



taxpoint

TAX POINT OF VIEW

INFORMATOR PODATKOWY FIRMY TAXPOINT · NR 52 · LUTY 2018

W TYM NUMERZE:

- 1/ OBOWIĄZEK PRZECIWDZIAŁANIA PRAKTYKOM KORUPCYJNYM
- 2/ WYROK NSA W SPRAWIE KWALIFIKACJI SPOTKANIA PROMOCYJNEGO
JAKO KOSZTÓW PODATKOWYCH
- 3/ INTERPRETACJA OGÓLNA MINISTRA FINANSÓW DOTYCZĄCA USTALANIA
PROGÓW DOKUMENTACYJNYCH DLA TRANSAKCI Z PODMIOTAMI POWIĄZANYMI
- 4/ KOLEJNY POZYTYWNY WYROK NSA DOTYCZĄCY ROZSTRZYGANIA SPORÓW
NA KORZYŚĆ PODATNIKA
- 5/ NOWE REGULACJE W ZAKRESIE ZEZWOLEŃ NA POBYT CZASOWY
DLA CUDZOZIEMCÓW

1. OBOWIĄZEK PRZECIWDZIAŁANIA PRAKTYKOM KORUPCYJNYM

Stały Komitet Rady Ministrów opracowuje obecnie ostatnie uwagi do projektu ustawy o jawności życia publicznego, zgłoszonego przez Ministra Mariusza Kamińskiego. Poza tym, że projekt zakłada zwiększenie grona osób, które będą musiały złożyć oświadczenie majątkowe, to wprowadza nowe wymogi proceduralne dla średnich i dużych przedsiębiorców w rozumieniu ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej.

Co w praktyce dla przedsiębiorców znaczy „obowiązek stosowania wewnętrznych procedur antykorupcyjnych”?

Jak czytamy w uzasadnieniu projektu ustawy chodzi o wszelkie czynności, które mają na celu przeciwdziałanie tworzeniu otoczenia, które sprzyjać będzie popełnianiu przestępstw korupcyjnych, w szczególności organizowanie szkoleń pracowników z zasad odpowiedzialności karnej, stworzenie kodeksu antykorupcyjnego, umieszczenie w umowach „klausul antykorupcyjnych”, określenie i wdrożenie wewnętrznej procedury oraz wytycznych dotyczących otrzymywanych prezentów i innych korzyści przez pracowników, a także informowania o propozycjach korupcyjnych i zgłaszania nieprawidłowości.

Przedsiębiorcy będą mieć obowiązek niedopuszczenia do tworzenia mechanizmów służących finansowaniu korzyści majątkowych i osobistych wykorzystujących do tego majątek ich przedsiębiorstwa oraz niepodejmowaniu decyzji w przedsiębiorstwie opartych na działaniach korupcyjnych.

W przypadku, gdy osobie powiązanej z przedsiębiorcą prokurator przedstawi zarzut popełnienia przestępstwa korupcyjnego, Szef CBA będzie miał obowiązek wszcząć i przeprowadzić kontrolę tego przedsiębiorcy w zakresie stosowania wewnętrznych procedur antykorupcyjnych. Za brak wdrożenia takich procedur, albo przy ich pozornym lub bezskutecznym wdrożeniu przedsiębiorca będzie podlegał karze pieniężnej w wysokości od 10 000 do 10 000 000 złotych. Ponadto dodatkową sankcją będzie zakaz ubiegania się przedsiębiorcy o uzyskanie zamówienia publicznego w okresie 5 lat od daty uprawomocnienia się orzeczenia w sprawie nałożeniu kary pieniężnej.

Nowością jest również pojawienie się instytucji „sygnalisty”, czyli osoby współpracującej z wymiarem sprawiedliwości w sposób polegający na zgłoszeniu informacji o możliwości popełnienia przestępstwa, czy to przez pracodawcę czy to przez inny podmiot, z którym sygnalista jest związany jakimkolwiek stosunkiem umownym. Rozwiązanie umowy lub zmiana warunków pracy i płacy dla sygnalisty po uzyskaniu przez niego tego statusu będzie wiązała się z każdorazową koniecznością uzyskania zgody prokuratora pod rygorem zapłaty wysokich odszkodowań. Oznacza to, że sygnalista będzie korzystał z szerszej ochrony pracowniczej niż zwykły pracownik.

Planowane jest wejście ustawy w życie od 1 marca 2018 r.

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

• aleksandra.dyrek@taxpoint.pl • tel. 12 622 76 63 •

- zachęcamy do kontaktu!

