



taxpoint

TAX POINT OF VIEW

INFORMATOR PODATKOWY FIRMY TAXPOINT · NR 40 · LUTY 2017

W TYM NUMERZE:

1/ STAWKA 0% DLA WDT A REJESTRACJA KONTRAHENTA JAKO PODATNIKA VAT-UE

2/ KLAUZULA OGÓLNA PRZECIWKO UNIKANIU OPODATKOWANIA
W KONTEKŚCIE POSIADANYCH INTERPRETACJI INDYWIDUALNYCH

3/ O STAŁYM MIEJSCU PROWADZENIA DZIAŁALNOŚCI GOSPODARCZEJ
DLA CELÓW VAT DECYDUJE POSIADANE ZAPLECZE PERSONALNE I TECHNICZNE

4/ POŻYCZKA POMIĘDZY PODMIOTAMI POWIĄZANYMI – VAT CZY PCC?

5/ FAŁSZOWANIE FAKTUR JAKO NOWE PRZESTĘPSTWO W KODEKSIE KARNYM

6/ ZALEGŁE ŚWIADECTWA PRACY DO KOŃCA CZERWCA 2017 R.

7/ OD 1 MARCA ZMIANY ZASAD WYDAWANIA INTERPRETACJI INDYWIDUALNYCH

1. STAWKA 0% DLA WDT A REJESTRACJA KONTRAHENTA JAKO PODATNIKA VAT-UE

9 lutego 2017 r. zapadło w Trybunale Sprawiedliwości UE bardzo ważne orzeczenie dotyczące stawki 0% w wewnątrzwspólnotowych dostawach towarów (wyrok TSUE w sprawie C-21/16 Euro Tyre BV - Sucursal em Portugal). Trybunał uznał, że uzależnianie stosowania 0% stawki VAT dla wewnątrzwspólnotowych dostaw od tego, czy kontrahent jest zarejestrowany jako podatnik VAT-UE, jest niedopuszczalne. Najważniejsze jest to, aby transakcja była realna, towar został przemieszczony z jednego kraju do drugiego, a organy podatkowe mogły ten fakt zweryfikować. Jeżeli te warunki są spełnione - stawka 0% VAT przysługuje niezależnie od okoliczności, czy nabywca miał ważny numer VAT-UE, czy też nie.

Orzeczenie to otwiera drogę do odzyskania VAT w stawce krajowej (23%) zapłaconego w związku z faktem, że nabywca nie był / okazał się nie być podatnikiem VAT-UE w swoim kraju. Trzeba jednak się spieszyć - zgodnie z ordynacją podatkową, wniosek o zwrot nadpłaty należy złożyć w terminie 30 dni od dnia publikacji sentencji orzeczenia TSUE w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Powyższe orzeczenie nie oznacza, że należy całkowicie zaniechać sprawdzania numerów VAT kontrahentów w VIES, bo urzędy skarbowe cały czas weryfikują numery ujawnione w deklaracjach VAT-UE. Innymi słowy, sytuacji, w których nabywca nie ma ważnego numeru VAT-UE, należy nadal zdecydowanie unikać. Skutki braku numeru powinny być jednak mniej restrykcyjne niż do tej pory, przy czym polskie przepisy nie

zmieniły się w omawianym zakresie i wciąż uzależniają stawkę 0% VAT w WDT od ważnego numeru VAT-UE nabywcy. Ewentualne (bezpieczne) zaniechanie weryfikacji numerów VAT byłoby możliwe dopiero po zmianie przepisów, interpretacji ogólnej albo indywidualnej wydanej przez MF, wskazującej wprost na brak tego obowiązku w kontekście prawa do stawki 0%.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Władysław Varga**

• wladyslaw.varga@taxpoint.pl • tel. 664 717 347 •

- zachęcamy do kontaktu!

2. KLAUZULA OGÓLNA PRZECIWKO UNIKANIU OPODATKOWANIA W KONTEKŚCIE POSIADANYCH INTERPRETACJI INDYWIDUALNYCH

Od 15 lipca 2016 r. w polskim porządku prawnym funkcjonuje klauzula ogólna przeciwko unikaniu opodatkowania. Sposób jej wprowadzenia oraz jej treść od samego początku budziły liczne wątpliwości i niepokoje wśród podatników.

