

## **Czy od 1 kwietnia 2011 r. koszty reklamowe muszą być większe o należny podatek VAT?**

**Od 1 kwietnia 2011 zmieniło się brzmienie art. 7 ust 2 oraz art. 8 ust. 2 Ustawy o VAT, dotyczących opodatkowania tzw. nieodpłatnych przekazania. Istotą zmiany jest opodatkowanie nieodpłatnych przekazania towarów na cele związane z prowadzonym przez podatnika przedsiębiorstwem.**

Zmiana przepisów związana jest z dostosowaniem przepisów krajowych do przepisów prawa europejskiego, ma ona zakończyć spór interpretacyjny istniejący pomiędzy podatnikami, a organami skarbowymi dotyczący opodatkowania towarów przekazywanych na cele prowadzonego przedsiębiorstwa.

Konsekwencje dla przedsiębiorców są niewątpliwie niekorzystne. Od 1 kwietnia 2011 opodatkowaniu podatkiem VAT podlegają bowiem nieodpłatne przekazania towarów na cele związane z prowadzonym przedsiębiorstwem, jeżeli podatnikowi przysługiwało prawo do odliczenia podatku naliczonego przy ich nabyciu w całości lub w części. Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądów administracyjnych, do dnia 31 marca 2011 takie nieodpłatne dostawy nie podlegały opodatkowaniu.

**Opodatkowaniu VAT podlegają zatem obecnie nieodpłatne przekazania towarów na cele reklamowe oraz reprezentacyjne, obejmujące w szczególności:**

- prezenty, gratisy, nagrody,
- programy lojalnościowe,
- konkursy.

Wyłączona z opodatkowania jest natomiast nadal dostawa drukowanych materiałów reklamowych i informacyjnych oraz prezentów o małej wartości i próbek.

**Powyższe zmiany, w praktyce, oznaczają wzrost kosztów związanych z prowadzeniem działań reklamowych, gdyż właściwie od każdego prezentu**

**Shall advertising expenses be increased by the output VAT from the 1<sup>st</sup> of April 2011?**

**On the 1st of April 2011 art. 7 item 2 and art. 8 item 2 of the VAT Act concerning taxation of free-of-charge supplies, were amended. The key element of the amendment was the taxation of free-of-charge supplies of goods made for taxpayer enterprise related purposes.**

The amendment is related to adjustment of the domestic regulations to European law and is aimed at ending an interpretational dispute between taxpayers and tax authorities regarding taxation of free-of-charge supplies of goods made for taxpayer enterprise related purposes.

The consequences of the amendment are undoubtedly disadvantageous for entrepreneurs. From the 1st of April 2011 free-of-charge supplies of goods made for taxpayer enterprise related purposes are VAT-able if a taxpayer was entitled to deduct input VAT fully or partly on acquisition of these goods. According to the common view of the administrative courts such free-of-charge supplies were not subject to taxation until 31st of March 2011.

**Therefore, current free-of-charge supplies of goods for advertising and business entertainment purposes, covering in particular:**

- gifts, bonuses, rewards,
- loyalty programs,
- contests,

**are VAT-able.**

However, the supply of printed advertising and informative materials, small value gifts and samples is still excluded from taxation.

**The above mentioned changes, in practice, mean an increase in costs related to advertising activity, as now practically all**

**czy wydanej nagrody trzeba obecnie odprowadzić podatek VAT. W świetle zmiany, podatników czeka więc konieczność ponownego przyjrzenia się opodatkowaniu realizowanych przez nich działań reklamowym i promocyjnych oraz wydatków / nagród pracowniczych.**

**Należy zauważyć, że istnieją jednak możliwości efektywnego planowania podatkowego w zakresie uniknięcia opodatkowania VAT nieodpłatnych przekazania lub minimalizacji jego kosztów.**

Należy, chociażby zauważyć, iż z opodatkowania VAT wyłączone jest nadal nieodpłatne świadczenie usług na cele związane z działalnością gospodarczą podatnika. Jak wynika z ostatnich wyjaśnień Ministra Finansów, jako związane z działalnością gospodarczą podatnika, a zatem niepodlegające opodatkowaniu VAT uznaje się nieodpłatne świadczenie usług, w celu budowania wizerunku firmy oraz w efekcie zdobycia nowych klientów (wyjaśnienia Ministra Finansów nr PT3/812/41/217/11/LWA/BMI9 6850).

