



**Opinia do ustawy o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych
oraz ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych
(druk nr 786)**

I. Cel i przedmiot ustawy

Celem ustawy jest umożliwienie uznania za koszty uzyskania przychodów należnego podatku od towarów i usług (podatek VAT) od towarów przekazanych nieodpłatnie w ramach tzw. sprzedaży premiowej. W tym celu ustawa dokonuje nowelizacji ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych. Zasadą jest, że podatek VAT nie stanowi kosztów uzyskania przychodów, ponieważ podatnikowi, co do zasady, przysługuje prawo do jego obniżenia o podatek naliczony od towarów i usług wykorzystywanych do czynności opodatkowanych. Wyjątkiem są sytuacje gdy:

- podatnik jest zwolniony od podatku VAT, albo wytwarza towary zwolnione od tego podatku,
- nie przysługuje mu obniżenie podatku należnego,
- podatek należny w przypadku importu nie stanowi podatku naliczonego,
- towary lub usługi zostały przekazane lub zużyte w ramach reprezentacji i reklamy,
- podatnik dokonuje korekty podatku od wartości początkowej środków oraz wartości niematerialnych i prawnych.

Niniejsza nowelizacja dodaje do tego katalogu kolejną kategorię podatku należnego od nieodpłatnie przekazanych towarów, obliczonego zgodnie z odrębnymi przepisami, w przypadku gdy wyłącznym warunkiem ich przekazania jest uprzednie nabycie przez otrzymującego towarów lub usług od przekazującego w określonej ilości lub wartości.

II. Przebieg prac legislacyjnych

Projekt ustawy został wniesiony przez komisję sejmową. W trakcie prac ustawę uzupełniono o art. 3 uwzględniający specyfikę podatników podatku dochodowego od osób prawnych, których rok podatkowy nie pokrywa się z rokiem kalendarzowym.

III. Uwagi

Wątpliwości wzbudza w ogóle potrzeba nowelizacji ustawy w zaproponowanym przez Sejm zakresie. Zgodnie z uchwałą 7 sędziów NSA z dnia 23 marca 2009 r. I FPS 6/08 uznaje się, że tzw. sprzedaż premiowa nie stanowi dostawy towarów: " Przekazanie przez podatnika bez wynagrodzenia towarów należących do jego przedsiębiorstwa na cele związane z tym przedsiębiorstwem w świetle art. 7 ust. 2 i 3 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. nr 54, poz. 535 ze zm.), w brzmieniu obowiązującym od 1 czerwca 2005 r., nie stanowi dostawy towarów, nawet jeżeli podatnikowi przysługiwało prawo do obniżenia podatku należnego o kwotę podatku naliczonego w związku z nabyciem tych towarów.". Oznacza to, że nieodpłatne przekazanie towarów na cele związane z działalnością podatnika nie podlega opodatkowaniu podatkiem VAT. Powstają zatem wątpliwości jakich czynności opodatkowanych podatkiem VAT dotyczy ustawa uchwalona przez Sejm.

Przed zarysowaną wyżej linią orzeczniczą i na podstawie interpretacji organów podatkowych zagadnienie to budziło istotne wątpliwości, które mogłyby być rozwiane przez niniejszą nowelizację ustaw podatkowych. Obecnie, umożliwienie uznania podatku za koszt w przypadku gdy, według NSA, podatku od takiej sprzedaży nie należy naliczać, może jedynie wprowadzać podatników w błąd co do właściwej wykładni przepisów ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.

Adam Niemczewski

wicedyrektor