

Biuletyn Podatkowy

Szanowni Państwo,

Zapraszamy do zapoznania się z wakacyjnym wydaniem biuletynu, przedstawiającym nowe przepisy, które w niedługiej przyszłości wejdą w życie lub które zaplanowane są do zmiany. Tradycyjnie przedstawiamy również ciekawe tezy orzeczeń oraz stanowisk organów podatkowych w zakresie przepisów już obowiązujących. W szczególności podjęte zostaną następujące zagadnienia

- Podatek od sieci/institucji handlowych już od września 2016 roku
- Obniżona stawka CIT już od stycznia 2017 roku
- Planowane zmiany umów o unikaniu podwójnego opodatkowania
- JPK nie obejmuje faktur zakupu
- Komunikat w sprawie podatku bankowego
- Zwrot za jazdy lokalne nie korzysta ze zwolnienia z PIT
- Przystąpienie do programu dobrowolnych odejść nie daje preferencji PIT
- Zryczałtowany przychód z tytułu korzystania z samochodów służbowych nie obejmuje członków zarządu z powołania
- Oddział amerykańskiej spółki podlega CIT w Polsce
- Karty paliwowe udostępniane kontrahentom stanowią koszt podatkowy
- Uгода może generować koszt podatkowy
- „Pakiet paliwowy” od sierpnia 2016
- Interpretacja ogólna w sprawie stawki VAT na posiłki



Mamy nadzieję, że informacje, stanowiska organów podatkowych, którymi dzielimy się dzisiaj z Państwem okażą się pomocne, a być może przyczynią się do lepszego podatkowego rozliczenia transakcji. Jednocześnie pozostajemy do Państwa dyspozycji w celu szerszego omówienia przedstawionych zagadnień.

*W imieniu Spółki MBSP
Magdalena Bednarek– Sieradzka*



NOWE PRZEPISY PODATKOWE

PODATEK OD SPRZEDAŻY DETALICZNEJ - OD WRZEŚNIA 2016

Z dniem 1ego września 2016 roku wchodzi w życie ustawa z dnia 6 lipca 2016 roku o podatku od sprzedaży detalicznej. Zgodnie z przepisami: (i) podatnikami podatku są sprzedawcy detaliczni, (ii) a przedmiotem opodatkowania jest przychód ze sprzedaży detalicznej (głównie wskutek zawartej w lokalu przedsiębiorstwa umowy sprzedaży). Podstawę opodatkowania podatkiem stanowi osiągnięta w danym miesiącu nadwyżka przychodów ze sprzedaży detalicznej (czyli kwoty netto, to jest bez VAT, otrzymane przez podatnika z tytułu sprzedaży, w tym zaliczki, raty, przedpłaty i zadatki, także w przypadku, gdy kwoty te podatnik otrzymał przed wydaniem towaru, zaewidencjonowane, co do zasady, przy pomocy kas rejestrujących) ponad kwotę 17 000 000 zł. Innymi słowy, jeśli dany detaliczny sprzedawca nie przekroczy w poszczególnym miesiącu kalendarzowym 17 milionów przychodu, podatek nie będzie należny. Opodatkowaniu nie podlega jednak, między innymi: sprzedaż detaliczna energii elektrycznej oraz gazu ziemnego, paliw stałych, leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych, refundowanych lub finansowanych w całości lub w części ze środków publicznych.

Ustawodawca wprowadził dwie następujące stawki podatkowe:

- 1) **0,8%** - w części, w jakiej podstawa opodatkowania nie przekracza kwoty 170 000 000 zł;
- 2) **1,4%** nadwyżki podstawy opodatkowania ponad kwotę 170 000 000 zł - w części, w jakiej podstawa opodatkowania przekracza kwotę 170 000 000 zł. Podatnicy będą obowiązani składać deklaracje podatkowe (do 25 dnia miesiąca za miesiąc poprzedni). Pierwszą deklarację trzeba więc będzie złożyć do 25 października 2016 roku. Sprzedawcy detaliczni, których miesięczny przychód ze sprzedaży detalicznej nie przekracza, w danym okresie rozliczeniowym, kwoty 17 000 000 zł, nie składają deklaracji podatkowej o wysokości podatku.

