

RSM – the global destination for your audit, tax and consulting needs.



Podatek u źródła od usług niematerialnych wykonywanych poza terytorium Polski należało pobrać również przed 2017 rokiem

Tax Alert 15/2017

Szanowni Państwo,

15 maja 2017 roku NSA w poszerzonym składzie 7 sędziów orzekł, iż w stanie prawnym obowiązującym przed 1 stycznia 2017 roku płatnicy powinni byli pobierać podatek u źródła od wynagrodzenia wypłacanego zagranicznym podmiotom świadczącym poza terytorium Polski usługi niematerialne określone w art. 21 ust. 1 UPDOP. Jest to niewątpliwie niekorzystne i kontrowersyjne rozstrzygnięcie, które zapewni organom podatkowym dodatkowy argument pozwalający na zakwestionowanie prawidłowości dokonywanych dotychczas rozliczeń przez polskich płatników.

Niejasne przepisy

Wątpliwości w zakresie występowania obowiązku pobrania podatku u źródła wynikały z nieprecyzyjnego brzmienia art. 21 ust. 1 UPDOP, który określa, iż podatek dochodowy z tytułu uzyskanych na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez nierezydentów przychodów m.in.:

- z odsetek, z praw autorskich lub praw pokrewnych, za użytkowanie lub prawo do użytkowania urządzenia przemysłowego, w tym także środka transportu, urządzenia handlowego lub naukowego, za informacje związane ze zdobytym doświadczeniem w dziedzinie przemysłowej, handlowej lub naukowej (know-how),
 - z opłat za świadczone usługi w zakresie działalności widowiskowej, rozrywkowej lub sportowej,
 - z tytułu świadczeń: doradczych, księgowych, badania rynku, usług prawnych, usług reklamowych, zarządzania i kontroli, przetwarzania danych, usług rekrutacji pracowników i pozyskiwania personelu, gwarancji i poręczeń oraz świadczeń o podobnym charakterze
- ustala się w wysokości 20% przychodów;
- uzyskanych na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez zagraniczne przedsiębiorstwa żeglugi powietrznej – ustala się w wysokości 10% tych przychodów.

Do końca 2016 roku brak było przepisów określających, co należy rozumieć pod pojęciem *przychodów osiągniętych na terytorium Polski*. W celu rozstrzygnięcia wątpliwości z dniem 1 stycznia 2017 roku ustawodawca zdefiniował to pojęcie, zaliczając również do tej kategorii wszelkie płatności dokonywane przez polskich podatników na rzecz zagranicznych rezydentów niezależnie od miejsca zawarcia umowy i wykonania świadczenia.

Natomiast zdaniem płatników w stanie prawnym przed 2017 rokiem sam fakt płatności za należności licencyjne, czy też usługi na rzecz zagranicznego kontrahenta nie oznaczał automatycznie, iż podmiot ten osiągnął przychód w Polsce. Dotychczasowe orzecznictwo w tym zakresie nie prezentowało jednak jednolitego stanowiska, dlatego NSA przed wydaniem przedmiotowego wyroku postanowił skierować w tym zakresie pytanie prawne do Składu Siedmiu Sędziów.

Wyrok NSA oraz jego skutki

Siedmioosobowy skład orzekający w wyroku NSA z 15 maja 2017 roku o sygn. II FSK 3587/14 rozstrzygnął, iż również w sytuacji, kiedy polski podatnik nabywał od zagranicznych kontrahentów (nierezydentów) usługi niematerialne, a efekt tych usług wykorzystywany był przez usługobiorcę w Polsce, mógł pojawić się obowiązek pobrania podatku u źródła, ponieważ tego rodzaju płatności stanowiły przychody osiągnięte na terytorium Polski. Co prawda NSA odstąpił od wydania uchwały w tym zakresie, która miałaby moc wiążącą inne składy orzekające, tym niemniej orzeczenie to z pewnością wpłynie na ujednoczenie niekorzystnej dla płatników linii orzeczniczej, a także będzie stanowić dodatkowy argument dla organów podatkowych w toczących się kontrolach, czy też postępowaniach podatkowych dotyczących niepobrania przez płatników podatku u źródła. W konsekwencji, w sytuacji kiedy płatnicy nie posiadają certyfikatu rezydencji zagranicznego usługodawcy, na rzecz którego płacone było wynagrodzenie z tytułów określonych w art. 21 ust. 1 UPDOP, istnieje ryzyko, iż w przypadku kontroli płatnik będzie zmuszony do zapłaty 20% podatku od wartości tego świadczenia wraz z odsetkami za zwłokę.

