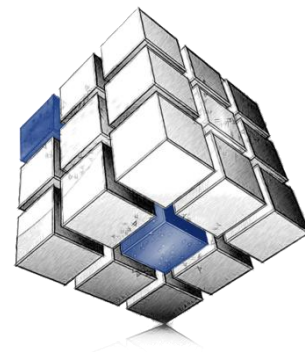




MAMY PRZYJEMNOŚĆ PRZEDSTAWIĆ PAŃSTWU NAJNOWSZE WYDANIE KSP TAX NEWS, W KTÓRYM OPISUJEMY WYBRANE ORZECZENIA I INTERPRETACJE, KTÓRE ZOSTAŁY WYDANE LUB OPUBLIKOWANE W MAJU 2015 R. MAMY NADZIEJĘ, ŻE NASZA PUBLIKACJA SPOTKA SIĘ Z PAŃSTWA ZAINTERESOWANIEM.

## Definicja pierwszego zasiedlenia w ustawie o VAT nie ma umocowania w Dyrektywie 112 – wyrok NSA

Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 14 maja 2015 r. (sygn. I FSK 382/14) uznał, że definicja pierwszego zasiedlenia zawarta w art. 2 pkt 14 ustawy o VAT w zakresie, w jakim zawiera warunek „w wykonaniu czynności podlegających opodatkowaniu”, nie ma umocowania w Dyrektywie 112.

Sprawa dotyczyła spółki akcyjnej w upadłości, która w 1997 r. zakupiła nieruchomość zabudowaną budynkami „A”, „E” i „F”. Na działce spółka wybudowała ponadto budynek usługowo-socjalno-biurowy, którego część była wynajmowana, a pozostała część była wykorzystywana na własne potrzeby. Syndyk spółki uważał, że sprzedaż wszystkich budynków będzie podlegała zwolnieniu z opodatkowania VAT na podstawie art. 43 ust. 10 - 10a ustawy o VAT. Natomiast zdaniem organu podatkowego, jak również WSA, część budynku usługowo-socjalno-biurowego, która nie była wynajmowana, nie korzysta ze zwolnienia z opodatkowania VAT, ponieważ nie doszło do jej pierwszego zasiedlenia. NSA przychylił się do stanowiska syndyka i uchylił wyrok WSA oraz interpretację organu podatkowego. W uzasadnieniu wyroku NSA wskazał, że art. 43 ust. 10 ustawy o VAT, regulujący zwolnienie z opodatkowania VAT dostawy budynków, jeżeli dostawa nie następuje w ramach pierwszego zasiedlenia lub w okresie 2 lat pomiędzy pierwszym zasiedleniem a dostawą budynku, stanowi implementację art. 135 ust. 1 lit. j Dyrektywy 112, zgodnie z którym państwa członkowskie zwalniają od podatku następujące transakcje: dostawy budynków lub ich części oraz związanego z nimi gruntu, inne niż dostawy, o których mowa w art. 12 ust. 1 lit. a. Natomiast art. 12 ust. 1 lit. a Dyrektywy 112 stanowi, że państwa członkowskie mogą uznać za podatnika każdego, kto okazjonalnie dokonuje transakcji związanej z działalnością gospodarczą, w szczególności dostawy budynku lub części budynku oraz związanego z nim gruntu, przed pierwszym zasiedleniem. Zgodnie zaś z art. 12 ust. 2 Dyrektywy 112, państwa członkowskie mogą określić szczegółowe zasady stosowania kryterium pierwszego zasiedlenia do przebudowy budynków. Wskazane regulacje Dyrektywy 112 określają zatem zakres kompetencji ustawodawcy polskiego, ograniczający się do określenia szczegółowych zasad stosowania kryterium pierwszego zasiedlenia jedynie w zakresie przebudowy budynków. Zdaniem NSA pojęcie pierwszego zasiedlenia, zgodnie z orzecznictwem ETS, należy rozumieć „ (...) szeroko i mocno intuicyjnie, czyli jest w nim mowa o pewnym użytkowaniu określonego budynku.” Tymczasem polski ustawodawca, definiując w art. 2 pkt 14 ustawy o VAT pierwsze zasiedlenie, wyraźnie dookreślił, że rozumie się przez to oddanie do użytkowania, w wykonaniu czynności podlegających opodatkowaniu, pierwszemu nabywcy lub użytkownikowi budynków, budowli lub ich części. Zatem warunek „w wykonaniu czynności podlegających opodatkowaniu” nie znajduje umocowania w Dyrektywie 112. W konsekwencji NSA uznał, że budynek usługowo-socjalno-biurowy w części nie oddanej w najem, również powinien

### EKSPERT

#### Elżbieta Lis

doradca podatkowy

T: +48 32 731 68 58

E: elzbieta.lis@ksplegal.pl



korzystać ze zwolnienia z opodatkowania VAT, ponieważ był on użytkowany przez Spółkę do działalności gospodarczej przez okres przekraczający 2 lata.