NIŻSZA STAWKA CIT - OD STYCZNIA 2017

Zgodnie z nową ustawą, jaka zacznie obowiązywać od stycznia 2017 roku mali podatnicy będą mogli skorzystać z obniżonej stawki podatku dochodowego od osób prawnych. Właściwa dla nich stawka CIT wynosić będzie 15%. Zgodnie z ustawą, niższa stawka CIT obejmie podatników rozpoczynających działalność i tzw. małych podatników, czyli takich, u których wartość przychodu ze sprzedaży, wraz z kwotą należnego VAT, nie przekroczyła w poprzednim roku podatkowym równowartości w złotych 1,2 mln euro. Ustawodawca wprowadził do ustawy zapisy uniemożliwiające zastosowanie obniżonej stawki podatkowej przedsiębiorcom, którzy np. dokonają stosownego podziału tylko po to, aby skorzystać z obniżonej stawki CIT.

CO NOWEGO W UMOWACH O UNIKANIU PODWÓJNEGO OPODATKOWANIA

W odpowiedzi na interpelację poselską przedstawiciel Ministerstwa Finansów udzielił w lipcu br informacji w zakresie aktualnych prac mających na celu zmianę umów o unikaniu podwójnego opodatkowania. Warto odnotować fakt, że 24 maja bieżącego roku strona polska poinformowała przedstawicieli Francji o gotowości rozpoczęcia negocjacji nowej umowy.

Ponadto w ramach prowadzonych analiz ustalono, że dążyć się będzie do: eliminacji ze wszystkich umów o unikaniu podwójnego opodatkowania klauzuli fikcyjnego zaliczenia (ang. tax sparing credit), wykorzystywanej w schematach agresywnego planowania podatkowego. Obecnie planuje się renowację umów z Filipinami, Kuwejtem, Maroko. Ponadto planowane jest wprowadzenie klauzuli antyabuzyjnych zapobiegających unikaniu opodatkowania dochodów ze zbycia nieruchomości w państwie jej położenia poprzez tworzenie spółek nieruchomościowych z udziałem zagranicznym i sprzedaż udziałów w tych spółkach nierezydentom.

JPK NIE OBEJMUJE FAKTUR ZAKUPU / APLIKACJA JPK OD 22 SIERPNI 2016

Do 25 sierpnia powinny być przekazane pierwsze informacje w formacie JPK, przez tak zwanych "dużych" podatników podatku VAT. Jak podało w komunikacie Ministerstwo Finansów, podmioty, które prowadzą księgi podatkowe przy użyciu programów komputerowych, nie mają obowiązku przysyłania faktur VAT dokumentujących zakup w formacie JPK. Taki obowiązek (przekazywania plików zgodnych z formatem JPK_FA) dotyczy wyłącznie faktur sprzedaży. Dodatkowo informujemy, że 1 stycznia 2017 r. wejdzie w życie nowelizacja ustawy o podatku od towarów i usług, która rozszerzy zakres danych zawartych w ewidencji prowadzonej dla celów podatku VAT o NIP nabywcy. Tym samym zmianie ulegnie struktura JPK_VAT - zostanie ona rozbudowana o pole NIP nabywcy. Ponadto ma zostać udostępniona specjalna aplikacja do wysyłania plików w formacie jednolitego pliku kontrolnego (JPK) - Jak czytamy w komunikacie, aplikacja będzie uwzględniała wszystkie wymogi opisane w specyfikacji. Będzie też możliwość importu danych do aplikacji z pliku csv w zdefiniowanym formacie, zgodnym ze schematem dla JPK. Szczegółowe informacje znajdują się w instrukcjach do aplikacji. Aplikacja będzie dostępna jednak dopiero od 22 sierpnia 2016 roku.