Biorąc pod uwagę bardzo szeroki katalog usług niematerialnych wskazany w art. 21 ust. 1 UPDOP, które nabywane były przez polskie podmioty od kontrahentów zagranicznych oraz częste trudności w pozyskaniu certyfikatów rezydencji w stosunku do niektórych rodzajów świadczeń (np. bilety lotnicze, jednorazowe transakcje realizowanych w całości poza terytorium Polski, wynajem samochodów, usługa reklamowa), ryzyko to z pewnością dotyczy bardzo szerokiego grona płatników, którzy nie zawsze mają świadomość ciężącego na nich obowiązku.

Tym samym gorąco zachęcamy Państwa do weryfikacji dotychczasowych transakcji realizowanych z zagranicznymi usługodawcami oraz posiadanych certyfikatów rezydencji pod kątem wystąpienia po Państwa stronie obowiązków w zakresie pobrania podatku u źródła oraz wielkości potencjalnego ryzyka związanego z jego niedopełnieniem. Pozwoli to Państwu na podjęcie decyzji o dokonaniu ewentualnej korekty rozliczeń podatku u źródła za okres ostatnich pięciu lat. W razie dodatkowych pytań związanych z tym obszarem, zachęcamy do kontaktu w celu wyjaśnienia wszelkich Państwa wątpliwości.

RSM Poland jest członkiem RSM, 6. co do wielkości sieci niezależnych firm doradczych i audytorskich, która posiada ponad 800 biur w ponad 120 krajach i zatrudnia więcej niż 41.000 specjalistów na świecie.

RSM Poland działa na polskim rynku już od 1991 r. Przez ten czas zyskaliśmy ogromną wiedzę i doświadczenie. Udało nam się także stworzyć unikatowy zespół najlepszych specjalistów.

Naszą firmę tworzą nasi klienci, których potrzeby stawiamy na pierwszym miejscu, dlatego oferujemy im kompleksową obsługę dostosowaną indywidualnie do ich potrzeb. To nasi klienci decydują o wachlarzu naszych usług, a my dajemy im możliwość rozwoju i wzrostu na każdym etapie ich działalności. Z wieloletniego doświadczenia wiemy, że nasze podejście jest gwarancją obopólnego sukcesu.



W razie jakichkolwiek pytań lub potrzeby omówienia tematu, gorąco zachęcamy do kontaktu:

Piotr LISS

Tax Partner

Doradca podatkowy (10240)

E: piotr.liss@rsm.poland.pl

M: +48 696 488 369

Dział Doradztwa Podatkowego RSM Poland

RSM Poland Spółka Doradztwa Podatkowego S.A.

Droga Dębińska 3b

61-555 Poznań

T: +48 61 8515 766

F: +48 61 8515 786

www.rsm.poland.pl

biuro@rsm.poland.pl

RSM Poland BLOG



**Praktyczny przewodnik po podatkach i biznesie.
Zapraszamy do lektury!**



Prosimy zwrócić uwagę, że zaprezentowany tekst nie powinien być rozumiany jako porada prawna, gdyż każdy indywidualny przypadek wymaga odrębnej, rzetelnej analizy. Z tego względu RSM Poland Spółka Doradztwa Podatkowego S.A. oraz RSM Poland Audyt S.A. nie ponoszą żadnej odpowiedzialności w związku z wykorzystaniem informacji, porad i wskazówek zamieszczonych w niniejszej publikacji.

© RSM Poland, 2017

THE POWER OF BEING UNDERSTOOD

AUDIT | TAX | CONSULTING

RSM Poland is a member of the RSM network and trades as RSM. RSM is the trading name used by the members of the RSM network. Each member of the RSM network is an independent accounting and consulting firm which practices in its own right. The RSM network is not itself a separate legal entity in any jurisdiction.

