

Tytuł: **DZIENNIK GAZETA PRAWNA**
Data: 2010-02-22
Autor: EM

EKSPERT WYJAŚNIA

Jak opodatkowane jest wniesienie aportu w formie zorganizowanej części przedsiębiorstwa

Wnoszenie aportu do spółki kapitałowej jest często transakcją angażującą istotne środki. Jak rozliczać aport pod kątem podatkowym?

Obciążenia podatkowe związane z wniesieniem zwykłego aportu do spółki kapitałowej są podobne jak przy sprzedaży przedmiotu aportu. Niekiedy - w szczególności w przypadku wnoszenia składników majątku, których wartość istotnie wzrosła od chwili ich nabycia - oznacza to wystąpienie znacznego dochodu do opodatkowania. Problem ten może stanowić istotną barierę dla wnoszenia aportów, gdyż oznacza konieczność zaangażowania dodatków środków, które będą przeznaczone na zapłatę należnego podatku. Wielu podatników zainteresowanych jest więc odsunięciem momentu powstania obowiązku podatkowego - do czego posłużyć może wniesienie aportu w postaci przedsiębiorstwa lub zorganizowanej części przedsiębiorstwa (ZCP). Wnoszenie do spółki kapitałowej aportu w tej formie może być też korzystne z punktu widzenia innych podatków. W art. 6 pkt 1 ustawy o VAT wyłączono z zakresu przedmiotowego tej ustawy transakcje zbycia przedsiębiorstwa i jego zorganizowanej części - przy czym definicja ZCP w ustawie o VAT jest analogiczna do tych zawartych w ustawach o podatkach dochodowych. Aport przedsiębiorstwa lub ZCP może sprawić pewne trudności interpretacyjne na gruncie ustawy o podatku od czynności cywilnoprawnych (PCC). Zgodnie z art. 2 pkt 6 lit. c tiret pierwsze ustawy o PCC nie podlega opodatkowaniu tym podatkiem wniesienie do spółki kapitałowej w zamian za jej udziały lub akcje oddziału spółki kapitałowej. Istnieją przy tym przesłanki, by takie określenie przedmiotu wyłączenia uznać za błędną implementację unijnej Dyrektywy 2008/7/WE, której celem było zniesienie podatku kapitałowego od wkładów. W języku angielskim dyrektywa posługuje się terminem *branch of activity*, który powinien być tłumaczony nie jako oddział, a zorganizowana część działalności. W związku z tym wniesienie przez spółkę kapitałową ZCP do innej spółki kapitałowej powinno być zwolnione również z PCC. Ustawodawca dostrzegł już problem i niebawem ustawa zostanie znowelizowana poprzez wprowadzenie zwolnienia z PCC odnoszącego się wprost do aportu przedsiębiorstwa i ZCP. Zarówno jednak odsunięcie momentu powstania przychodu w podatku dochodowym, zwolnienie z VAT jak i ewentualne zwolnienie z PCC zależy od charakteru przedmiotu aportu, który może podlegać ocenie przez organy podatkowe. Ważne jest więc odpowiednie podatkowe zabezpieczenie transakcji - w szczególności upewnienie się, że przedmiot aportu zostanie przez organy podatkowe uznany za przedsiębiorstwo lub ZCP. Jest to możliwe przez otrzymanie pozytywnej interpretacji indywidualnej ministra finansów, która będzie potwierdzała, że przenoszony majątek stanowi przedsiębiorstwo lub ZCP. Należy pamiętać, że organy podatkowe wydają interpretacje wyłącznie na podstawie faktycznego zdarzenia przyszłego, które wnioskodawca musi wyczerpująco przedstawić. Organ nie weźmie pod uwagę jakichkolwiek dokumentów przedstawionych jako załączniki do złożonego wniosku. Istotny jest wyłącznie opis przedstawiony przez wnioskodawcę. Kluczowe jest też, by przedstawiony opis stanu faktycznego dokładnie odpowiadał działaniom, które zostaną przeprowadzone. W przypadku gdy będą między nimi występowały rozbieżności, walor ochronny interpretacji może zostać zakwestionowany. (EM)



Piotr Majewski
doradca podatkowy w Kancelarii Ożóg i Wspólnicy