KOMUNIKAT MINISTERSTWA FINANSÓW W SPRAWIE PODATNIKÓW „PODATKU BANKOWEGO”

Ministerstwo Finansów poinformowało ostatnio, że zgodnie z ustawą o podatku od niektórych instytucji finansowych podatnikami tego podatku są nie tylko podmioty z sektora bankowego, ubezpieczeniowego oraz spółdzielcze kasy oszczędnościowo-pożyczkowe, ale także instytucje pożyczkowe w rozumieniu ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o kredycie konsumenckim. Instytucjami pożyczkowymi mogą być więc, pod pewnymi warunkami, przykładowo: 1) przedsiębiorca odraczający konsumentowi termin świadczenia pieniężnego, jeżeli konsument jest zobowiązany do poniesienia jakichkolwiek kosztów związanych z odroczeniem spełnienia świadczenia (art. 3 ust. 2 pkt 3 ustawy o kredycie konsumenckim), 2) przedsiębiorca oddający konsumentowi rzecz do odpłatnego używania, jeżeli konsument jest zobowiązany do nabycia tej rzeczy (art. 4 ust. 1 pkt 2 oraz art. 4 ust. 4 ustawy o kredycie konsumenckim). Jak podkreśla resort finansów, podmioty będące instytucjami pożyczkowymi w rozumieniu ustawy o kredycie konsumenckim są podatnikami podatku od niektórych instytucji finansowych. W konsekwencji mogą na nich ciążyć obowiązki wynikające z ustawy o podatku od niektórych instytucji finansowych.



A: PODATEK DOCHODOWY OD OSÓB FIZYCZNYCH (PDOF)

„KILOMETRÓWKA” ZA JAZDY LOKALNE OPODATKOWANA - KONSEKWENTNE STANOWISKO KATOWICKIEJ IZBY SKARBOWEJ

Pracodawca zwraca pracownikom koszty związane z korzystaniem przez nich z samochodów prywatnych do celów służbowych, w jazdach lokalnych (czyli nie stanowiących podróży służbowej). Zapytał więc organu podatkowego, czy taki zwrot powinien zostać opodatkowany (jako przychód pracownika). Dyrektor Izby Skarbowej w Katowicach w lipcu bieżącego roku, w interpretacji IBPB-2-2/4511-526/16/MMa wskazał na konieczność rozpoznania stosownego przychodu. Zwrócił bowiem uwagę, na to, że "(...) zwrot kosztów poniesionych przez pracownika z tytułu używania pojazdu stanowiącego własność pracownika dla potrzeb zakładu pracy jest wolny od podatku dochodowego, jeżeli samochód jest wykorzystywany w jazdach lokalnych, a obowiązek ponoszenia tych kosztów przez zakład pracy albo możliwość przyznania prawa do zwrotu tych kosztów wynika wprost z przepisów odrębnych ustaw. Odrębnymi ustawami, do których odsyła art. 21 ust. 1 pkt 23b ww. ustawy są: ustawa z dnia 5 września 2008 r. o komercjalizacji państwowego przedsiębiorstwa użyteczności publicznej „Poczta Polska” (Dz.U. Nr 180, poz. 1109, ze zm.), ustawa z dnia 28 września 1991 r. o lasach (t.j. Dz.U. z 2015 r., poz. 2100, ze zm.), ustawa z dnia 12 marca 2004 r. o pomocy społecznej (t.j. Dz.U. z 2016 r., poz. 930). Powyższe zwolnienie obejmuje zatem zwrot kosztów (wyplacanie ryczałtu, tzw. „kilometrówka”) tylko niektórym pracownikom, dla których ww. ustawy przewidują możliwość przyznania prawa do zwrotu kosztów poniesionych z tytułu używania pojazdów stanowiących własność pracownika lub nakładają na pracodawcę obowiązek ich zwrotu. W pozostałych przypadkach zwrot kosztów za tzw. jazdy lokalne jest opodatkowany."

PROGRAM DOBROWOLNYCH ODEJŚĆ - INTERPRETACJA OGÓLNA MINISTRA FINANSÓW (czerwiec 2016)

Interpretacja ogólna DD3.8201.1.2016.MCA z czerwca 2016 roku wskazuje opodatkowanie podatkiem dochodowym od osób fizycznych wypłat z tytułu przystąpienia do programu dobrowolnych odejść. Poniżej, przedstawiamy obszernie fragmenty opinii "(...) Na podstawie art. 21 ust. 1 pkt 3 ustawy PIT wolne od podatku są otrzymane odszkodowania lub zadośćuczynienia, jeżeli ich wysokość lub zasady ustalania wynikają wprost z przepisów odrębnych ustaw lub przepisów wykonawczych wydanych na podstawie tych ustaw, oraz otrzymane odszkodowania lub zadośćuczynienia, jeżeli ich wysokość lub zasady ustalania wynikają wprost z postanowień układów zbiorowych pracy, innych opartych na ustawie porozumień zbiorowych, regulaminów lub statutów (...) Przepisy ustawy PIT nie zawierają definicji legalnej odszkodowania lub zadośćuczynienia (...) Na gruncie prawa cywilnego, świadczenie odszkodowawcze to najogólniej świadczenie mające na celu naprawienie wyrządzonej szkody. Szkodą jest uszczerbek jakiego doznał poszkodowany wbrew jego woli we wszelkiego rodzaju dobrach przez prawo chronionych. (...)

