

# NOWE PRAWO PODATKOWE

## 1. CIT | FIZ bez zwolnienia podmiotowego z CIT?

Od 1 stycznia 2017 r. ma przestać obowiązywać zasada, że wszystkie przychody Funduszy Inwestycyjnych są zwolnione z podatku dochodowego od osób prawnych.

Tak wynika z projektu nowelizacji ustawy o CIT, który został złożony w Sejmie na przełomie października i listopada. Przewiduje on wprowadzenie zwolnień przedmiotowych, ale tylko dla Funduszy Inwestycyjnych Otwartych oraz Specjalistycznych Funduszy Inwestycyjnych Otwartych. Oznaczałoby to, że Fundusze Inwestycyjne Zamknięte będą opodatkowane na zasadach zbliżonych do spółek z o.o.

Formalnie autorem projektu nie jest Ministerstwo Finansów, tylko grupa posłów. Umożliwia to uchwalenie zmiany tzw. szybką ścieżką legislacyjną, czyli bez konsultacji społecznych. Proponowane zmiany, tryb ich wprowadzania oraz niezwykle krótkie *vacatio legis* (biorąc pod uwagę konsekwencje nowelizacji) budzą poważne wątpliwości. Zastrzeżenia do niego zgłosiło bowiem wiele osób i instytucji, w tym Małgorzata Zaleska, prezes Giełdy Papierów Wartościowych.

Obecnie projektem zajmuje się Komisja Finansów Publicznych. Rozważane jest m.in. jego złagodzenie. Posłowie wrócą do prac nad projektem 14 listopada. Wówczas mają już być znane opinie Komisji Nadzoru Finansowego oraz Narodowego Banku Polskiego, a także oficjalne stanowisko rządu.

Kancelaria KNDP będzie na bieżąco monitorować przebieg prac legislacyjnych i informować o jego ostatecznym kształcie oraz konsekwencjach dla podmiotów, które zainwestowały w FIZ.

# WYROKI I INTERPRETACJE

## 1. Podatek handlowy | Mimo zawieszenia poboru deklaracje należy składać

Po zgłoszeniu zastrzeżeń przez Komisję Europejską pobór podatku od sprzedaży detalicznej został zawieszony. Nie oznacza to jednak zwolnienia z obowiązku składania deklaracji przez jego podatników.

Tak wynika z komunikatu Ministerstwa Finansów opublikowanego na jego stronie internetowej.

Oznacza to, że podatnicy podatku handlowego zobowiązani są do składania deklaracji PSD-1. Należy ją przesyłać do 25. dnia następnego miesiąca.

Do składania deklaracji zobowiązane są podmioty, których miesięczna sprzedaż detaliczna przekracza 17 mln zł. Pod uwagę bierze się dokonywane przez osoby fizyczne zakupy, które nie mają związku z prowadzoną przez nich działalnością gospodarczą (a także towary kupione przez rolników ryczałtowych). W tej kwocie nie uwzględnia się sprzedaży przez Internet.

## 2. Podatek od nieruchomości | Spółka cywilna nie jest podatnikiem

Spółka cywilna nie ma osobowości prawnej. Nie posiada ona zatem własnego majątku. Oznacza to, że nie może być podatnikiem podatku od nieruchomości.

Tak uznał Minister Finansów w interpretacji ogólnej z 21 października 2016 r. (PS2.8401.2.2016). Wyjaśnił, że działalność w ramach spółki cywilnej „jest prowadzona z wykorzystaniem majątku wspólnego wspólników, w tym wniesionego do spółki. Jest to majątek odrębny od majątku osobistego wspólników. Majątek ten nie jest przedmiotem własności spółki tylko stanowi współwłasność łączną wspólników. W myśl art. 863 § 1 i 2 K.c. wspólnik nie może rozporządzać udziałem we wspólnym majątku wspólników ani udziałem w poszczególnych składnikach tego majątku i w czasie trwania spółki nie może domagać się podziału tego majątku.

W kontekście powyższego spółka cywilna nie jest podatnikiem podatku od nieruchomości, gdyż nie może we własnym imieniu nabywać praw, w tym własności nieruchomości; nie może stać się posiadaczem samoistnym nieruchomości, użytkownikiem wieczystym gruntu ani posiadaczem mienia jednostek samorządu terytorialnego lub Skarbu Państwa”.

Minister wskazał, że „podatnikami podatku od nieruchomości należnego od nieruchomości lub obiektów budowlanych, wniesionych do spółek cywilnych, są natomiast wspólnicy takich spółek, na których solidarnie spoczywa obowiązek uiszczenia podatku od nieruchomości, zgodnie z art. 3 ust. 4 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych”.

