Rödl & Partner

25 LAT w Polsce 1992 - 2017

Budujemy sukces

Istotne aspekty podatkowe transgranicznej działalności polskich przedsiębiorstw w Indiach

Anna Pilarska | Gdańsk I 11.05.2017

Rödl & Partner

Agenda

01 **Rezydencja podatkowa**

02 **Podatek u źródła**

03 **Zakład zagraniczny**

04 **Praca najemna**

05 **Pytania**

Rödl & Partner

Agenda

01 **Rezydencja podatkowa**

02 Podatek u źródła

03 Zakład zagraniczny

04 Praca najemna

05 Pytania

Rezydencja podatkowa

Art. 4 UPO: Osoba mająca miejsce zamieszkania lub siedzibę

Osoba, która zgodnie z prawem tego państwa podlega w nim opodatkowaniu z uwagi na jej:

- miejsce zamieszkania,
- miejsce stałego pobytu,
- siedzibę zarządu
- albo inne kryterium o podobnym charakterze.

Nie obejmuje osób, które podlega opodatkowaniu w tym Państwie **tylko ze względu na dochód**, jaki osiągają ze źródeł położonych w tym Państwie.

Rödl & Partner

Rezydencja podatkowa – reguły kolizyjne

Osoba fizyczna mająca miejsce zamieszkania **w Indiach i w Polsce**
=>
jej miejsce zamieszkania ustala się według:

- stałego miejsca zamieszkania,
- ośrodka interesów życiowych,
- miejsca, w którym zazwyczaj przebywa,
- obywatelstwa,
- drogą wzajemnego porozumiewania się państw.

Rödl & Partner

Rezydencja podatkowa – reguły kolizyjne

Osoba niebędąca osobą fizyczną mająca siedzibę zarządu **w Indiach i w Polsce**

=>

miejsce siedziby ustala się według miejsca rzeczywistego zarządu

Certyfikat rezydencji

Certyfikat rezydencji - warunki:

- wydany przez właściwą administrację podatkową,
- określa miejsce rezydencji podatnika dla celów podatkowych,
- zawiera datę wydania certyfikatu i/lub datę, na jaką potwierdzana jest rezydencja podatkowa.

„Każde zaświadczenie wydane przez właściwą władzę podatkową, które jest aktualne na dzień wypłaty i potwierdza posiadanie przez dany podmiot rezydencji podatkowej tego państwa jest wystarczające.”

Interpretacja Indywidualna Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach, IBPBI/2/423-256/10/BG

Rödl & Partner

Agenda

01 Rezydencja podatkowa

02 **Podatek u źródła**

03 Zakład zagraniczny

04 Praca najemna

05 Pytania

Odsetki, należności licencyjne, „usługi niematerialne”

Podatek u źródła przy wypłacie na rzecz nierezydentów przychodów m.in.:

- z odsetek,
- należności licencyjnych,
- 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,

w wysokości **20%** przychodu (art. 21 ust. 1 Ustawy o CIT).

Wyjątek:

- zastosowanie korzystniejszych przepisów z UPO (art. 21 ust. 2 Ustawy o CIT)

Odsetki – art. 12 UPO

Zasada główna:

Odsetki, które powstają w umawiającym się państwie i są wypłacane osobie mającej miejsce zamieszkania lub siedzibę w drugim umawiającym się państwie, mogą być opodatkowane **w tym drugim państwie**.

Ale:

Jeśli odbiorca = osoba uprawniona do odsetek (beneficial owner)

=> opodatkowanie nie może przekroczyć **10% kwoty brutto** tych odsetek

Odsetki – art. 12 ust. 7 UPO

Szczególne stosunki miedzy dłużnikiem a wierzycielem lub nimi obydwoma a osobą trzecią

Zapłacone odsetki, mające związek z roszczeniem wynikającym z długu, przekraczają kwotę, którą dłużnik i wierzyciel ustaliliby bez tych stosunków => postanowienia art. 12 UPO (m.in. redukcję obciążenia podatkiem u źródła do 10%) stosuje się tylko do tej ostatniej kwoty.

Nadwyżka podlega opodatkowaniu zgodnie z prawem każdego z państw i z uwzględnieniem innych postanowień UPO.

Należności licencyjne i opłaty za usługi techniczne - art. 13 UPO

Zasada główna:

Należności licencyjne i opłaty za usługi techniczne powstające w umawiającym się państwie i wypłacane osobie uprawnionej mającej miejsce zamieszkania lub siedzibę w drugim umawiającym się państwie mogą być opodatkowane w tym drugim państwie.