funkcję odszkodowawczą w Kodeksie pracy oraz Kodeksie cywilnym, pełni wyłącznie te świadczenia, których celem jest zrehabilitowanie pracownika skutków zdarzeń, które noszą cechy czynu niedozwolonego lub zawinionego przez pracodawcę. (...) Powyższe ustalenia mają szczególne znaczenie w przypadku tzw. programów dobrowolnych odejść, zwanych dalej „PDO”, które charakteryzują się dużą swobodą stron w kształtowaniu ich postanowień. PDO powstają z inicjatywy pracodawcy i są narzędziem, za pomocą którego realizowana jest restrukturyzacja zatrudnienia w przedsiębiorstwie, podobnie jak porozumienia zawierane w myśl ustawy z dnia 13 marca 2003 r. o szczególnych zasadach rozwiązywania z pracownikami stosunków pracy z przyczyn niedotyczących pracowników (Dz. U. z 2015 r. poz. 192, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o zwolnieniach grupowych”. W wyniku PDO powstaje finansowe zobowiązanie pracodawcy w stosunku do pracowników, którzy przystąpili do programu, i z którymi pracodawca, na mocy porozumienia stron, rozwiązał stosunki pracy z przyczyn niedotyczących pracowników. (...) Przystąpienie do PDO jest zatem korzystne dla pracownika i następuje z jego inicjatywy. Wdrożenie PDO jest również bardziej korzystne dla pracodawcy, gdyż łatwiejszy jest dobór kryteriów zwolnień, a także brak obowiązku zgłaszania do urzędu pracy zamiaru dokonania redukcji zatrudnienia, gdyż umowy o pracę pracowników, którzy zgłosili się do takiego programu, rozwiązywane są z reguły na mocy porozumienia stron. (...) W przypadku PDO, do którego pracownik przystępuje z własnej woli oraz otrzymuje dodatkowe świadczenia pieniężne nie mamy do czynienia z popełnieniem przez pracodawcę czynu niedozwolonego lub z niewykonaniem lub z nienależytym wykonaniem jakiegokolwiek zobowiązania przez pracodawcę. Tym samym świadczenia otrzymywane przez pracownika w ramach PDO nie mogą zostać uznane za odszkodowanie. (...) **W świetle powyższego, świadczenia, jakie pracownik otrzymuje w związku z dobrowolnym przystąpieniem do PDO, nie są objęte zwolnieniem, o którym mowa w art. 21 ust. 1 pkt 3 ustawy PIT. (...)**"

Gdy wypłata świadczenia następuje na podstawie zawartego przez strony (...) porozumienia, a więc wyrażonej w ten sposób woli takiego ułożenia wzajemnych relacji prawnych, nie może być mowy ani o bezprawności działania pracodawcy ani też o poniesieniu jakiegokolwiek szkody, czy krzywdy.

RYCZAŁTOWY PRZYCHÓD TYLKO DLA PRACOWNIKÓW

W lipcu br Dyrektor Izby Skarbowej w Poznaniu zwrócił uwagę, że z treści przepisów art. 12 ust. 2a i ust. 2b ustawy o PDOF w sposób jednoznaczny wynika, że przepisy te dotyczą tylko i wyłącznie pracowników, tj. osób pozostających w stosunku służbowym, stosunku pracy, stosunku pracy nakładczej lub spółdzielczym stosunku pracy. Oznacza to, że Prezes Zarządu spółki, pełniący funkcję na podstawie powołania, nie będący pracownikiem w rozumieniu ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych nie jest objęty ww. przepisem. "Gdyby ustawodawca chciał, aby zasady ustalania przychodu z tytułu nieodpłatnego świadczenia w związku z wykorzystaniem samochodu służbowego do celów prywatnych określone w art. 12 ust. 2a-2c ustawy miały zastosowanie również do innych osób (niebędących pracownikami), to takie zasady wprowadziłby do ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych"



