

## BIULETYN PODATKOWY

### NR 7 i 8/2019 CZ II

#### Spis treści

<b>INTERPRETACJE I ORZECZNICTWO .....</b>	<b>3</b>
<b>PODATEK VAT .....</b>	<b>3</b>
Oddział bez prawa do odliczenia VAT .....	3
Zwalczanie oszustów to obowiązek organów nie podatnika .....	3
Odliczenie VAT od usług prawnych .....	3
Stawka VAT od cesji umowy deweloperskiej .....	4
Garażu nie wlicza się do powierzchni domu czy lokalu .....	4
Przedłużenie zwrotu VAT tylko przed terminem .....	4
Sprzedaż samochodu wykupionego po leasingu .....	4
<b>PODATEK CIT .....</b>	<b>5</b>
Wykaz podatników VAT - rachunki wirtualne/powiernicze/depozytowe .....	5
Różnice w poręczeniach trzeba opodatkować .....	5
Uprawdopodobnienie nieściągalności wierzytelności .....	5
<i>Cash-pooling</i> to pożyczka .....	6
Pośrednictwo w zakupach podlega WHT .....	6
Usługi zarządzania zakupami a limit z art. 15e CIT .....	6
<b>PODATEK PIT .....</b>	<b>7</b>
Dyrektor działu spółki bez podatku liniowego .....	7
Ryczałt obejmuje paliwo .....	7
Odszkodowanie z kontraktu menadżerskiego też z 70% podatkiem .....	7



**Magdalena Zasiewska**

Doradca podatkowy  
Head of Taxes

[magdalena.zasiewska@jdp-law.pl](mailto:magdalena.zasiewska@jdp-law.pl)



**Dorota Dąbrowska**

Doradca podatkowy  
Tax Manager

[dorota.dabrowska@jdp-law.pl](mailto:dorota.dabrowska@jdp-law.pl)

INNE .....	7
Dodatnia wartość firmy bez PCC.....	8
Klauzula o unikaniu opodatkowania .....	8
Kontener to nie budowla .....	8

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

Wszelkie informacje zawarte w niniejszym biuletynie są dostępne nieodpłatnie. Publikacja nie ma charakteru reklamowego i służy wyłącznie celom informacyjnym. Żadnej z informacji zawartych w niniejszym materiale nie należy traktować jako porady prawnej ani oferty handlowej, w tym w rozumieniu art. 66 § 1 Kodeksu cywilnego. JARA DRAPAŁA & PARTNERS Sp.k. niniejszym wyłącza swoją odpowiedzialność tytułem jakichkolwiek roszczeń, strat, żądań lub szkód wynikających lub związanych z korzystaniem z informacji, treści lub materiałów zawartych w biuletynie.

[www.jdp-law.pl](http://www.jdp-law.pl)

## INTERPRETACJE I ORZECZNICTWO

### PODATEK VAT

#### Oddział bez prawa do odliczenia VAT

Zgodnie z wyrokiem NSA z 27 czerwca 2019 r., sygn. I FSK 795/17, polskiemu oddziałowi zagranicznego przedsiębiorstwa, który nie wykonuje na terytorium RP żadnych czynności opodatkowanych VAT, a jedynie prowadzi w Polsce prace badawczo-rozwojowe na rzecz zagranicznej centrali, nie przysługuje prawo do odliczenia i zwrotu podatku VAT wykazanego w deklaracji, a jedynie prawo do zwrotu tego podatku na wniosek złożony w procedurze dla podmiotów zagranicznych.