Ale:

Mogą być opodatkowane także w państwie źródła, lecz gdy osoba uprawniona do należności lub opłat za usługi techniczne ma miejsce zamieszkania lub siedzibę w drugim państwie, podatek u źródła nie może przekroczyć **15 % kwoty należności licencyjnych lub opłat za usługi techniczne brutto.**

Należności licencyjne - art. 13 ust. 3 UPO

Definicja należności licencyjnych

„wszelkiego rodzaju należności otrzymywane w związku z użytkowaniem lub prawem do użytkowania wszelkich praw autorskich, w tym praw autorskich do dzieła literackiego, artystycznego lub naukowego, łącznie z filmami dla kin, oraz filmami i taśmami dla telewizji oraz radia, patentu, znaku towarowego, wzoru lub modelu, planu, tajemnicy technologii lub procesu produkcyjnego a także za użytkowanie lub prawo do użytkowania urządzenia przemysłowego, handlowego lub naukowego lub za informacje związane z doświadczeniem zawodowym w dziedzinie przemysłowej, handlowej lub naukowej.”

Opłaty za czynności techniczne - art. 13 ust. 4 UPO

Definicja opłat za usługi techniczne

„wszelkiego rodzaju opłaty inne niż wymienione w art. 15 UPO („Wolne zawody") i art.16 UPO („Praca najemna") będące wynagrodzeniem za:

- usługi **menadżerskie**,
- usługi **techniczne**,
- usługi **doradcze**, włącznie z **dostarczaniem usług personelu technicznego lub innego personelu**."

Opłaty za czynności techniczne - art. 13 ust. 4 UPO

usługa niematerialna w CIT ≠ czynność techniczna w UPO

„nie ulega wątpliwości, że usługi (…) wykonywane przez Spółkę Indyjską, polegające na wsparciu w procesowaniu zobowiązań, wsparciu w procesowaniu należności, raportowaniu księgowym, wsparciu w procesach EX1M (procesy pomocnicze dla usług importu i eksportu),wsparciu w zakresie sprawozdawczości finansowej, będące powtarzalnymi czynnościami wykonywanymi według z góry ustalonych procedur lub standardów, nie mają charakteru:

- menadżerskiego, gdyż istota omawianych usług w żadnym wypadku nie jest związana z usługami menadżerskimi i usługi te nie służą zarządzaniu działalnością Spółki;

- technicznego, ponieważ istotą tych usług nie jest udostępnianie pracownikom Spółki wiedzy technicznej ani specjalistycznej w określonych dziedzinach ani przygotowywanie projektów technicznych, nie są one również związane z maszynami lub urządzeniami;

- doradczego, bowiem zasadniczym celem świadczonych usług nie jest także udzielanie Spółce specjalistycznych porad."

Wyrok WSA w Łodzi – I SA/Łd 540/16

Dywidendy

Zasada generalna:

Od dywidend i innych przychodów z tytułu udziału w zyskach osób prawnych mających siedzibę lub zarząd na terytorium Polski pobiera się zryczałtowany podatek w wysokości **19%** (art. 22 Ustawy o CIT, art. 30a Ustawy o PIT).

Wyjątek:

- zastosowanie korzystniejszych przepisów z UPO (art. 22 a Ustawy o CIT, art. 30a ust 2 Ustawy o PIT)

Dywidendy - art. 11 UPO

Zasada główna:

Dywidendy, wypłacane przez spółkę mającą siedzibę w umawiającym się państwie osobie mającej miejsce zamieszkania lub siedzibę w drugim umawiającym się państwie, mogą być opodatkowane w tym drugim państwie.

Ale:

Jeżeli osoba **uprawniona do dywidend** ma miejsce zamieszkania lub siedzibę w drugim Umawiającym się Państwie, to podatek w państwie źródła **nie może przekroczyć 10 % kwoty dywidend brutto.**

Rödl & Partner

Agenda

01 Rezydencja podatkowa

02 Podatek u źródła

03 **Zakład zagraniczny**

04 Praca najemna

05 Pytania

Rödl & Partner

Zyski przedsiębiorstw - art. 7 UPO

Zyski z działalności gospodarczej przedsiębiorcy podlegają opodatkowaniu w państwie jego rezydencji,

chyba że przedsiębiorca ten prowadzi działalność na terytorium innego państwa **przez położony tam zakład.**

Zyski przedsiębiorstw - art. 7 UPO

Przedsiębiorca wykonuje działalność poprzez **położony w drugim państwie zakład** => zyski przedsiębiorstwa mogą być opodatkowane w drugim Państwie.