B: PODATEK DOCHODOWY OD OSÓB PRAWNYCH (PDOP)

POLSKI ODDZIAŁ AMERYKAŃSKIEJ SPÓŁKI PODLEGA CIŹ W POLSCE

W sierpniowej interpretacji Dyrektor Izby Skarbowej w Katowicach potwierdził, że polski oddział amerykańskiego przedsiębiorstwa podlega opodatkowaniu podatkiem dochodowym od osób prawnych w Polsce. Organ podatkowy napisał: "(...) Na podstawie art. 8 ust. 1 umowy o uniknięciu podwójnego opodatkowania i zapobieżeniu uchylaniu się od opodatkowania w zakresie podatków od dochodu, (...) zyski z przedsiębiorstwa Umawiającego się Państwa powinny być opodatkowane tylko w tym Państwie, chyba że przedsiębiorstwo prowadzi działalność w drugim Umawiającym się Państwie przez położony tam zakład. Jeżeli przedsiębiorstwo wykonuje działalność w ten sposób, to zyski przedsiębiorstwa mogą być opodatkowane w drugim Umawiającym się Państwie, jednak tylko w takiej mierze, w jakiej mogą być przypisane temu zakładowi. Zgodnie z art. 8 ust. 2 umowy, jeżeli przedsiębiorstwo Umawiającego się Państwa wykonuje działalność w drugim Umawiającym się Państwie przez położony tam zakład, to w każdym Umawiającym się Państwie należy przypisać temu zakładowi takie zyski, które mógłby on osiągnąć, gdyby wykonywał taką samą lub podobną działalność w takich samych lub podobnych warunkach jako samodzielne przedsiębiorstwo i był

Interpretując przepisy zawarte w umowach o unikaniu należy zwrócić uwagę na tekst Modelowej Konwencji, stanowiącej wzór umów w sprawie unikania podwójnego opodatkowania, jak i brzmienie Komentarza do niej. Zostały one wypracowane w drodze konsensusu przez wszystkie państwa członkowskie OECD, które zobowiązały się tym samym do stosowania zawartych w niej postanowień. Modelowa Konwencja, jak i Komentarz do niej nie są źródłem powszechnie obowiązującego prawa, natomiast stanowią wskazówkę, jak należy interpretować zapisy umów.

Polsce produkuje towary na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, które następnie sprzedaje w kraju i za granicą (również dla osób z portalu społecznościowego). (...) stwierdzić należy, że dochody ze sprzedaży towarów wyprodukowanych przez Oddział, podlegać będą opodatkowaniu w kraju położenia Oddziału, tj. w Polsce. Dochód z przeprowadzonej transakcji winien być przypisany Oddziałowi i opodatkowany w Polsce. "