*Gdyby mieli Państwo pytania w powyższym zakresie prosimy o kontakt z działem Tax and Accounting.*

## **Objęcie akcji własnych przez spółkę nie stanowi przychodu dla jej udziałowca (III SA/Wa 2784/10)**

**WSA w Warszawie przyznał rację stanowisku Kancelarii w sporze z organem skarbowym, potwierdzając, iż pokrycie ceny emisyjnej nowoutworzonych akcji kapitałem zapasowym Spółki nie powoduje powstania po stronie dotychczasowego akcjonariusza Spółki przychodu podatkowego.**

### W sprawie przedstawiono następujący stan faktyczny.

W celu silniejszego zmotywowania i związania ze Spółką wybranych menedżerów, Spółka chciałaby uczynić ich akcjonariuszami. W związku z powyższym, rozważane jest podniesienie kapitału akcyjnego, w celu przekazania nowoutworzonych akcji menedżerom.

supplies of presents or rewards will result in VAT payment. In the light of the amendment, taxpayers will face the necessity of taking a new look at the taxation of advertising and promotional activity and employee awarding costs in their companies.

Nevertheless, it is important to note that effective tax planning and avoidance of taxation on free-of-charge supplies or at least minimizing its costs, is possible.

For example, it is worth noting that free-of-charge supplies of services made for taxpayer business activity related purposes are still not VAT-able. According to the latest Ministry of Finance explanation, services aimed at creating a positive image of a company and gaining new clients are treated as business activity of a taxpayer and consequently are non VAT-able (Ministry of Finance explanation, no. PT3/812/41/217/11/LWA/BMI9 6850).

*In case of any doubts or questions within the above mentioned subject please contact our Tax and Accounting Department.*

## **Taking up a Company's own shares does not create a taxable income for its shareholder (III SA/Wa 2784/10)**

**WSA (Voivod Administrative Court) in Warsaw confirmed KZR&P's standpoint in a dispute with the tax authority, that covering an issue price of new shares with the Company's reserve capital does not create a taxable income for the Company's shareholder.**

### Background to the court case.

In order to motivate managers and build stronger relations with the Company, the Company is planning to award them Company's shares. As a consequence of the above, the share capital of the Company will be increased and new shares

Intencją Spółki jest, aby menedżerowie otrzymali te akcje nieodpłatnie lub za symboliczną odpłatnością, co rodzi problemy na gruncie kodeksu spółek handlowych. W związku z powyższym, nowoutworzone akcje zostałyby objęte przez samą Spółkę, w celu ich przeniesienia na menedżerów. Nowoutworzone akcje zostałyby w całości pokryte z kapitału zapasowego Spółki. 100 % udziałowcem Spółki jest osoba fizyczna. Organ skarbowy w wydanej interpretacji stwierdził, iż zgodnie z art. 24 ust. 5 pkt 4 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych dochodem (przychodem) z udziału w zyskach osób prawnych jest dochód (przychód) faktycznie uzyskany z tego udziału, w tym m.in. także dochód przeznaczony na podwyższenie kapitału zakładowego oraz dochód stanowiący równowartość kwot przekazanych na ten kapitał (fundusz) z innych kapitałów (funduszy) osoby prawnej.

W konsekwencji organ uznał, iż każde podwyższenie kapitału zakładowego osoby prawnej z jej środków finansowych zgromadzonych na kapitale zapasowym czy też rezerwowym, bez względu na źródło pochodzenia tych środków, rodzi po stronie akcjonariusza, będącego osobą fizyczną, dochód do opodatkowania, nawet jeśli faktycznie nie obejmuje on nowoutworzonych udziałów.