Efektom zastosowania klauzuli może być wydanie przez MF decyzji kwestionującej skutki podatkowe dokonanych przez podatnika czynności, jeżeli noszą one znamiona sztuczności i pozwalają na osiągnięcie korzyści podatkowych przekraczających 100.000 zł.

Jak wynika z obowiązujących obecnie przepisów Ordynacji podatkowej, ochrony przed taką decyzją nie dają również posiadane przez podatników interpretacje indywidualne. Pierwotnie brak ochrony z interpretacji indywidualnych w sytuacji zastosowania klauzuli dotyczył wyłącznie interpretacji wydanych po 15 lipca 2016 r. (po dniu wejścia w życie klauzuli). Wraz z początkiem 2017 r. przepisy te zostały jednak zmodyfikowane - ich konsekwencją jest rozszerzenie ograniczenia zakresu ochrony wynikającego z interpretacji w sytuacjach zastosowania klauzuli również w stosunku do interpretacji wydanych przed dniem wejścia w życie klauzuli (przed 15 lipca 2016 r.), pod warunkiem że korzyść podatkowa z dokonanej czynności została uzyskana po 1 stycznia 2017 r.

Mając na uwadze powyższe przepisy, rekomendujemy dokonane wewnętrznego przeglądu posiadanych interpretacji pod kątem ryzyka zastosowania do takich czynności klauzuli ogólnej przeciwko unikaniu opodatkowania.

Dodatkowo zwracamy uwagę, że w związku z nowelizacją ustawy o CIT w zakresie określenia miejsca powstawania dochodów (art. 3 ust. 3 ustawy), posiadanie korzystne interpretacje czy wyroki sądowe odnoszące się do braku konieczności stosowania przepisów o podatku u źródła w odniesieniu do usług świadczonych poza granicami Polski, mogą już nie stanowić ochrony. Także w tym zakresie rekomendujemy przegląd posiadanych interpretacji i stosowanego podejścia do podatku u źródła.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Katarzyna Knapik**

• katarzyna.knapik@taxpoint.pl • tel. 664 717 349 •

- zachęcamy do kontaktu!

3. O STAŁYM MIEJSCU PROWADZENIA DZIAŁALNOŚCI GOSPODARCZEJ DLA CELÓW VAT DECYDUJE POSIADANE ZAPLECZE PERSONALNE I TECHNICZNE

W związku z brakiem bezpośredniej definicji w regulacjach VAT, kwestia określenia, czy aktywność podmiotu zagranicznego stanowi stałe miejsce prowadzenia działalności w Polsce dla celów VAT (dalej: SMPDG), wiąże się z licznymi wątpliwościami. Prowadzi to do braku jasności w zakresie obowiązków podatkowych nie tylko spółek zagranicznych prowadzących działalność w Polsce, ale również spółek polskich współpracujących z nimi (np. świadczącymi na ich rzecz usługi).

W interpretacji indywidualnej DIS w Warszawie z 21 listopada 2016 r., sygn. 1462.IPPP3.4512.735.2016.1.JŻ, organ wskazał kilka przesłanek, których zaistnienie powoduje, że można mówić o SMPDG.

Z wnioskiem o wydanie interpretacji wystąpił podmiot zagraniczny z siedzibą w Danii dokonujący sprzedaży swoich produktów m.in. na terytorium Polski. Schemat sprzedaży wygląda w ten sposób, że polscy klienci spółki składają zamówienia na gotowe produkty, które następnie są wysyłane i w wyniku kilku prostych czynności instalowane w Polsce.

W Polsce zatrudnieni są dwaj pracownicy, których głównym zadaniem jest wyłącznie promowanie produktów, nawiązywanie relacji z klientami na terenie Polski oraz zbieranie i przekazywanie zamówień (bez prawa do przyjęcia i realizacji zamówień). Spółka nie jest właścicielem, nie posiada, nie najmuje bądź w inny sposób nie wykorzystuje jakiegokolwiek nieruchomości na terytorium Polski. Nie posiada również jakiegokolwiek innej infrastruktury technicznej w Polsce.