KARTY PALIWOWE DLA KONTRAHENTÓW SPÓŁKI - KOSZTEM SPÓŁKI

Spółka podpisała umowę z koncernem paliwowym określającą zasady i tryb współpracy pomiędzy stronami w zakresie dokonywania przez Spółkę transakcji bezgotówkowych przy użyciu tzw. kart paliwowych oraz określającą zasady wydawania i używania przez Spółkę tych kart paliwowych, zasady rozliczeń za transakcje bezgotówkowe dokonywane przy użyciu tych kart sieci stacji paliw koncernu i innych punktach sprzedaży honorujących te karty paliwowe. Co istotne, karty paliwowe będą wydawane określonym przewoźnikom, którzy świadczą na rzecz Spółki usługi transportowe. Karty paliwowe zostaną wydane konkretnym przewoźnikom jako przypisane do pojazdów o określonych numerach rejestracyjnych będących w dyspozycji tych przewoźników, stanowiących własność przewoźnika lub wykorzystywanym przez niego na podstawie umowy zawartej z innym niż Spółka podmiotem. Zakupy dokonywane z wykorzystaniem kart paliwowych realizowane będą przez przewoźników bezgotówkowo. W relacji między Spółką a przewoźnikiem będzie to oznaczało, że na koniec uzgodnionego okresu rozliczeniowego Spółka wystawiać będzie na rzecz danego przewoźnika któremu przekazała karty paliwowe faktury dokumentujące dokonane w tym okresie na rzecz tego przewoźnika dostawy paliw. Konsekwentnie wydatki z tytułu zakupu towarów (paliw), udokumentowane fakturami wystawionymi przez koncern na Spółkę, zostaną poniesione w celu uzyskania przychodu – przychodem tym będzie przychód z tytułu odsprzedaży towarów na rzecz przewoźników. W konsekwencji, należności wynikające z faktur wystawionych na Spółkę przez koncern, dokumentujące dostawy towarów (paliw) zakupionych w danym okresie rozliczeniowym przez przewoźników w placówkach należących do operatorów w odniesieniu do transakcji zakupu towarów zrealizowanych z wykorzystaniem kart paliwowych wystawionych przez koncern i wydanych przez Spółkę poszczególnym przewoźnikom, którzy świadczą na rzecz Spółki usługi transportowe z wykorzystaniem własnych pojazdów lub z wykorzystaniem pojazdów wynajmowanych/leasingowanych przez tych przewoźników od podmiotów innych niż Spółka stanowiąc będą dla Spółki koszt uzyskania przychodów na podstawie art. 15 ust. 1 ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych. Tak wynika z interpretacji Dyrektora Izby Skarbowej w Poznaniu (ILPB3/4510-1-227/16-3/EK)

WYPŁATA KWOTY WYNIKAJĄCEJ Z UGODY Z TYT. ODSTĄPIENIA OD UMOWY MOŻE STANOWIĆ KOSZT PODATKOWY

W interpretacji IBPB-1-2/4510-514/16/JP, organ podatkowy przyznając prawo rozpoznania kosztu podatkowego zastrzegł jednak, że "(...) Skoro w momencie zawarcia umowy i jej realizacji (aż do zawarcia ugody) Spółka dochowała należytej staranności (w tym w zakresie należytego wypełniania warunków zawartej umowy), a zawarciu ugody było racjonalne, gospodarczo uzasadnione i było konsekwencją okoliczności, za które Spółka nie ponosi odpowiedzialności (w szczególności, że były od niej niezależne), można przyjąć, że wydatek z tytułu zapłaty określonej kwoty na mocy ugody – może stanowić dla Spółki koszt uzyskania przychodów, na podstawie art. 15 ust. 1 updop."



C: PODATEK OD TOWARÓW I USŁUG (VAT)

„PAKIET PALIWOWY” - ZABEZPIECZENIE SYSTEMU VAT

Uszczelnieniu systemu podatku VAT służyć ma obowiązujący od dnia 1 sierpnia 2016 r. tak zwany "pakiet paliwowy" ukierunkowany na przeciwdziałanie wyłudzeniu podatku VAT w wewnątrzspółnotowym obrocie paliwami ciekłymi. Pakiet zakłada obowiązek zapłaty podatku z tytułu wewnątrzspółnotowego nabycia paliw płynnych w ciągu 5 dni od momentu wprowadzenia paliwa do kraju, a podstawą naliczania podatku będzie aktualna cena paliwa ogłaszana w Biuletynie Informacji Publicznej resortu finansów. Na stronie Ministerstwa Finansów zostały opublikowane ceny paliw na okres od 1 do 14 sierpnia 2016 r. Cena benzyny bezołowiowej 95 określona została na 1439 zł za m³, benzyny bezołowiowej 98 na 1663 zł/m³, oleju napędowego (typu Eurodiesel, Ekodiesel) na 1483 zł/m³, a gazu płynnego LPG na 733 zł/m³. Zapłacony w ten sposób podatek będzie pomniejszał podatek należny do zapłaty wynikający z deklaracji podatkowej.