**WSA w Warszawie nie zgodził się ze stanowiskiem organu skarbowego, przychylając się jednocześnie do stanowiska Spółki, zgodnie z którym art. 24 ust. 5 punkt 4 ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych odnosi się do podmiotów, które są udziałowcami (akcjonariuszami) osoby prawnej i które faktycznie uzyskują dochód (przychód) w wyniku podwyższenia kapitału zakładowego w wyniku jego finansowania z innych kapitałów.**

Nie można zatem mówić o powstaniu przychodu u udziałowca (akcjonariusza) jeżeli, w wyniku takiego przekazania, nie otrzymał nowych udziałów (akcji) lub nie zwiększyła się wartość nominalna dotychczas posiadanych przez niego udziałów lub akcji. W przedmiotowej sprawie, jedyny akcjonariusz Spółki w sposób oczywisty nie uzyskuje żadnego dochodu

will be awarded to the managers. The Company plans to award the shares free-of-charge or for a token payment, which raises issues regarding the Companies Commercial Code. As a result, the new shares will be taken up by the Company in order to grant the shares to the managers. The new shares would be fully covered by the Company's reserve capital. The Company's sole 100% shareholder is a natural person.

The tax authority in the tax ruling stated that, pursuant to art. 24 item 5 point 4 of the personal income tax Act, an income (revenue) gained from a share in a legal entity's profit is income (revenue) actually gained from that share, covering among other income allocated by way of an increase in share capital or income equal to amounts transferred to the share capital from other capital sources.

In consequence, the tax authority said that every increase in share capital of a legal entity from its funds allocated as reserve capital or supplementary capital, irrespective of the source of the funds, creates a taxable income for the company's shareholder, being a natural person, even if the shareholder does not actually take up the new shares.

**WSA in Warsaw did not agree with the tax authority's standpoint, confirming at the same time the Company's view, according to which art. 24 item 5 point 4 of the personal income tax Act applies to persons that are shareholders of a legal entity who receive actual gains in income (revenue) as a result of a share capital increase financed from other capitals.**

Thus, it is not possible to say that taxable income is created for a shareholder if the shareholder does not obtain new shares or the nominal value of the shares he possesses is not increased. In the subject case, the sole shareholder does not gain any evident income (revenue), because he neither takes up the newly issued shares nor

(przychodu), ponieważ nie obejmuje akcji nowej emisji, ani nie zwiększa się wartość nominalna jego akcji.

**Nawet jeśli uznać, iż po stronie jedynego akcjonariusza następuje przysporzenie majątkowe to w świetle przepisów kodeksu spółek handlowych ma ono charakter warunkowy i tymczasowy, w związku z czym nie może być postrzegane jako trwałe przysporzenie majątkowe. W konsekwencji, w przedmiotowym stanie faktycznym po stronie akcjonariusza Spółki nie powstanie przychód podatkowy.**

*Gdyby mieli Państwo pytania w powyższym zakresie prosimy o kontakt z działem Tax and Accounting.*

does he increase the nominal value of his shares.

Even if we admit that the sole shareholder receives a property increment, in the light of the Commercial Companies Code it has a conditional and temporary character and in consequence cannot be treated as a permanent property increment for the shareholder. As a result, in the subject case a taxable income for the company's shareholder did not arise.

*In case of any doubts or questions within the above mentioned subject please contact our Tax and Accounting Department.*

## Kontakt:

Tomasz Zaleski  
Doradca podatkowy  
Partner

t.zaleski@kochanski.pl  
tel.: +(48 22) 596 46 00  
kom.: +(48) 883 323 459

Małgorzata Kucewicz  
Aplikant radcowski

m.kucewicz@kochanski.pl  
tel.: +(48 22) 596 46 00

## Kochański Zięba Rąpała i Partnerzy Sp.J.

ul. Fredry 6, 00-097 Warszawa  
tel.: +(48 22) 596 46 00  
fax: +(48 22) 596 46 01  
[www.kochanski.pl](http://www.kochanski.pl)