Minister podkreślił, że inne są konsekwencje wniesienia przez wspólnika do spółki cywilnej wkładu w postaci używania nieruchomości. Wówczas obowiązek podatkowy w podatku od nieruchomości ciąży tylko na tym wspólniku. W takiej sytuacji nieruchomość nie wchodzi bowiem do majątku wspólnego wspólników.

## 3. VAT | Dostawa ciągła towarów możliwa tylko w wyjątkowych okolicznościach

Artykuł 19a ust. 3 i 4 ustawy o VAT wprowadza szczególny moment powstania obowiązku podatkowego dla świadczeń ciągłych. Przepisy te nie mają jednak zastosowania do dostaw towarów, które można wyodrębnić. Podstawą ich zastosowania nie mogą być zatem ustalenia stron transakcji, że rozliczenie i płatność będą następować za ogólną wartość dostaw w ustalonych okresach rozliczeniowych.

Tak uznał Naczelny Sąd Administracyjny w orzeczeniu z 28 października 2016 r. (I FSK 425/15). Wyjaśnił, że przyjęcie odmiennego stanowiska powodowałoby, że podatnik na mocy porozumienia z kontrahentem mógłby wpływać na moment powstania obowiązku podatkowego.

NSA zauważył, że art. 19a ust. 3 i 4 ustawy o VAT stanowi implementację art. 64 ust. 2 Dyrektywy VAT. Przepis ten obejmuje dostawy towarów lub świadczenie usług dokonywane w sposób ciągły przez pewien okres. Ma on więc zastosowanie tylko do świadczeń ciągłych, w których nie można wyodrębnić pojedynczych dostaw lub usług. NSA podkreślił, że nie można utożsamiać świadczeń ciągłych z fakturami zbiorczymi oraz regulacjami ich dotyczącymi.

#### **4. VAT | Na wniosek nabywcy na paragonie trzeba wskazać jego NIP**

Sprzedawca nie może odmówić zamieszczenia na paragonie numeru identyfikacji podatkowej kupującego. Nie może również zaproponować wystawienia w zamian uproszczonej faktury. Wybór dokumentu sprzedaży należy bowiem do nabywcy.

Tak uznał Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 27 października 2016 r. (I FSK 431/15).

W § 8 ust. 1 rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 14 marca 2013 r. w sprawie kas rejestrujących (DzU poz. 363) wskazane zostały dane, które powinny znaleźć się na paragonie z kasy fiskalnej. Z pkt 17 tego przepisu wynika, że należy na nim wskazać także NIP nabywcy, jeśli zgłosi on takie żądanie.

Z uzasadnienia wyroku wynika, że z obowiązku tego sprzedawca nie może się zwolnić poprzez wystawienie uproszczonej faktury (z mniejszą liczbą informacji o transakcji), o której mowa w art. 106e ust. 5 pkt 3 ustawy o VAT (jest to możliwe, gdy należność ogółem nie przekracza 450 zł albo 100 euro). To nabywca decyduje bowiem, czy chce otrzymać fakturę VAT, czy paragon fiskalny. Sąd nie zgodził się ze stanowiskiem podatnika, że sprzedawca może odmówić żądaniu klienta umieszczenia numeru NIP na paragonie w sytuacji, gdy wartość sprzedaży przekracza 450 zł brutto. Nie zgodził się również, że żądanie nabywcy umieszczenia numeru NIP na paragonie może zostać spełnione poprzez wystawienie faktury uproszczonej.

Zdaniem NSA nie ulega wątpliwości, że przepisy o podatku od towarów i usług w sposób jednoznaczny różnicują faktury (w tym uproszczone) od paragonów. Fakt, że na podstawie rozporządzenia na żądanie nabywcy sprzedawca ma obowiązek na paragonie fiskalnym umieścić NIP nabywcy nie oznacza, że taki dokument przestaje być paragonem.

## 5. VAT | Osoba fizyczna może skorygować deklarację, nawet gdy już nie jest podatnikiem

Osoba fizyczna, która została wykreślona z rejestru podatników VAT zachowuje status podatnika za okres, w którym nim była. W konsekwencji ma prawo składać deklaracje korygujące.

Tak uznał Wojewódzki Sąd Administracyjny w Gliwicach w wyroku z 25 października 2016 r. (III SA/GI 360/16).

Sąd zwrócił uwagę, że po wykreśleniu osoby fizycznej z ewidencji podatników VAT organy podatkowe mają wciąż możliwość wszczęcia wobec niej kontroli podatkowej lub postępowania podatkowego. Oznacza to, że przed upływem terminu przedawnienia mogą doprowadzić do określenia wysokości podatku VAT w prawidłowej wysokości i żądać zapłaty podatku w prawidłowej wysokości. W konsekwencji należy uznać, że niebędąca już podatnikiem osoba fizyczna może złożyć korektę deklaracji podatkowej VAT-7 na podstawie art. 81 § 1 ordynacji podatkowej. W ocenie sądu inna wykładnia przepisów oznaczałoby możliwość niepłacenia przez podatnika podatku, ze względu na to, że nie jest już stroną postępowania podatkowego (ponieważ wykreślił się z rejestru podatników czynnych VAT).