STAWKA VAT NA SPRZEDAŻ POSIŁKÓW PRZEZ OBIEKTY GASTRONOMICZNE

W dniu 24 czerwca 2016 roku Minister Finansów wydał interpretację ogólną w kwestii stosowania właściwej stawki podatku od towarów i usług dla sprzedaży posiłków i dań przez placówki gastronomiczne. Minister Finansów wskazał: "Zgodnie z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy o VAT, opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług podlegają odpłatna dostawa towarów i odpłatne świadczenie usług na terytorium kraju. (...) Jednocześnie zgodnie z art. 98 ust. 2 dyrektywy 2006/112/WE Rady z dnia 28 listopada 2006 r. w sprawie wspólnego systemu podatku od wartości dodanej⁴ - dalej: „dyrektywa 2006/112/WE”, stawki obniżone mogą być przez państwa członkowskie stosowane do dostaw towarów i świadczenia usług, których kategorie są określone w załączniku III. W poz. 1 tego załącznika zostały wymienione m.in. środki spożywcze (łącznie z napojami, ale z wyłączeniem napojów alkoholowych) przeznaczone do spożycia przez ludzi i zwierzęta, natomiast w poz. 12a zostały wymienione usługi restauracyjne i cateringowe, z możliwością wyłączenia dostawy napojów (alkoholowych lub bezalkoholowych). Z powyższego wynika, że przepisy dyrektywy 2006/112/WE zezwalają państwom członkowskim (pozostawiając to do ich uznania) na stosowanie stawki obniżonej względem posiłków i dań zarówno gdy są one kwalifikowane jako dostawa towarów, jak i świadczenie usług (szczegółowe wskazówki w zakresie kwalifikacji czynności - w związku ze sprzedażą posiłków i dań przez placówki gastronomiczne - jako dostawa towaru lub świadczenie usług zostały zawarte w wyroku Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej - dalej: „TSUE”, z dnia 2 maja 1996 r. w sprawie C-231/94 oraz w wyroku TSUE z dnia 10 marca 2011 r. w sprawach połączonych C-497/09, C-499/09, C-501/09 i C-502/09). Zauważyć jednocześnie należy, że ustawa o VAT dla potrzeb określenia właściwej stawki podatku w określonych w ustawie sytuacjach odwołuje się do klasyfikacji statystycznych. Zgodnie z art. 5a ustawy o VAT towary lub usługi będące przedmiotem czynności, o których mowa w art. 5, wymienione w klasyfikacjach wydanych na podstawie przepisów o statystyce publicznej, są identyfikowane za pomocą tych klasyfikacji, jeżeli dla tych towarów lub usług przepisy ustawy lub przepisy wykonawcze wydane na jej podstawie powołują symbole statystyczne. (...) W myśl art. 41 ust. 1 ustawy o VAT stawka podatku, co do zasady, wynosi 22% (jednak w okresie od 1 stycznia 2011 r. do 31 grudnia 2016 r. na podstawie art. 146a pkt 1 ustawy o VAT stawka ta wynosi 23%).

