zanj končal neugodno.

V skladu s 116. členom Zakona o splošnem upravnem postopku – ZUP (Uradni list RS, št. 24/06 – UPB-2, 105/06-ZUS-1, 126/07, 65/08, 47/09 odl. US (48/09 popr.) 8/10, 82/13) mora stranka v postopku zahtevkov za povrnitev stroškov pravočasno uveljaviti in sicer do izdaje odločbe, sicer izgubi pravico do povračila stroškov.

Ker davčni zavezanec oziroma njegova zastopnica [redacted] Nazorjeva ulica 12, ni priglasila stroškov postopka in zahtevala njihovo povrnitev do izdaje te odločbe, je bilo v zvezi s tem odločeno, kot izhaja iz druge točke izreka te odločbe.

Davčnemu organu posebni stroški niso nastali, zaradi česar je odločeno, kot je razvidno iz druge točke izreka te odločbe.

V skladu s prvim odstavkom 87. člena ZDavP-2 pritožba ne zadrži izvršitve te odločbe.

S tem je odločba utemeljena.

Če je odločba vročena osebno, se šteje za vročeno v skladu s 87. členom ZUP.

DAVČNA TAJNOST