Sąd zauważył, że z przepisów wprost wynika, iż wspólnicy spółki cywilnej mają prawo do dokonania korekty deklaracji za okres, w którym spółka prowadziła działalność gospodarczą i była podatnikiem VAT. Takie prawo powinno zatem przysługiwać również osobie fizycznej po wykreśleniu jej z ewidencji podatników.

## 6. NSA | Przedłużenie terminu zwrotu VAT można zaskarżyć

Bez względu na to, którą procedurę podatkową organy podatkowe stosują przy weryfikacji zasadności zwrotu VAT, postanowienie wydłużające termin przekazania pieniędzy na konto podatnika podlega kontroli sądowej.

Tak uznał Naczelny Sąd Administracyjny w uchwale z 24 października 2016 r. (I FPS 2/16).

Wątpliwości powstały po nowelizacji ustawy Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, która weszła w życie 15 sierpnia 2015 r. Dotyczyły one możliwości złożenia skargi do sądu na przedłużenie terminu zwrotu VAT, gdy nastąpiło ono w ramach kontroli podatkowej, postępowania podatkowego lub postępowania kontrolnego.

NSA uznał, że także w takich przypadkach (a nie tylko przy przedłużeniu terminu zwrotu w ramach czynności sprawdzających) podatnik ma prawo złożyć zażalenie na postanowienie naczelnika urzędu skarbowego, a jeśli zostanie ono rozpatrzone negatywnie – zaskarżyć rozstrzygnięcie izby skarbowej do sądu administracyjnego.

Sąd podkreślił, że w rozpoznanej sprawie istotne znaczenie miały regulacje prawa unijnego oraz wyroki Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej. W świetle tego dorobku orzeczniczego nie ma wątpliwości, że państwo

członkowskie wprowadzając własne procedury w zakresie zwrotu VAT musi gwarantować, że będą one poddane kontroli sądów administracyjnych. Tylko w ten sposób zapewniona jest weryfikacja, czy przesuwanie w czasie zwrotu podatku VAT (różnicy podatku) nie narusza zasad wspólnotowych (m.in. zasady neutralności oraz zasady tzw. rozsądnego terminu, które mocno akcentuje TSUE w swoich orzeczeniach).

## 7. NSA | Czy kontrahent weryfikowanego podatnika musi przekazać urzędowi dokumenty

W związku z weryfikacją zwrotu podatku VAT w ramach czynności sprawdzających organ podatkowy nie może od jego kontrahentów żądać przedstawienia dokumentów. Uprawnienie to przysługuje tylko wówczas, gdy zostanie wszczęta kontrola lub postępowanie podatkowe.

Tak uznał Naczelny Sąd Administracyjny w uchwale z 24 października 2016 r. (I FPS 3/16). Jeden ze składów NSA zadał pytanie: czy w przypadku przedłużenia terminu zwrotu różnicy podatku w związku z weryfikacją prowadzoną na podstawie art. 87 ust. 2 zdanie drugie ustawy o VAT w ramach czynności sprawdzających, (o których mowa w dziale V Ordynacji podatkowej) możliwe jest żądanie od kontrahentów podatnika wykonujących działalność gospodarczą przedstawienia dokumentów w celu sprawdzenia ich prawidłowości i rzetelności.

NSA wyjaśnił, że u podatnika, który wykazuje zwrot VAT deklaracja zwykle wstępnie weryfikowana jest przez urząd skarbowy poprzez sprawdzenie zawartych w niej danych z dokumentami, które przedstawi sam podatnik (czynności sprawdzające). Często to wystarcza do uznania, że wykazany zwrot jest zasadny.

Gdy takie sprawdzenie rozliczeń nie rozwiewa wszystkich wątpliwości organu podatkowego, to powinien on przejść do innej fazy postępowania: kontroli albo postępowania podatkowego. Dopiero wówczas może prowadzić czynności sprawdzające lub kontrole krzyżowe u kontrahentów podatnika.

### W razie Państwa pytań prosimy o kontakt z:

Michał Dec  
partner, doradca podatkowy  
email: [michal.dec@kndp.pl](mailto:michal.dec@kndp.pl)  
tel. + 22 826 00 62

Konrad Piłat  
doradca podatkowy  
e-mail: [konrad.pilat@kndp.pl](mailto:konrad.pilat@kndp.pl)  
tel. +22 826 00 62

lub Państwa doradcą ze strony naszej Kancelarii

### **KNDP Kolibski, Nikończyk, Dec & Partnerzy**

ul. Miodowa 1, 00-080 Warszawa, tel.: +48 22 826 00 62; [www.kndp.pl](http://www.kndp.pl)