W odpowiedzi DIS wskazał, że Spółka nie posiada w Polsce SMPDG. Zdaniem organu wymaga ono posiadania łącznie zaplecza personalnego i technicznego, które – biorąc pod uwagę rodzaj prowadzonej działalności – umożliwi prowadzenie jej w znacznym stopniu samodzielnie na terytorium danego państwa. Spółka zatrudnia co prawda w Polsce pracowników, ale nie mają oni uprawnień do podpisywania umów ani podejmowania decyzji i wykonują jedynie czynności pomocnicze do jej głównej działalności gospodarczej. Jednocześnie, spółka nie posiada w Polsce zasobów technicznych pozwalających na wykonywanie w sposób niezależny i samodzielny czynności będących przedmiotem jej działalności.

W rezultacie, nie jest spełniony warunek stałości i niezależności prowadzonej działalności na terytorium Polski i Spółka nie posiada stałego miejsca prowadzenia działalności gospodarczej dla celów VAT w Polsce.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Marcin Radwan**

• marcin.radwan@taxpoint.pl • tel. 664 717 348 •

- zachęcamy do kontaktu!

4. POŻYCZKA POMIĘDZY PODMIOTAMI POWIĄZANYMI – VAT CZY PCC?

W wyroku z dnia 24 czerwca 2016 r., sygn. akt II FSK 1493/14, NSA wyraził pogląd, zgodnie z którym podatnicy VAT są zobowiązani do zapłaty podatku od czynności cywilnoprawnych (dalej: PCC), jeżeli transakcja pożyczki nie jest realizowana w ramach działalności gospodarczej.

W analizowanej przez NSA sprawie spółka z o.o. udzieliła innej powiązanej spółce pożyczki, przy czym pożyczkobiorca najpierw uregulował należność z tytułu PCC, a następnie domagał się zwrotu z urzędu skarbowego zapłaconego podatku stojąc na stanowisku, że pożyczka ta jako czynność zwolniona z opodatkowania VAT nie podlegała opodatkowaniu PCC.

Sąd I jak i II instancji orzekł, że pożyczka miała charakter incydentalny. Udzielanie pożyczek nie mieściło się w podstawowym zakresie działalności pożyczkodawcy i nie miało charakteru powtarzalnego, a tym samym świadczenie usług udzielania pożyczek nie przybrało u pożyczkodawcy formy zawodowej, czyli stałej i zorganizowanej. Zatem w odniesieniu do tej konkretnej czynności wykonujący ją podmiot nie występował w charakterze podatnika VAT.

Ponadto NSA zwrócił uwagę na fakt, że w rozpatrywanej sprawie pożyczka została zawarta pomiędzy podmiotami powiązаныmi i miała przede wszystkim na celu finansowe wsparcie powiązanej z pożyczkodawcą spółki, a nie czerpanie zysku z dokonanej transakcji. Zatem pożyczka taka nie może zostać uznana za udzieloną w ramach działalności

gospodarczej, a co za tym idzie nie stanowi usługi udzielenia pożyczki w rozumieniu ustawy o VAT. W konsekwencji podlega opodatkowaniu PCC.

Warto zaznaczyć, że analogiczne rozstrzygnięcia zapadały już wcześniej w innych wyrokach wydawanych przez NSA (np. z 14.10.2015 r., sygn. akt II FSK 2205/13 czy z 30.05.2012 r., sygn. akt II FSK 2276/10).

Komentowany wyrok powinien być zatem sygnałem ostrzegawczym dla wszystkich podatników VAT, udzielających jednorazowych pożyczek, w szczególności podmiotom powiązany. Podatnicy powinni rozważyć czy są obowiązani czynność tę traktować jako świadczoną w ramach działalności gospodarczej, a co za tym idzie podlegającą pod ustawę o VAT, czy jako czynność świadczoną poza działalnością i opodatkowaną PCC. Co ważne sam fakt posiadania oni statusu podatnika VAT nie ma w tym wypadku znaczenia, istotne jest bowiem czy w odniesieniu do tej konkretnej czynności udzielenia pożyczki występują w charakterze podatnika VAT.