### Komentarz

*Komentowany wyrok NSA dotyczy rozumienia pojęcia „pierwsze zasiedlenie”, które determinuje możliwość zwolnienia z opodatkowania VAT dostawy budynków, budowli lub ich części. Dotychczas sądy i organy podatkowe zgodnie stwierdzały, że do pierwszego zasiedlenia dochodzi wyłącznie w drodze sprzedaży, najmu, dzierżawy lub umowy o podobnym charakterze, bowiem zarówno sprzedaż, najem, jak i dzierżawa są czynnościami podlegającymi opodatkowaniu. Zatem, za pierwsze zasiedlenie należy uznać moment oddania budynku, budowli lub ich części do użytkowania pierwszemu najemcy (dzierżawcy) czy nabywcy (np. wyrok NSA z 04.10.2011 r., sygn. I FSK 1605/10, wyrok WSA w Poznaniu z 30.01.2014 r., sygn. I SA/Po 447/13). Przyjęte rozumienie pojęcia pierwsze zasiedlenie przełamał NSA wyroku z 30.10.2014 r., sygn. I FSK 1545/13. W wyroku tym NSA uznał, że do pierwszego zasiedlenia dochodzi nie tylko w przypadku zawarcia umowy najmu parkingu, lecz również w przypadku udostępniania parkingu na podstawie abonamentu czy jednorazowego wydruku z kasy rejestrującej.*

*W analizowanym wyroku NSA przyjął zupełnie nowe podejście stwierdzając, że już samo użytkowanie budynku przez podmiot, który go wytworzył powinno się kwalifikować jako pierwsze zasiedlenie. NSA uznał, że art. 2 pkt 14 ustawy o VAT, w zakresie w jakim ustanawia warunek „w wykonaniu czynności podlegających opodatkowaniu” nie ma umocowania w Dyrektywie 112. Co ciekawe dotychczas sądy pomimo podnoszenia przez podatników, że regulacje polskie są niezgodne z przepisami Dyrektywy 112, uznawały, że przepisy te się nie wykluczają. Komentowany wyrok może przyczynić się do zmiany podejścia przez sądy, a w konsekwencji umożliwić stosowanie zwolnienia w podatku VAT także w przypadku dostawy budynków lub budowli, które zostały wytworzone i użytkowane na potrzeby własne podatnika przez okres przekraczający 2 lata.*

### Podatek VAT

**Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z dnia 15 maja 2015 r. (sygn. III SA/Wa 3714/14) wyjaśnił, w jakiej sytuacji postój samochodu poza siedzibą firmy nie wykluczy pełnego odliczenia VAT.**

Parkowanie samochodu w innym miejscu niż siedziba firmy nie zawsze musi pozbawić przedsiębiorcę prawa do pełnego odliczenia VAT. Sąd określił przesłanki, w jakiej sytuacji czynność taka nie będzie stanowić przeszkody dla uznania, że samochód wykorzystywany jest wyłącznie do działalności gospodarczej. Po pierwsze ze specyfiki działalności firmy musi wynikać, iż taki sposób zarządzania pojazdami firmowymi jest dla niej efektywniejszy. Po drugie sposób użytkowania samochodów firmowych powinien wynikać z polityki samochodowej określonej w wewnętrznych regulaminach firmy. Sąd wskazał, że konieczne jest również zastosowanie mechanizmów kontrolnych umożliwiających ustalenie sposobu wykorzystywania samochodu.

**Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 14 maja 2015 r. (sygn. I FSK 528/14) orzekł, że zniszczenie za wynagrodzeniem opakowań na zlecenie zamawiającego jest dostawą towarów w świetle ustawy o VAT.**

Sprawa dotyczyła spółki, która produkuje opakowania. NSA uznał, że wytworzenie, a następnie zniszczenie towarów za wynagrodzeniem zamiast ich dostawy, na zlecenie zamawiającego, należy kwalifikować jako odpłatną dostawę towarów. Sąd stwierdził, że w przypadku dostawy towarów, jak i ich zniszczenia, spółka otrzymuje takie samo wynagrodzenie. Płatność za zniszczenie towaru nie może być potraktowana jako odszkodowanie dla spółki za szkodę polegającą na nieodebraniu towaru, ponieważ w tej sytuacji spółka nie ponosi żadnej szkody z tytułu braku odbioru takich opakowań.

### Podatek CIT

**Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie w wyroku z 19 maja 2015 r. (sygn. III SA/Wa 4013/14) określił reguły zastosowania przepisów o ciennej kapitalizacji w przypadku ustalenia linii pożyczkowej dla podmiotu powiązanego.**

Sąd dokonał analizy umowy pożyczki, w której określono odnawialny górny limit zadłużenia wobec pożyczkodawcy. Zdaniem Sądu taka konstrukcja nie stanowi jednej umowy pożyczki w świetle przepisów ustawy o CIT. Każda z dokonanych w ramach limitu wypłat stanowi odrębną pożyczkę, dla której trzeba osobno zbadać moment jej udzielenia. W rozstrzyganej przez sąd sprawie linia pożyczkowa została udzielona przez podmiot, który nie był podmiotem powiązanym, jednakże w wyniku późniejszej restrukturyzacji stał się spółką córką dla zaciągającej pożyczkę spółki. Sąd orzekł, że od momentu restrukturyzacji do każdej z udzielonych w ramach limitu wypłat (pożyczek) mają zastosowanie przepisy o ciennej kapitalizacji, powodujące konieczność uwzględnienia limitów w zaliczaniu odsetek do kosztów podatkowych. Okoliczność, iż linia pożyczkowa została udzielona w czasie, gdy spółki nie były ze sobą powiązane nie ma znaczenia.

**Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 14 maja 2015 r. (sygn. I FSK 528/14) uznał, że miejsce siedziby zarządu spółki poza Specjalną Strefą Ekonomiczną nie wpływa na możliwość uznania kosztów działalności zarządu, jako kosztów związanych z prowadzoną w SSE działalnością.**

NSA podzielił pogląd, iż koszty funkcjonowania zarządu spółki działającej w SSE, której siedziba zlokalizowana jest poza tą strefą, stanowią koszty pomniejszające dochód z działalności strefowej spółki. Sąd wyjaśnił, że działalność zarządu oraz pracowników zatrudnionych w siedzibie spółki polega na kierowaniu oraz administrowaniu jej działalnością. Zarządzanie przedsiębiorstwem jest konieczne do skutecznego prowadzenia działalności zlokalizowanej w SSE. Zdaniem sądu są to czynności nierozdzielnie związane z działalnością gospodarczą prowadzoną przez spółkę w SSE. Sąd podkreślił, że nie było celem ustawodawcy, aby siedziby zarządów spółek działających w SSE lokowane były w tych strefach.

\* \* \*

Gdyby byli Państwo zainteresowani uzyskaniem dodatkowych informacji w powyższym zakresie, uprzejmie prosimy o kontakt:

### Kontakt w KSP:

### KONTAKT

#### Magdalena Patryas

Partner

T: +48 32 731 68 53

E: [magdalena.patryas@ksplegal.pl](mailto:magdalena.patryas@ksplegal.pl)

#### Elżbieta Lis

Partner

T: +48 32 731 68 58

E: [elzbieta.lis@ksplegal.pl](mailto:elzbieta.lis@ksplegal.pl)

#### KSP Legal & Tax Advice

ul. Chorzowska 50

40-121 Katowice

T: +48 32 731 68 50

F: +48 32 731 68 51

E: [kancelaria@ksplegal.pl](mailto:kancelaria@ksplegal.pl)

[www.ksplegal.pl](http://www.ksplegal.pl)

[www.taxblog.ksplegal.pl](http://www.taxblog.ksplegal.pl)

Mamy nadzieję, że powyższa informacja będzie dla Państwa pomocna. Informacje te nie stanowią opinii prawnej ani porady. W celu uzyskania pełnych informacji lub porady prawnej, prosimy o kontakt. Jeżeli nie wyrażają Państwo zgody na przesyłanie dalszych newsletterów, prosimy o odesłanie tego maila na adres [kancelaria@ksplegal.pl](mailto:kancelaria@ksplegal.pl) w treści wpisując słowo NIE.