2. WYROK NSA W SPRAWIE KWALIFIKACJI SPOTKANIA PROMOCYJNEGO JAKO KOSZTÓW PODATKOWYCH

W ostatnim czasie ukazało się uzasadnienie do orzeczenia Naczelnego Sądu Administracyjnego w sprawie z 15 listopada 2017 r. o sygn. II FSK 2725/15. W orzeczeniu tym NSA orzekł, że przedsiębiorca może rozliczyć w kosztach spotkanie promocyjne, w ramach którego m. in. została zorganizowana kolacja, koncert oraz zapewniono nocleg.

Sprawa dotyczyła polskiej spółki (producent opakowań szklanych), która w ramach wydarzenia promocyjnego zorganizowała dla swoich obecnych oraz potencjalnych kontrahentów tzw. mini targi. W programie tej imprezy zaplanowano m.in. kolację, koncert oraz nocleg, czyli świadczenia towarzyszące. W związku z tym wydarzeniem spółka złożyła wnioski o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie kwalifikacji do kosztów uzyskania przychodów wydatków związanych z całościową organizacją mini targów. Spółka wskazała, że głównym celem, dla którego zorganizowano imprezę była promocja jej działalności oraz oferowanych produktów, co przyczyni się do zwiększenia sprzedaży i poszerzenia rynku zbytu. Spółka podkreśliła, że wszystkie wydatki związane z organizacją wydarzenia zostały przez nią poniesione w celu reklamy oraz podjęcia lub kontynuacji rozmów biznesowych / rozpoczęcia negocjacji umów zawartych z kontrahentami. Co więcej, zdaniem spółki zorganizowane mini targi miały związek z prowadzoną przez nią działalnością gospodarczą, a poniesione w związku z tym wydarzeniem wydatki były celowe i uzasadnione.

W wydanej interpretacji, Minister Finansów uznał stanowisko spółki za nieprawidłowe. Organ stwierdził m.in., że sam fakt, iż podmiot poniósł dany wydatek w związku z prowadzoną działalnością nie jest wystarczający, aby uznać, że spełnia on przesłankę celowości, wynikającą z ww. art. 15 ust. 1 ustawy o CIT.

Minister Finansów dodał, że katalog wydatków wyłączonych z kategorii kosztów podatkowych (zgodnie z art. 16 ust. 1 ustawy o CIT), ma charakter zamknięty, natomiast do wydatków nieuwzględnianych za koszty podatkowe - w pkt 28 tego przepisu zostały wymienione m. in. koszty reprezentacji, w szczególności poniesione na usługi gastronomiczne, zakup żywności oraz napojów, w tym alkoholowych. Zdaniem organu w niniejszej sprawie nie wszystkie koszty poniesione na organizację mini targów spełniały przesłanki wynikające z art. 15 ust. 1 ustawy o CIT - w szczególności koszty poniesione na kolację oraz koncert nie były bezpośrednio związane z mini targami i prezentacją produktu (były to wydatki o charakterze reprezentacyjnym, których nie można rozliczyć w kosztach).

Sprawa została ostatecznie pozytywnie rozstrzygnięta przez NSA. W uzasadnieniu do wydanego wyroku, NSA stwierdził, że podstawowym problemem w tego typu sprawach jest rozgraniczenie wydatków ponoszonych przez podatnika na cele reprezentacji od wydatków ponoszonych przez niego na inne cele, które często zbliżone są do sfery ich działalności (w szczególności celów reklamowych). Ma to duże znaczenie z uwagi na fakt, że zgodnie z obowiązującymi przepisami - wydatki na reklamę podlegają pełnemu odliczeniu od przychodów (art. 15 ust. 1 ustawy o CIT), natomiast koszty reprezentacji (zgodnie z art. 16 ust. 1 pkt 28 ustawy o CIT), zostały wyeliminowane z kosztów podatkowych.

W związku z tym, NSA, wskazując, że przepisy ustanawiające wyjątek nie mogą podlegać wykładni rozszerzającej - stwierdził, że: „jedynie gdy zostanie jednoznacznie wykazane, że dany rodzaj kosztów bez wątplenia mieści się w zakresie jednej z norm zawartych w przepisach art. 16 ust. 1 u.p.d.o.p.,

2. WYROK NSA W SPRAWIE KWALIFIKACJI SPOTKANIA PROMOCYJNEGO JAKO KOSZTÓW PODATKOWYCH – C.D.

możliwe jest nieuznanie takiego kosztu za koszt uzyskania przychodów. Oczywiście poza przypadkami, kiedy koszt taki nie spełnia wymogów określonych w art. 15 ust. 1 tej ustawy”.