Ale:

opodatkowanie zysków tylko do takiej wysokości, w jakiej mogą być przypisane:

- temu zakładowi;
- wpływom ze sprzedaży w tym drugim Państwie dóbr i towarów tego samego lub podobnego rodzaju jak sprzedawane przez ten zakład; lub
- innej działalności gospodarczej prowadzonej w tym drugim Państwie tego samego lub podobnego rodzaju jak działalność wykonywana przez ten zakład.

Ustalanie zysków zakładu - art. 7 UPO

Przypisanie zysków zakładowi: **arm's length principle (art. 7 ust. 2 UPO)**

Dopuszcza się odliczanie nakładów ponoszonych na rzecz tego zakładu, włącznie z kosztami zarządzania i ogólnymi kosztami administracyjnymi, niezależnie od tego, w jakim państwie powstały.

Ale:

Nie można odliczyć nakładów, jeśli miałyby miejsce (w sposób inny aniżeli zwrot faktycznych nakładów) przez zakład **na rzecz zarządu przedsiębiorstwa lub jakichkolwiek jego oddziałów** w formie należności licencyjnych, opłat lub innych podobnych płatności w zamian za wykorzystanie patentów, know-how lub innych praw albo w formie prowizji, lub innych opłat za świadczone usługi szczególnego rodzaju, lub za zarządzanie.

Ustalanie zysków zakładu - art. 7 UPO

Nie można przypisać zakładowi **zysku tylko z tytułu samego zakupu dóbr lub towarów przez ten zakład dla przedsiębiorstwa** (art. 7 ust. 4 UPO**).**

Ustalanie zysków zakładu powinno być dokonywane każdego roku w taki sam sposób.

Wyjątek: można zmienić sposób ustalania zysków, jeśli istnieją uzasadnione powody, aby tak postąpić.

Zakład – art. 4a pkt 11 Ustawy o CIT

Zagraniczny zakład to:

- stała placówka, poprzez którą podmiot wykonuje całkowicie lub częściowo działalność na terytorium innego państwa (oddział, przedstawicielstwo, biuro, fabryka, warsztat, miejsce wydobywania bogactw naturalnych)
- plac budowy, budowa, montaż lub instalacja
- osoba, która w imieniu i na rzecz podmiotu danego państwa działa na terytorium innego państwa, jeżeli osoba ta **ma pełnomocnictwo** do zawierania w jego imieniu umów i pełnomocnictwo to **faktycznie wykonuje**

chyba że umowa o unikaniu podwójnego opodatkowania stanowi inaczej.

Zakład – art. 5 UPO

zakład

=

stała placówka, poprzez którą całkowicie lub częściowo prowadzona jest działalność przedsiębiorstwa.

Zakład – art. 5 ust. 2 UPO

Przykłady zakładów:

- miejsce zarządu, filia, biuro,
- zakład fabryczny, warsztat,
- kopalnia, źródło ropy naftowej lub gazu, kamieniołom albo inne miejsce wydobywania bogactw naturalnych;
- magazyn - w stosunku do osoby zajmującej się dostarczaniem innym usług magazynowych;
- gospodarstwo rolne, plantację lub inne miejsce, na którym prowadzona jest działalność rolna, leśna, ogrodnicza lub inna z nią związana;
- lokale wykorzystywane jako punkty sprzedaży, używane dla otrzymywania lub uzyskiwania zamówień;
- urządzenie lub budowlę wykorzystywane do poszukiwań bogactw naturalnych;
- plac budowy lub budowę, urządzenie lub przedsięwzięcie montażowe albo działalność nadzorczą związaną z nimi => **okres ich prowadzenia przekracza 6 miesięcy**.

Zakład – art. 5 ust. 2a UPO

„Zakład" to także **świadczenie usług, w tym usług konsultacyjnych na obszarze drugiego umawiającego się Państwa**, przez przedsiębiorstwo umawiającego się Państwa za pośrednictwem jego pracowników lub innego personelu zatrudnionego w tym celu przez to przedsiębiorstwo.

Ale:

Tylko wtedy gdy tego typu działania (w ramach takich samych lub powiązanych prac) trwają przez okres lub okresy wynoszące łącznie **powyżej 6 miesięcy w jakimkolwiek dwunastomiesięcznym okresie**.