#### Zwalczanie oszustów to obowiązek organów nie podatnika

Zgodnie z wyrokiem WSA w Łodzi z 25 czerwca 2019 r., sygn. akt I SA/Łd 218/19, organ podatkowy powinien udowodnić - na podstawie obiektywnych przesłanek - iż podatnik wiedział lub powinien był wiedzieć, że transakcja, mająca stanowić podstawę prawa do odliczenia, wiązała się z przestępstwem popełnionym przez wystawcę faktury lub inny podmiot działający na wcześniejszym etapie obrotu. Obowiązki weryfikacyjne nałożone na podatnika nie powinny przekraczać rozsądnego poziomu, w szczególności nie można wymagać, aby podatnik legitymował osoby sprzedające na terenie Centrum Handlowego. Skoro owe Centrum - jak twierdzi organ - jest miejscem identyfikowanym z nielegalnym obrotem towarowym, o czym informowały środki masowego przekazu, to zachodzi pytanie o należyłą staranność organów podatkowych w bieżącej kontroli podmiotów handlujących w tym miejscu, do których obowiązków należy właśnie eliminowanie z obrotu podmiotów nierzetelnych.

#### Odliczenie VAT od usług prawnych

Zgodnie z wyrokiem NSA z 13 czerwca 2019 r., sygn. akt I FSK 677/17, usługi pomocy prawnej nabyte w celu dochodzenia własnych trudnych wierzytelności, nie mają związku z wykonywaniem czynności opodatkowanych VAT. Skoro nabywanie przez Spółkę we własnym imieniu i na własny rachunek trudnych wierzytelności po cenie niższej od ich wartości nominalnej, nie stanowi czynności opodatkowanej VAT, to Spółce nie przysługuje prawo do odliczenia podatku naliczonego VAT z faktur za pomoc prawną związaną z egzekwowaniem tych wierzytelności.

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

### Stawka VAT od cesji umowy deweloperskiej

Zgodnie z wyrokiem WSA w Bydgoszczy z 23 lipca 2019 r., sygn. akt I SA/Bd 314/19, cesja praw i obowiązków z umowy przedwstępnej i deweloperskiej nie stanowi odrębnej usługi, lecz należy ją traktować jak czynność przyrzeczoną w umowie przedwstępnej lub deweloperskiej, którą ma być dostawa lokalu mieszkalnego. W konsekwencji do cesji takiej umowy, w zależności od sytuacji, należy stosować zwolnienie z podatku lub stawkę VAT 8%.

### Garażu nie wlicza się do powierzchni domu czy lokalu

Zgodnie z interpretacją Dyr. KIS z 13 sierpnia 2019 r., sygn. 0111-KDIB3-1.4012.292.2019.1.KO, przy ustalaniu powierzchni użytkowej lokalu mieszkalnego w celu zastosowania obniżonej 8% stawki VAT do dostawy obiektów budowlanych lub ich części zaliczanych do budownictwa objętego społecznym programem mieszkaniowym, nie wlicza się powierzchni garażu. Z uwagi na brak w przepisach o VAT definicji powierzchni użytkowej, zasadne jest odwołanie się w tym przypadku do ustawy z dnia 24 czerwca 1994 r. o własności lokali, która uznaje garaże za lokale użytkowe a nie mieszkalne.

### Przedłużenie zwrotu VAT tylko przed terminem

Zgodnie z wyrokiem WSA w Gliwicach z 15 lipca 2019 r., sygn. akt I SA/GI 406/19, w celu skutecznego przedłużenia terminu zwrotu podatku VAT konieczne jest doręczenie postanowienia o przedłużeniu przed upływem terminu na zwrot, co jasno potwierdza wyrok 7 sędziów NSA z 23 kwietnia 2018 r. (sygn. akt FSK 255/17). Doręczenie postanowienia po upływie terminu skutkuje obowiązkiem zwrotu podatku niezależnie od trwającej w spółce kontroli, podczas której organ kwestionuje wartość deklarowanego zwrotu.