Na podstawie art. 41 ust. 2 ustawy o VAT dla towarów i usług, wymienionych w załączniku nr 3 do ustawy o VAT, stawka podatku, co do zasady, wynosi 7%, (jednak w okresie od 1 stycznia 2011 r. do 31 grudnia 2016 r. na podstawie art. 146a pkt 2 ustawy o VAT stawka ta wynosi 8%), natomiast dla towarów wymienionych w załączniku nr 10 do ustawy o VAT, stawka podatku wynosi 5% (...) klasa PKWiU 10.85 Gotowe posiłki i dania, odnosi się do gotowych posiłków i dań i obejmuje produkcję gotowych (tj. przygotowanych, przyprawionych i ugotowanych) posiłków i dań, składających się co najmniej z dwóch różnych składników (z wyłączeniem przypraw itp.), mrożonych, w puszkach, słoikach, pakowanych próżniowo lub przy pomocy innych technologii opakowań ze zmodyfikowaną atmosferą, które zwykle są pakowane i etykietowane z przeznaczeniem na sprzedaż. Z kolei, zgodnie z wyjaśnieniami do działu 56 Działalność usługowa związana z wyżywieniem Polskiej Klasyfikacji Działalności (PKD 2007) - dział ten obejmuje działalność usługową związaną z zapewnianiem pełnego wyżywienia przeznaczonego do bezpośredniej konsumpcji z lub bez miejsc do siedzenia. Nie jest tu istotny rodzaj obiektu serwującego posiłki, ale fakt, że są one przeznaczone do bezpośredniej konsumpcji. Mając na uwadze powyższe należy zauważyć, że dla określenia prawidłowej stawki podatku jaka ma zastosowanie przy sprzedaży posiłków i dań przez placówki gastronomiczne, należy dokonać prawidłowego zaklasyfikowania tej czynności wg PKWiU. Dla uznania czy dana czynność będzie zaliczona do klasy PKWiU 10.85 Gotowe posiłki i dania, czy do działu PKWiU 56 Usługi związane z wyżywieniem istotne jest, czy oferowane produkty są w pełni przyrządzone i serwowane jako posiłek gotowy do bezpośredniego spożycia, czy też nie są przeznaczone do bezpośredniej konsumpcji - np. są zamrożone lub pakowane próżniowo i etykietowane z przeznaczeniem na sprzedaż. Fakt oferowania tych produktów osobno bądź w zestawach (np. kanapka mięsna, frytki razem z napojem, czy też tortilla, pieczone ziemniaki razem z napojem), nie ma wpływu na sposób zaklasyfikowania. **Mając na uwadze powyższe należy stwierdzić, że posiłki sprzedawane przez różnego rodzaju placówki gastronomiczne, które są przeznaczone do bezpośredniej konsumpcji, nie mogą korzystać z 5% stawki podatku od towarów i usług na podstawie art. 41 ust. 2a w związku z poz. 28 załącznika nr 10 do ustawy o VAT, ponieważ nie są klasyfikowane w grupowaniu PKWiU 10.85.1. Produkty takie, co do zasady, są opodatkowane 8% stawką podatku na podstawie § 3 ust. 1 pkt 1 w związku z poz. 7 załącznika do rozporządzenia w sprawie stawek VAT, z zastrzeżeniem wyjątków wskazanych w tej pozycji załącznika, do których ma zastosowanie podstawowa stawka podatku, której wysokość do 31 grudnia 2016 r. wynosi 23%. Na sposób opodatkowania tych produktów (wysokość stawki podatku) nie ma zatem wpływu to, czy w świetle orzecznictwa TSUE ich sprzedaż na terytorium kraju będzie traktowana jako świadczenie usług, czy też jako dostawa towarów. Wynika to z faktu, że ustawodawca przy wyznaczaniu zakresu stosowania obniżonej stawki posłużył się klasyfikacją statystyczną. W tym miejscu należy podkreślić, że zatytułowanie w załączniku do rozporządzenia w sprawie stawek VAT grupy towarów/usług objętych stawką obniżoną jako: „III Usługi” nie oznacza, że ze stawki obniżonej nie może korzystać sprzedaż posiłków i dań klasyfikowanych na gruncie orzecznictwa TSUE jako dostawa towarów. Zatytułowanie tej grupy w ten sposób stanowi konsekwencję wyznaczenia zakresu stosowania obniżonej stawki przy zastosowaniu klasyfikacji statystycznej - PKWiU i objęcia stawką obniżoną czynności uznanych przez tę klasyfikację za usługi (poz. 7-12 załącznika do rozporządzenia w sprawie stawek VAT) oraz ujęcia w tym załączniku usług w rozumieniu orzecznictwa TSUE (poz. 13-14 załącznika do rozporządzenia w sprawie stawek VAT)."**

Gotowe posiłki i dania sprzedawane do bezpośredniej konsumpcji nie mogą korzystać z 5% VAT.



DANE DO KONTAKTU

Magdalena Bednarek-Sieradzka
Doradca podatkowy
Nr wpisu: 09760
tel. +48 (22) 830 96 00
+48 513 008 582
magdalena.bednarek-sieradzka@mbsp.pl



Informacje o spółce :

MBSP Sp. z o.o.
SPÓŁKA DORADZTWA PODATKOWEGO
e-mail: mbsp@mbsp.pl

ul. Chałubińskiego 8,
00-613 Warszawa
Kapitał zakładowy 40.000,-złotych

NIP 7010191809
REGON 141936420

Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy
KRS 0000333055

Niniejszy Biuletyn ma charakter wyłącznie informacyjny i nie stanowi porady prawnej, konsultacji prawnej lub opinii prawnej, ani nie może być traktowany jako świadczenie pomocy prawnej w jakiegokolwiek formie. W szczególności autor nie doradza zachowań zgodnych, bądź niezgodnych z treścią wpisu, informując, że podjęcie lub zaniechanie działań w indywidualnej sprawie uzależnione jest od oceny stanu faktycznego oraz prawnego dotyczącego tej sprawy.