W związku z tym, w ocenie NSA, przy kwalifikacji do kosztów podatkowych wydatków danego przedsięwzięcia marketingowego, nie należy brać jedynie tych elementów, które zawierają w sobie skierowany do uczestników przekaz o firmie, lecz także te, które doprowadziły do tego przekazu i mu towarzyszą. NSA podkreśla przy tym, że podobne sprawy muszą być rozstrzygane ad casum i każda z nich powinna być oceniana indywidualnie, ze względu na rodzaj danych wydatków kwalifikowanych jako koszty reprezentacji lub reklamy.

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

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

- zachęcamy do kontaktu!

3. INTERPRETACJA OGÓLNA MINISTRA FINANSÓW DOTYCZĄCA USTALANIA PROGÓW DOKUMENTACYJNYCH DLA TRANSAKcji Z PODMIOTAMI POWIĄZANYMI

24 stycznia 2018 r. Minister Finansów wydał interpretację ogólną (sygn. 524303/1) dotyczącą wybranych zagadnień związanych z obowiązkiem sporządzania dokumentacji podatkowej na podstawie obowiązujących od stycznia 2017 roku znowelizowanych przepisów art. 25a ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz art. 9a ustawy o podatku od osób prawnych. W tej interpretacji odniesiono się do następujących zagadnień:

- Ustalanie istotności transakcji na potrzeby obowiązku sporządzenia dokumentacji podatkowej powinno odbywać się w odniesieniu do transakcji jednego rodzaju. Jest to stanowisko korzystne dla podatników i o tyle istotne, że w wydawanych interpretacjach indywidualnych (a nawet wyrokach sądów administracyjnych) prezentowana była czasem odmienna opinia, zgodnie z którą należy dokumentować wszystkie transakcje, nawet o skrajnie różnym charakterze, jeśli łącznie przekroczą one ustawowe limity.
- W celu ustalenia obowiązku sporządzenia dokumentacji podatkowej należy odnieść progi transakcyjne do sumy wartości transakcji jednego rodzaju lub innego zdarzenia jednego rodzaju **zawartej ze wszystkimi podmiotami powiązanymi**. Koncepcja ta nie jest nowa i zaraz po ogłoszeniu znowelizowanych przepisów zastanawialiśmy się czy nie powinny one być interpretowane w opisany wyżej sposób. Jednak wydawane interpretacje indywidualne prezentowały stanowisko, zgodnie z którym transakcje należy sumować wyłącznie w ramach jednego rodzaju i jednego kontrahenta. Aktualne podejście Ministra Finansów dla wielu podatników może oznaczać istotne zwiększenie liczby transakcji, które należy objąć dokumentacją.
- Zarówno transakcje jak i inne zdarzenia, o których mowa w analizowanych przepisach, muszą być dokonywane z podmiotami powiązanymi, aby powstał obowiązek dokumentacyjny (z wyjątkiem transakcji z podmiotami z tzw. rajów podatkowych).
- Kryteria, którymi należy kierować się w celu określenia czy dane transakcje można uznać za transakcje jednego rodzaju, to główne parametry transakcji istotne z punktu widzenia cen transferowych, takie jak funkcje, aktywa, ryzyka, sposób kalkulacji ceny i warunki płatności są do siebie zbliżone. Podkreślono przy tym, że niedopuszczalne jest sztuczne dzielenie transakcji w celu uniknięcia obowiązku sporządzenia dokumentacji podatkowej. Objasnienia te z pewnością mogą być pomocne w ustalaniu listy transakcji objętych obowiązkiem dokumentacyjnym.

Podsumowując, o ile wyjaśnienia dotyczące większości kwestii poruszanych w analizowanej interpretacji ogólnej należy ocenić pozytywnie, to wskazana przez Ministra Finansów konieczność sumowania rozliczeń jednego rodzaju ze wszystkimi powiązanymi kontrahentami dla określenia obowiązku dokumentacyjnego jest w naszej ocenie kontrowersyjna. Podejście to powoduje niejednokrotnie, że nawet drobne rozliczenia z podmiotami powiązanymi mogą podlegać obowiązkowi dokumentacyjnemu, co nie jest zgodne z celem nowych regulacji, jakim było ograniczenie dokumentowania transakcji do tych o istotnym wpływie na wysokość dochodu (straty) podatników. Zalecamy weryfikację listy transakcji objętych dokumentacją podatkową w Państwa spółkach w celu zbadania czy jest ona kompletna w świetle analizowanej interpretacji ogólnej.

Na ewentualne pytania w tym zakresie chętnie odpowie **Magdalena Wolicka**

• magdalena.wolicka@taxpoint.pl • tel. 12 622 76 65 •

- zachęcamy do kontaktu!