Konsekwencje popełnienia pomyłki przy ocenie charakteru transakcji mogą okazać się dla pożyczkobiorców bardzo kosztowne, gdyż będą oznaczały konieczność zapłaty zaległego PCC wraz z odsetkami za zwłokę.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Grzegorz Białowas**

• grzegorz.bialowas@taxpoint.pl • tel. 12 626 73 10 •

- zachęcamy do kontaktu!

5. FAŁSZOWANIE FAKTUR JAKO NOWE PRZESTĘPSTWO W KODEKSIE KARNYM

13 lutego opublikowano w Dzienniku Ustaw ustawę z dnia 10 lutego 2017 r. o zmianie ustawy kodeks karny (KK) i niektórych innych ustaw. Ta szeroko omawiana w prasie nowelizacja, która przewiduje surowe kary za fałszowanie faktur, wejdzie w życie 1 marca br.

W myśl nowych regulacji, penalizacji na gruncie kodeksu karnego będzie podlegać podrabianie lub przerabianie faktury w zakresie okoliczności faktycznych mogących mieć znaczenie dla określenia wysokości należności publicznoprawnej lub jej zwrotu albo zwrotu innej należności o charakterze podatkowym. W analogiczny sposób traktowane będzie użycie podrobionej albo przerobionej faktury jako autentycznej. Przewidziane sankcje uzależnione są od wysokości wynikających z faktur należności oraz tego, czy sprawca z przestępstwa uczynił sobie stałe źródło dochodu i wynoszą: od 6 miesięcy do 8 lat pozbawienia wolności do nawet 25 lat pozbawienia wolności, gdy należność wynikająca z faktury lub faktur wyniesie co najmniej 10.000.000 zł. Dodatkowo, poza karą pozbawienia wolności, sąd będzie mógł wymierzyć karę grzywny w wysokości do 3.000 stawek dziennych (wysokość stawki dziennej w KK wynosi od 10 do 2.000 zł).

W nowych przepisach zwracają uwagę nie tylko bardzo wysokie kary przewidziane za fałszowanie faktur, ale też sama systematyka i umieszczenie przestępstwa w kodeksie karnym, a nie w kodeksie karnym skarbowym (KKS). Jest to wynikiem przyjęcia sankcji wyższych niż określone w ustawie penalizującej

przestępstwa skarbowe. Ma to też swoje praktyczne konsekwencje – postępowanie będzie prowadzone zasadniczo przez Policję i prokuraturę, a nie organy skarbowe. Dodatkowo, możliwa stała się istotna zmiana proceduralna – w kodeksie postępowania karnego dodano kolejny przypadek, w którym możliwe będzie kontrolowanie i utrwalanie rozmów telefonicznych.

Należy podkreślić, że zbieg przepisów KK i KKS nie jest niczym nowym – także dotychczas wystawianie pustych lub nierzetelnych faktur było penalizowane w oparciu o obydwie ustawy. W praktyce, działania określone w art. 62 KKS często kwalifikowano jako przestępstwo określone np. w art. 286 KK, zagrożone znacznie bardziej surową karą, niż te przewidziane w art. 62 KKS. Nowe przepisy odnoszą się jednak wprost do przerabiania faktur i nie ulega wątpliwości, że będą stosowane w celu ukrócenia procederu wyłudzenia VAT. Na zadawane powszechnie pytanie, w jakim zakresie surowe kary zagrożą osobom popełniającym błędy w wystawianych fakturach o znacznej wartości, odpowie jednak dopiero praktyka orzecznicza.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Katarzyna Przewłocka**

• katarzyna.przewlocka@taxpoint.pl • tel. 12 626 73 10 •

– zachęcamy do kontaktu!

