



DORADZTWO
PODATKOWE

Tax Alert Nr 227/07.06.2021



WAŻNY WYROK TSUE W SPRAWIE VAT I STAŁEGO MIEJSCA PROWADZENIA DZIAŁALNOŚCI GOSPODARCZEJ

W dniu 3 czerwca 2021 r. Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej (TSUE) wydał kolejny wyrok (sygn. C-931/19, Titanium Ltd) w sprawie stałego miejsca prowadzenia działalności gospodarczej na gruncie VAT (fixed establishment, FE).

ISTOTA ROZSTRZYGNIECIA

TSUE wskazał, że FE nie może powstać wyłącznie w oparciu o infrastrukturę techniczną czyli bez personelu. W konsekwencji, **w sytuacji gdy właściciel wynajmowanej nieruchomości nie ma własnego personelu do świadczenia usług związanych z najmem, to nieruchomość ta nie stanowi stałego miejsca prowadzenia działalności gospodarczej dla celów VAT.**

CZEGO DOTYCZYŁA SPRAWA?

Sprawa dotyczyła spółki Titanium z siedzibą na wyspie Jersey zajmującej się wynajmem nieruchomości w Austrii. Z uwagi na brak własnego personelu korzystała ona z usług austriackiej spółki zarządzającej (zajmującej się pośrednictwem w relacjach z kontrahentami, fakturowaniem czynszu oraz prowadzeniem rozliczeń). Titanium zachowała jednak uprawnienia decyzyjne do zawierania i rozwiązywania umów najmu, określania ich warunków, a także wyboru dostawców, w tym spółki zarządzającej nieruchomością. Austriacki organ podatkowy uznał, że wynajmowana nieruchomość stanowi dla Titanium FE w Austrii.

Sprawa trafiła do sądu, który zadał TSUE pytanie prejudycjalne:

- czy pojęcie „stałe miejsce prowadzenia działalności gospodarczej” należy interpretować w ten sposób, że zakłada ono obecność zasobów ludzkich oraz technicznych, i w związku z tym w miejscu prowadzenia działalności gospodarczej konieczna jest obecność własnego personelu usługodawcy, czy też w konkretnym przypadku podlegającego opodatkowaniu wynajmu nieruchomości położonej na terytorium krajowym, który to wynajem stanowi tylko bierną usługę polegającą na tolerowaniu [działań usługobiorcy], można to miejsce uznać za „stałe miejsce prowadzenia działalności gospodarczej” również w sytuacji braku własnego personelu obsługującego te nieruchomości?

Odpowiadając na pytanie TSUE podkreślił, że w przypadku, gdy przedsiębiorca dysponuje jedynie zapleczem technicznym (nieruchomości) i nie ma na miejscu żadnych zasobów ludzkich umożliwiających samodzielne działanie, w sposób oczywisty nie są spełnione kryteria uznania takiego stanu rzeczy za tworzący FE. W konsekwencji, **wynajmowana w innym państwie członkowskim nieruchomość nie stanowi stałego miejsca prowadzenia działalności gospodarczej, w sytuacji gdy właściciel tej nieruchomości nie ma własnego personelu niezbędnego do świadczenia usług związanych z najmem.**

JAKI WPŁYW MOŻE MIEĆ WYROK NA ROZLICZENIA Z POLSKIMI PODATNIKAMI?

Pomimo, że TSUE odniósł się tylko do przypadków wynajmu nieruchomości, to sentencję wyroku można przełożyć również na inne stany faktyczne, gdzie podatnik zagraniczny nie posiada w Polsce własnego personelu.

Przykładowo, w przypadku nabywania w Polsce **usług logistyczno-magazynowych**, organy podatkowe wskazywały dotychczas (opierając się w szczególności na wyroku TSUE w sprawie Welmory, C-605/12), że pomimo braku własnych zasobów personalnych i technicznych, możemy mówić o powstaniu FE, gdyż najmowany magazyn stanowi zasoby techniczne, a personel usługodawcy, pracujący w tym magazynie, należy uznać za zaplecze personalne usługobiorcy. W takich przypadkach jednak, podobnie jak w Titanium, usługobiorca podejmuje wszystkie ważne decyzje odnośnie zakupu usług magazynowania, jak i zawierania umów z kontrahentami w miejscu swojej siedziby, a nie w wynajmowanym od podmiotu trzeciego magazynie, a w Polsce najczęściej nie posiada żadnego personelu.

Nasuwa się więc pytanie, czy w związku z tym ww. podmioty powinny rozważyć po raz kolejny zmianę sposobu rozliczeń z tytułu zakupu usług w Polsce?