4. KOLEJNY POZYTYWNY WYROK NSA DOTYCZĄCY ROZSTRZYGANIA SPORÓW NA KORZYŚĆ PODATNIKA

W ostatnim czasie Naczelny Sąd Administracyjny wydał kolejne pozytywne dla podatników orzeczenie, w którym odwołał się bezpośrednio do zasady rozstrzygnięcia wątpliwości na korzyść podatnika (*in dubio pro tributario*) wymienionej w art. 2a Ordynacji podatkowej.

W ostatnim czasie polskie sądy administracyjne coraz częściej przyjmują stanowisko, zgodnie z którym w przypadku zaistnienia wątpliwości w procesie wykładni przepisów prawa podatkowego, których nie da się usunąć z zastosowaniem podstawowych reguł wykładni prawniczej, zasadne jest przyjęcie takiego rozumienia interpretowanego przepisu prawa, które jest korzystne dla podatnika

Jak jednak wynika z wyroku NSA z 29 listopada 2017 r., sygn. II FSK 3280/15, którego uzasadnienie zostało ostatnio opublikowane, za odwołaniem się do powyższej zasady przemawia również sytuacja, kiedy podatnik dokonując swoich rozliczeń podatkowych (w tym także stosując zwolnienie podatkowe), popełnił błąd kierując się przy sporządzaniu rozliczenia aktualną w tym czasie praktyką organów podatkowych oraz orzecznictwem sądów administracyjnych. W naszej ocenie powyższy wyrok na charakter wyjątkowy, ze względu właśnie na fakt, że eksponuje istotną kwestię, tj. możliwość powoływania się na zasadę *in dubio pro tributario* przez podatników, którzy zastosowali się do obowiązującej w danym okresie praktyki organów podatkowych. Często bowiem zdarzają się sytuacje, w których podatnicy zaskakiwani

są nagłą zmianą interpretacji przepisów przez organy podatkowe, które przez długi czas stosują określoną wykładnię i nagle zmieniają swoje stanowisko, mimo tego treść samych przepisów pozostaje niezmienną. Z orzeczenia NSA wynika jednak, że w takich przypadkach podatnik, działający w zaufaniu do urzędowego stanowiska, nie może ponosić negatywnych skutków takich zmian, w szczególności w stosunku do rozliczeń dokonanych w przeszłości. Zasada *in dubio* powinna bowiem chronić podatnika również w takich sytuacjach.

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

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

- zachęcamy do kontaktu!

5. NOWE REGULACJE W ZAKRESIE ZEZWOLEŃ NA POBYT CZASOWY DLA CUDZOZIEMCÓW

12 lutego 2018 roku weszła w życie nowelizacja ustawy o cudzoziemcach, która reguluje zasady udzielania zezwoleń na pobyt czasowy w celu wykonywania pracy w ramach przeniesienia wewnątrz przedsiębiorstwa.

W myśl nowych przepisów zezwolenie może otrzymać cudzoziemiec, którego celem pobytu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej jest wykonywanie pracy w jednostce przyjmującej, mającej siedzibę na terytorium RP, w charakterze pracownika kadry kierowniczej, specjalisty lub pracownika odbywającego staż. Cudzoziemiec musi spełniać określone w ustawie warunki, tj. m.in. posiadać adekwatne kwalifikacje zawodowe i doświadczenie lub

w przypadku pracy w charakterze stażysty, dyplom ukończenia studiów wyższych. Cudzoziemiec przed dniem przeniesienia powinien być zatrudniony w ramach tego samego przedsiębiorstwa lub grupy przedsiębiorstw nieprzerwanie przez 12 miesięcy (pracownik kadry kierowniczej lub specjalista) lub 6 miesięcy (staż), posiadać ubezpieczenie zdrowotne na terytorium RP oraz mieć zapewnione miejsce zamieszkania w Polsce, a także posiadać możliwość, po zakończeniu okresu przeniesienia, powrotu do pracodawcy macierzystego bądź innego przedsiębiorstwa w ramach grupy, mającego siedzibę poza terytorium UE.

Umowa (zawarta w formie pisemnej) lub dokument wydany przez macierzystego pracodawcę, stanowiący postawę przeniesienia, powinny zawierać

okres przeniesienia, siedzibę jednostki przyjmującej, stanowisko cudzoziemca oraz wynagrodzenie i inne warunki pracy. W przypadku oddelegowania w charakterze stażysty umowa powinna określać program i czas trwania stażu oraz warunki nadzoru.

Nowelizacja wprowadza też zasady korzystania z tzw. mobilności krótko lub długoterminowej, tj. uprawnienia do wjazdu na terytorium RP cudzoziemca uprawnionego do wjazdu i pobytu na terytorium państw członkowskich Unii Europejskiej w celu wykonywania pracy w jednostce przyjmującej mającej siedzibę w danym państwie przez okres odpowiednio do i powyżej 90 dni.

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

• aleksandra.dyrek@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 •