### Sprzedaż samochodu wykupionego po leasingu

Zgodnie z interpretacją Dyr. KIS z 19 lipca 2019 r., nr 0115-KDIT1-2.4012.325.2019.1.AD, sprzedaż samochodu osobowego, wykupionego przez przedsiębiorcę po zakończeniu umowy leasingu operacyjnego i przeznaczonego na cele prywatne, nie podlega opodatkowaniu VAT. W takim przypadku Sprzedający nie będzie występował w charakterze podatnika, o którym mowa w art. 15 ust. 1 ustawy o VAT, dokonując jako osoba fizyczna jednorazowej transakcji sprzedaży pojazdu.

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

## PODATEK CIT

### Wykaz podatników VAT - rachunki wirtualne/powiernicze/depozytowe

W odpowiedzi z 20 sierpnia 2019 r. na interpelację poselską nr 32747, MF wyjaśnił problemy jakie mogą się pojawić w związku z nowelizacją ustawy o VAT, wprowadzającą Wykaz podatników VAT (ustawa z 12 kwietnia 2019 r. o zmianie ustawy podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw - Dz. U. z 2019 r., poz. 1018). Na mocy tej ustawy od 1 stycznia 2020 r. wpłaty wynikające z faktur o wartości powyżej 15 tys. zł nie będą kosztem uzyskania przychodu, jeśli zostaną przekazane na rachunek nie zawarty w wykazie, co może rodzić problemy przy zapłacie na rachunki wirtualne, powiernicze i depozytowe. W udzielonej odpowiedzi MF potwierdził, że wpłaty na rachunki wirtualne, które są przypisane do rachunku rozliczeniowego, będą traktowane jak wpłaty na rachunek rozliczeniowy, który podlega zgłoszeniu do urzędu skarbowego, natomiast same rachunki wirtualne nie będą podlegały obowiązkowi zgłaszania do urzędu skarbowego w celu ich zamieszczenia w wykazie. Aby zapewnić podatnikom bezpieczeństwo dokonywania płatności na takie rachunki resort finansów pracuje nad opracowaniem wymagań związanych z wykazem podatników VAT, w tym również w zakresie wykorzystania tzw. „masek” do weryfikacji rachunków wirtualnych. Natomiast w przypadku dokonywania wpłat na rachunki depozytowe lub powiernicze potwierdzone fakturą, nabywca – w celu uwolnienia się od negatywnych konsekwencji - może złożyć zawiadomienie do naczelnika urzędu skarbowego właściwego dla wystawcy faktury o wpłacie dokonanej na rachunek spoza wykazu.

### Różnice w poręczeniach trzeba opodatkować

Zgodnie z wyrokiem NSA z 31 lipca 2019 r., sygn. akt II FSK 2908/17, udzielanie przez spółki z grupy wzajemnych poręczeń o różnej wartości prowadzi do powstania opodatkowanego przychodu z nieodpłatnych świadczeń u spółki, która udzieliła poręczenia o niższej wartości.

### Uprawdopodobnienie nieściągalności wierzytelności

Zgodnie z wyrokiem NSA z 16 lipca 2019 r., sygn. akt II FSK 2271/17, dla uprawdopodobnienia nieściągalności wierzytelności w rozumieniu art. 16 ust. 2a pkt 1 u.p.d.o.p. nie jest wystarczające jej kwestionowanie przez dłużnika odpowiedzią na pozew złożoną w takcie procesu sądowego wszczętego przez wierzyciela. Kwestionowanie określonej wierzytelności przez dłużnika na drodze powództwa sądowego, o czym stanowi art. 16 ust. 2a pkt 1 lit. d) u.p.d.o.p., wymaga wszczęcia z jego inicjatywy procesu sądowego. Nie można uznać, że podjęcie obrony przez dłużnika przed dochodzoną przez wierzyciela należnością pieniężną poprzez złożenie odpowiedzi na pozew odbywa się w drodze powództwa sądowego, gdyż jest odwrotnie, a mianowicie odpowiedź

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

na pozew jest formą przeciwstawienia się wytoczonemu powództwu sądowemu. Tym samym sytuacja, w której dłużnik kwestionuje dochodzoną w postępowaniu sądowym wierzytelność poprzez złożenie odpowiedzi na pozew nie jest równoważna, czy choćby podobna do kwestionowania przez dłużnika wierzytelności na drodze powództwa sądowego, a zatem nie stanowi przesłanki uprawdopodobnienia nieściągalności wierzytelności określonej w art. 16 ust. 2a pkt 1 lit. d) u.p.d.o.p.