6. ZALEGŁE ŚWIADECTWA PRACY DO KOŃCA CZERWCA 2017 R.

Nawiązując do poprzedniego numeru *Tax Point of View*, w którym informowaliśmy o obowiązującej od 1 stycznia 2017 r. nowelizacji Kodeksu Pracy w zakresie świadectw pracy, pragniemy zwrócić Państwa uwagę na obowiązek wynikający z przepisów przejściowych ustawy nowelizującej, który wielu pracodawców będzie musiało wypełnić do 30 czerwca 2017 r.

Dotyczy on pracodawców, którzy na dzień 1 stycznia br. zatrudniali pracowników na podstawie umów na okres próbny i terminowych przez okres krótszy niż 24 miesiące, a stosunek pracy trwa nadal. W takiej sytuacji, jeśli w okresie tym wystąpiły zakończone okresy zatrudnienia, to pracodawca zobowiązany jest wydać pracownikowi świadectwo pracy za wszystkie takie zakończone do 1 stycznia 2017 r. okresy zatrudnienia, za które dotychczas nie wydano tego dokumentu, w terminie 6 miesięcy od tej daty.

W praktyce oznacza to, że omawiany obowiązek dotyczy przykładowo pracodawcy, który zatrudnił pracownika na podstawie umowy na okres próbny od 1 lutego 2016 r. do 30 kwietnia 2016 r., następnie na podstawie umowy na czas określony od 1 maja 2016 r. do 31 października 2016 r., a potem od 1 listopada 2016 r. do chwili obecnej pracownik ten jest zatrudniany nadal u tego samego pracodawcy na podstawie umowy na czas nieokreślony. W takiej sytuacji pracodawca do końca czerwca 2017 r. musi wydać pracownikowi świadectwo dotyczące umowy na okres próbny i umowy na czas oznaczony, mimo iż pracownik nadal pozostaje u niego w zatrudnieniu. Wówczas na jednym dokumencie należy wyszczególnić każdą z wcześniej zakończonych umów.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Aleksandra Dyrek-Orlando**

• aleksandra.dyrek@taxpoint.pl • tel. 12 626 73 10 •

- zachęcamy do kontaktu!

7. OD 1 MARCA ZMIANY ZASAD WYDAWANIA INTERPRETACJI INDYWIDUALNYCH

1 marca 2017 r. wchodzi w życie reforma dotychczasowych struktur administracji podatkowej, kontroli skarbowej i Służby Celnej. Jej efektem będzie skonsolidowanie wszystkich obecnych struktur w jeden aparat – Krajową Administrację Skarbową. Nowe regulacje zmieniają również organizację organów odpowiedzialnych za wydawanie indywidualnych interpretacji przepisów prawa podatkowego.

Od 1 marca interpretacje indywidualne będzie wydawał dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej (KIS), jako wyspecjalizowany organ KAS. Tym samym zmianie ulegną dotychczasowe zasady składania wniosków o wydanie interpretacji.

Wszystkie wnioski oraz inną korespondencję związaną z wydawanymi interpretacjami indywidualnymi należy kierować do KIS na adres:

ul. Teodora Sixta 17,
43-300 Bielsko-Biała

lub drogą elektroniczną przez e-PUAP na adres skrytki KIS.

Zmianie ulegną również dotychczasowe wzory wniosków o wydanie interpretacji (ORD-IN), a także numer konta, na które należy wносить opłaty za składane wnioski.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Kamil Wilczewski**

• kamil.wilczewski@taxpoint.pl • tel. 12 626 73 10 •

– zachęcamy do kontaktu!

Dziękujemy za uwagę!

Informujemy, że za pośrednictwem Tax Point of View nie świadczymy usług doradztwa podatkowego lub prawnego, a niniejsze opracowanie zawiera informacje o charakterze ogólnym.

Przed podjęciem jakichkolwiek decyzji lub działań dotyczących konkretnych sytuacji w Państwa działalności gospodarczej prosimy o kontakt z doradcą Taxpoint.

Zespół Taxpoint

Zapraszamy do regularnego odwiedzenia stron:

<https://www.facebook.com/taxpointpowerofexperience>

oraz <https://www.linkedin.com/company/taxpoint-sp-z-o-o>

• biuro@taxpoint.pl • tel. 12 626 73 10 •