Z perspektywy VAT ta kwestia ma ogromne znaczenie, gdyż ustalenie istnienia stałego miejsca prowadzenia działalności gospodarczej w Polsce ma bezpośrednie przełożenie na zasady opodatkowania usług świadczonych w związku z istnieniem tego stałego miejsca, czy też procedurę zwrotu VAT naliczonego. W odniesieniu do usług kwestię tę najlepiej obrazuje poniższa tabela:

Uznanie, że podatnik ma FE w Polsce		
Rozliczenie usług:	Usługodawca	Usługobiorca
	wystawia fakturę z podatkiem VAT	odlicza podatek VAT z faktur zakupu
Jeżeli fiskus stwierdzi brak FE:	powstaje nadpłata; koszty obsługi administracyjnej w zw. z korektami deklaracji i zwrotem nadpłaty	brak prawa do odliczenia; zaległość podatkowa i odsetki, możliwe nawet dodatkowe zobowiązanie podatkowe
Uznanie, że podatnik nie ma fixed establishment w Polsce		
Rozliczenie usług	Usługodawca	Usługobiorca
	brak opodatkowania w Polsce	import usług w państwie siedziby
Jeżeli fiskus stwierdzi istnienie FE:	powstaje zaległość podatkowa i odsetki, możliwe nawet dodatkowe zobowiązanie podatkowe	usługodawca może się domagać zapłaty VAT; powstaje kwestia związana z odliczenia VAT

Naszym zdaniem, wyrok TSUE ws. Titanium jest niewątpliwie krokiem w dobrym kierunku, jednakże nie należy się spodziewać natychmiastowego odwrócenia agresywnego podejścia organów



podatkowych. Można się spodziewać, że kwestia FE będzie w najbliższym czasie nadal wzbudzać zainteresowanie kontrolujących w Polsce, którzy w zależności od pozycji podatkowej danego podatnika mogą kwestionować brak opodatkowania VAT albo podważać prawo do odliczenia VAT.

CO MOŻEMY ZROBIĆ?

W związku z powyższym, chętnie podzielimy się z Państwem naszym doświadczeniem oraz jesteśmy gotowi Państwa wesprzeć w szczególności poprzez:

- analizę prowadzonej działalności pod kątem spełnienia kryteriów istnienia fixed establishment w Polsce, w tym istniejących zasobów oraz infrastruktury i celu, dla którego są wykorzystywane,
- przygotowanie tzw. "defence file", którego zadaniem jest przedstawienie przed kontrolującymi argumentów wskazujących na prawidłowość przyjętego sposobu rozliczenia transakcji dla celów VAT,
- symulację finansową obrazującą potencjalne skutki kwotowe przyjętego sposobu rozliczeń wynikających z utworzenia stałego miejsca w Polsce,
- weryfikację indywidualnych interpretacji podatkowych pod kątem tego, czy wystarczająco zabezpieczają przyjęty sposób rozliczeń w świetle aktualnego podejścia kontrolujących oraz przyjętego w praktyce sposobu działania przedsiębiorstwa,
- przygotowanie wniosków o interpretacje podatkowe dotyczące prawidłowości stosowanego sposobu rozliczeń,
- wsparcie oraz reprezentowanie przed organami podatkowymi oraz sądami administracyjnymi, opracowanie optymalnej linii obrony,
- modyfikację modelu działania - wsparcie w zakresie opracowania lub wdrażania nowych modeli biznesowych / struktur optymalnych z punktu zabezpieczenia potencjalnych ryzyk podatkowych.

W przypadku zainteresowania powyższymi informacjami i ich wpływem na Państwa działalność, prosimy o kontakt z:

Tomasz Michalik Tomasz.Michalik@mddp.pl tel. 501 733 720

Magdalena Jaworska Magdalena.Jaworska@mddp.pl tel. 698 693 169

lub Państwa doradcą ze strony MDDP.

MDDP jest wiodącą polską firmą świadczącą kompleksowe usługi doradcze w zakresie podatków, prawa, business consultingu, finansów, outsourcingu księgowości i naliczania wynagrodzeń oraz szkoleń i konferencji.

Od 2004 roku stale powiększamy zespół doradców z doświadczeniem zdobytym zarówno w uznanych firmach doradczych jak i największych przedsiębiorstwach na polskim rynku. Wśród naszych Klientów są czołowe koncerny międzynarodowe oraz największe polskie spółki ze wszystkich sektorów gospodarki.



DORADZTWO
PODATKOWE

Traktujemy zaufanie jako podstawę udanej współpracy. Wspieramy naszych Klientów w podejmowaniu najistotniejszych decyzji biznesowych. Łączymy międzynarodowe doświadczenie w biznesie ze znajomością przepisów i specyfiką danej branży. Koncentrujemy nasze działania głównie na rynku polskim gwarantując pełne zaangażowanie i indywidualne podejście do współpracy.

Niniejszy Tax Alert nie stanowi porady prawnej ani podatkowej. MDDP Michalik Dłuska Dziejic i Partnerzy spółka doradztwa podatkowego spółka akcyjna nie ponosi odpowiedzialności za wykorzystanie informacji zawartych w komunikacie bez wcześniejszego zasięgnięcia opinii doradców prawnych lub podatkowych.

DORADZTWO
PODATKOWE
TAX
ADVISORY

KANCELARIA
PRAWNA
LAW
FIRM

BUSINESS
CONSULTING

OUTSOURCING

CORPORATE
FINANCE

AKADEMIA
BIZNESU
BUSINESS
ACADEMY