### Cash-pooling to pożyczka

Zgodnie z wyrokiem NSA z 27 czerwca 2019 r., sygn. akt II FSK 2179/17, umowa *cash pooling* polegająca na wzajemnym udostępnianiu środków pieniężnych między spółkami grupy kapitałowej, spełnia warunki uznania jej za pożyczkę, w związku z czym przenoszenie środków pieniężnych z/na rachunki denominowane w walucie obcej w ramach takiej umowy może powodować powstanie różnic kursowych w rozumieniu 15a ust. 2 pkt 4 i pkt 5 oraz ust. 3 pkt 4 i pkt 5 u.p.d.o.p.

### Pośrednictwo w zakupach podlega WHT

Zgodnie z interpretacją Dyr. KIS z 2 sierpnia 2019 r., nr 0114-KDIP2-1.4010.186.2019.2.JF, usługi nabywane przez Spółkę obejmujące całość procesu zakupowego od wyboru grup asortymentu i poszczególnych produktów, poprzez badanie oczekiwań klientów, zapewnienie efektywności dostaw, zgodności towarów z zawartymi umowami, sporządzanie planu ułożenia produktów na półkach w sklepach, weryfikację dostawców, negocjowanie cen z dostawcami, są zbliżone do zakresu znaczeniowego „usług doradczych”, posiadają również cechy „usług zarządzania i kontroli”, „usług reklamowych” oraz „badania rynku”. W konsekwencji wskazane usługi pośrednictwa w zakupach podlegają w Polsce podatkowi u źródła, ponieważ mieszczą się w katalogu usług, o którym mowa w art. 21 ust. 1 pkt 2a u.p.d.o.p. i tym samym podlegają obowiązkowi poboru zryczałtowanego podatku dochodowego z uwzględnieniem regulacji umów międzynarodowych.

### Usługi zarządzania zakupami a limit z art. 15e CIT

Zgodnie z wyrokiem WSA w Warszawie z 18 lipca 2019 r., sygn. akt III SA/Wa 2655/18, usługi zarządzania zakupami surowców i opakowań świadczone przez spółkę powiązaną, podlegają limitowaniu na podstawie art. 15e ust. 1 ustawy o CIT. Nie są to usługi bezpośrednio związane z wytworzeniem danego produktu czy świadczeniem usługi, do których wspomniany limit nie ma zastosowania na podstawie art. 15e ust. 11 pkt 1 CIT. Dany koszt ma bezpośredni związek ze sprzedawanymi towarami lub usługami tylko wówczas, gdy wpływa na finalną cenę danego towaru lub usługi i jest możliwy do zidentyfikowania jako czynnik obiektywnie kształtujący cenę. Podmiot powiązany w ramach świadczonych usług podejmuje wiele działań zarządzających

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

zakupami, ale usługi te nie są związane bezpośrednio z nabyciem konkretnego towaru, a tym samym nie jest możliwe wykazanie bezpośredniego związku kupowanych usług wytwarzanymi produktami czy świadczonymi usługami. W konsekwencji wyjątek wskazany w art. 15e ust. 11 pkt 1 CIT nie znajdzie zastosowania.