Zakład – art. 5 ust. 4 UPO

Za zakład uważa się sytuację, gdy **osoba** inna niż niezależny przedstawiciel, działa w jednym państwie w imieniu przedsiębiorstwa drugiego państwa, jeżeli:

- **posiada ona i zwyczajowo wykonuje** w tym Państwie **uprawnienie do zawierania kontraktów w imieniu tego przedsiębiorstwa**, chyba że jego działalność jest ograniczona do zakupu dóbr lub towarów dla przedsiębiorstwa; lub
- nie posiada ona takiego uprawnienia, ale **zwyczajowo prowadzi** w pierwszym wymienionym Państwie **skład dóbr lub towarów, z którego regularnie dostarcza dobra lub towary w imieniu tego przedsiębiorstwa.**

Rödl & Partner

Agenda

01 Rezydencja podatkowa

02 Podatek u źródła

03 Zakład zagraniczny

04 **Praca najemna**

05 Pytania

Wynagrodzenia za pracę najemną – art. 16 UPO

Pensje, płace i inne podobne wynagrodzenia za pracę najemną, które osoba mająca miejsce zamieszkania w danym państwie otrzymuje, podlegają opodatkowaniu **tylko w jej państwie rezydencji**.

Ale:

praca jest wykonywana w drugim państwie => wynagrodzenie może być opodatkowane w państwie źródła (tj. **w państwie miejsca wykonywania pracy**)

Wyjątki: art. 17, 18, 19, 20, 21 i 22 UPO

Wyjątek – art. 16 ust 2 UPO

Wynagrodzenie osoby mającej zamieszkanie w jednym państwie za pracę najemną wykonywaną w drugim państwie może być opodatkowane **tylko w państwie rezydencji.**

Warunki zastosowania wyjątku:

- odbiorca wynagrodzenia przebywa w drugim państwie przez okres lub okresy **nieprzekraczające łącznie 183 dni w jakimkolwiek dwunastomiesięcznym okresie**, rozpoczynającym się lub kończącym w danym roku podatkowym, i
- wynagrodzenia są wypłacane przez lub w imieniu osoby, który nie ma miejsca zamieszkania lub siedziby w drugim państwie, oraz
- wynagrodzenie nie jest ponoszone przez zakład lub stałą placówkę, którą pracodawca posiada w drugim państwie.

Sposób obliczenia „okresu przebywania”

okres przebywania = ilość dni fizycznej obecności

Wlicza się:

- część dnia, dzień przybycia, dzień wyjazdu,
- wszystkie inne „dni nierobocze” spędzone w danym państwie takie jak soboty, niedziele, święta narodowe, urlopy przed, w czasie i po zakończeniu pracy, krótkie przerwy, dni choroby, dni zajęte z powodu śmierci lub choroby w rodzinie.

Nie wlicza się:

- dni spędzonych w tym państwie w czasie przejazdu między dwoma miejscami położonymi poza tym państwem (tranzyt).

Wyjątki

Odmienne zasady stosuje się do wynagrodzeń:

- dyrektorów i wysokiej rangi urzędników zarządu (art. 17 UPO)
- artystów i sportowców (art. 18 UPO)
- pracowników państwowych (art. 19 UPO)
- studentów i praktykantów (art. 21 UPO)

Rödl & Partner

Agenda

01 Rezydencja podatkowa

02 Podatek u źródła

03 Zakład zagraniczny

04 Praca najemna

05 **Pytania**

Rödl & Partner

Państwa osoba do kontaktu

Anna Pilarska
Doradca podatkowy
Senior Associate

Rödl & Partner
ul. Sienna 73
00-833 Warszawa
Tel: +48 22 24400 – 08,
Fax: +48 22 69628 – 01
anna.pilarska@roedl.pro

„Jeder Einzelne zählt“ – bei den Castellers und bei uns.

Menschentürme symbolisieren in einzigartiger Weise die Unternehmenskultur von Rödl & Partner. Sie verkörpern unsere Philosophie von Zusammenhalt, Gleichgewicht, Mut und Mannschaftsgeist. Sie veranschaulichen das Wachstum aus eigener Kraft, das Rödl & Partner zu dem gemacht hat, was es heute ist. „Força, Equilibri, Valor i Seny“ (Kraft, Balance, Mut und Verstand) ist der katalanische Wahlspruch aller Castellers und beschreibt deren Grundwerte sehr pointiert. Das gefällt uns und entspricht unserer Mentalität. Deshalb ist Rödl & Partner eine Kooperation mit Repräsentanten dieser langen Tradition der Menschentürme, den Castellers de Barcelona, im Mai 2011 eingegangen. Der Verein aus Barcelona verkörpert neben vielen anderen dieses immaterielle Kulturerbe.