## PODATEK PIT

### Dyrektor działu spółki bez podatku liniowego

Zgodnie z interpretacją Dyr. KIS z 7 sierpnia 2019 r., nr 0115-KDIT3.4011.253.2019.4.WM, osoba należąca do kadry kierowniczej spółki (dyrektor działu), zarządzająca częścią spółki (jednym działem Spółki) w ramach jednoosobowej działalności gospodarczej, nie może się rozliczać na podstawie podatku liniowego. Umowę o kierowanie działem spółki należy bowiem uznać za umowę o podobnym charakterze do umów o zarządzanie przedsiębiorstwem i kontraktów menedżerskich wskazanych w art. 13 pkt 9 ustawy o PIT, niezależnie od tego, że przedsiębiorca nie jest członkiem zarządu spółki.

### Ryczałt obejmuje paliwo

Zgodnie z wyrokiem NSA z 6 czerwca 2019 r., sygn. akt II FSK 1723/17, ryczałtowo określona w art. 12 ust 2a u.p.d.o.f. wartość nieodpłatnego świadczenia z tytułu używania samochodu służbowego do celów prywatnych pracownika, obejmuje wszelkie koszty eksploatacyjne pracodawcy wynikające z udostępnienia pracownikowi służbowego pojazdu dojazd prywatnych, w tym koszty paliwa. Tym samym brak jest podstaw aby z tego tytułu naliczać pracownikowi dodatkowe świadczenie podlegające opodatkowaniu.

### Odszkodowanie z kontraktu menadżerskiego też z 70% podatkiem

Zgodnie z wyrokiem NSA z 5 lipca 2019 r., sygn. akt II FSK 2531/17, obowiązująca od 2016 r. podwyższona stawka PIT (70%) od odpraw i odszkodowań z tytułu zakazu konkurencji dla osób zwalnianych ze spółek, w których Skarb Państwa lub jednostka samorządu terytorialnego posiadają więcej niż 50% głosów na zgromadzeniu wspólników, ma zastosowanie nie tylko do osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę, ale też do kontraktów menadżerskich.

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: office@jdp-law.pl

## INNE

### Dodatnia wartość firmy bez PCC

Zgodnie z wyrokiem NSA z 28 czerwca 2018 r., sygn. akt II FSK 1932/16, w przypadku zbycia przedsiębiorstwa lub jego zorganizowanej części, podstawą opodatkowania podatkiem od czynności cywilnoprawnych jest suma wartości rynkowej rzeczy i praw majątkowych składających się na przedsiębiorstwo. Dodatnia wartość firmy (*goodwill*) jest wartością ekonomiczną nie stanowiącą jakiegokolwiek prawa podmiotowego, a tym samym nie może być przedmiotem samodzielnego obrotu gospodarczego. Tym samym wartość firmy nie podlega opodatkowaniu PCC.

### Klauzula o unikaniu opodatkowania

Zgodnie z wyrokiem NSA z 26 czerwca 2019 r., sygn. akt II FSK 2594/17, klauzula przeciwko unikaniu opodatkowania, o której mowa w art. 119a o.p, mogła zostać wprowadzona w trakcie roku (15 lipca 2016 r.), bowiem ma charakter materialno-procesowy i sama w sobie nie stanowi dla podatników źródła uprawnień i obowiązków. Ustalenie, czy dana czynność prawna stanowi działanie zmierzające do ominięcia przepisów prawa podatkowego w oparciu o w/w klauzulę, może nastąpić wyłącznie podczas postępowania podatkowego, wszczętego lub przejętego przez Ministra właściwego do spraw finansów publicznych, a nie w drodze indywidualnej interpretacji podatkowej.

### Kontener to nie budowla

Zgodnie z wyrokiem NSA z 8 sierpnia 2019 r., sygn. akt II FSK 2822/17, kontenery bez fundamentów, jako obiekty tymczasowe, nie związane trwale z gruntem, nie stanowią ani budynków, ani budowli w rozumieniu prawa budowlanego, a co za tym idzie nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości.

Kancelaria JDP  
North Gate Tower  
ul. Bonifraterska 17  
00-203 Warszawa

T: +48 22 246 00 30  
F: +48 22 246 00 31  
E: [office@jdp-law.pl](mailto:office@jdp-law.pl)