

## Zmiany w zasadach opodatkowania reorganizacji transgranicznych

13 listopad 2023 r.

Nowelizacja KSH, wprowadzona od 15 września 2023 r., przyniosła w zakresie reorganizacji transgranicznych nowość w postaci zaświadczenia o zgodności procesu transgranicznego z prawem polskim. Zaświadczenie takie ma być wydawane przez właściwy sąd rejestrowy, a na zarządzie polskiej spółki uczestniczącej w reorganizacji transgranicznej spoczywa obowiązek złożenia do sądu wniosku o wydanie takiego zaświadczenia. Wraz z nim składany będzie do sądu rejestrowego wniosek do Szefa Krajowej Administracji Skarbowej o wydanie opinii podatkowej o reorganizacji, a sąd rejestrowy będzie zobowiązany przekazać ten wniosek do organu podatkowego. Opiniowanie transgranicznej reorganizacji przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej będzie dotyczyło transgranicznego połączenia, transgranicznego podziału oraz transgranicznego przekształcenia. Zgodnie z uzasadnieniem do projektu zmian KSH Szef Krajowej Administracji Skarbowej będzie przed wydaniem opinii przeprowadzał badanie, które ma mu umożliwić ocenę danej reorganizacji przede wszystkim pod kątem ryzyka nadużyć i unikania opodatkowania, ale również ocenę tego, czy przeprowadzenie reorganizacji transgranicznej nie utrudni postępowań egzekucyjnych w zakresie podatków. W sytuacji gdy w stosunku do polskiego podmiotu biorącego udział w reorganizacji transgranicznej prowadzone będzie postępowanie egzekucyjne, Szef Krajowej Administracji Skarbowej będzie mógł odmówić wydania opinii podatkowej.

Wydawana przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej opinia powinna, co do zasady, zawierać:

- ocenę, że nie istnieje uzasadnione przypuszczenie, że dokonanie transgranicznej reorganizacji może:
  - a. stanowić czynność lub element czynności dokonanej w celu unikania opodatkowania (art. 119a Ordynacji podatkowej),
  - b. być przedmiotem decyzji wydanej z zastosowaniem środków ograniczających umowne korzyści, tj. co do zasady dotyczącej tzw. klauzul LOB (limitation of benefits) zawartych w niektórych umowach o unikaniu podwójnego opodatkowania,
  - c. stanowić nadużycie prawa, o którym mowa w art. 5 ust. 5 ustawy o VAT,
- potwierdzenie, że zaspokojone lub zabezpieczone pozostają zobowiązania pieniężne polskiej spółki wobec organów podatkowych lub niepodatkowe należności budżetowe o charakterze publicznoprawnym.

Aby Szef Krajowej Administracji Skarbowej mógł wydać taką opinię, podatnik będzie musiał dołączyć do wniosku o jej wydanie szereg dokumentów. W szczególności będą to:

- dane identyfikujące wnioskodawcę oraz wskazanie podmiotów biorących udział w reorganizacji
- wyczerpujący opis czynności wraz ze wskazaniem występujących powiązań kapitałowych pomiędzy podmiotami biorącymi udział w reorganizacji (w zakresie opisu tych powiązań zastosowanie będą miały odpowiednie przepisy ustaw o podatkach dochodowych dotyczące cen transferowych),
- wskazanie, czy transakcja podlegała obowiązkowemu raportowaniu MDR, jaka była podstawa tego raportowania, ewentualnie wyjaśnienie, z jakich faktycznych lub prawnych powodów raportowanie nie zostało dokonane,
- wskazanie celów, których realizacji czynność ma służyć oraz ekonomicznego lub gospodarczego uzasadnienia czynności,

# Wolf Theiss

- określenie skutków podatkowych, w tym korzyści podatkowych, wynikających z czynności,
- wskazanie innych korzyści podatkowych, których osiągnięcie jest uzależnione chociażby pośrednio od dokonania transgranicznej reorganizacji
- wskazanie innych niż podejmowane czynności reorganizacyjne czynności planowanych, rozpoczętych lub dokonanych, od których choćby pośrednio jest uzależnione osiągnięcie korzyści podatkowej,
- zaświadczenie o niezaleganiu w podatkach wydane w trybie art. 306e §1 Ordynacji podatkowej, w którym urząd skarbowy wydający zaświadczenie umieści informację o tym, czy w stosunku do wnioskodawcy prowadzone jest postępowanie mające na celu ujawnienie jego zaległości podatkowych i określenie ich wysokości, czy w stosunku do wnioskodawcy prowadzone jest postępowanie egzekucyjne, również w zakresie innych niż podatkowe zobowiązań wnioskodawcy,
- złożone pod rygorem odpowiedzialności karnej oświadczenie członków zarządu wnioskodawcy o posiadanych przez biorącą udział w reorganizacji spółkę nieruchomościach na terytorium Rzeczypospolitej Polski.

Biorąc jeszcze pod uwagę, że spółka będzie składała do sądu rejestrowego również zaświadczenie z Zakładu Ubezpieczeń Społecznych o liczbie ubezpieczonych i o niezaleganiu w opłacaniu składek oraz decyzję o nadaniu numeru schematu podatkowego, zakres dokumentów i okoliczności, jakie będzie musiał zbadać Szef Krajowej Administracji Skarbowej, będzie bardzo szeroki. Szef Krajowej Administracji Skarbowej będzie miał miesiąc na wydanie opinii, jednak w szczególnie uzasadnionych przypadkach termin ten będzie mógł zostać przedłużony o 3 miesiące. Ze względu na szeroki zakres oceny, jaką ma wykonać Szef Krajowej Administracji Skarbowej, liczbę dokumentów, która ma być mu dostarczona oraz to, że zapewne w toku tego postępowania wnioskodawca otrzyma również szereg pytań i wezwań do udzielenia wyjaśnień, wydaje się, że przedłużanie postępowania o 3 miesiące będzie normą a nie opcją. Opinia będzie podlegała opłacie w wysokości 50% minimalnego wynagrodzenia za pracę.

Opinię lub odmowę jej wydania Szef Krajowej Administracji Skarbowej prześle do sądu rejestrowego, który na tej podstawie podejmie decyzję o wydaniu zaświadczenia o zgodności transgranicznej reorganizacji z prawem krajowym. Szef Krajowej Administracji Skarbowej będzie jednak miał prawo do wydania decyzji w sprawie odmowy wydania opinii podatkowej dotyczącej reorganizacji transgranicznej. Uczyni tak wtedy, jeśli uzna, że reorganizacja może mieć na celu unikanie opodatkowania lub nadużycie prawa. Powodem wydania odmowy w zakresie opinii może być również fakt istnienia niezaspokojonych lub niezabezpieczonych zaległości podatkowych lub niepodatkowych należności budżetowych. Decyzja Szefa Krajowej Administracji Skarbowej o odmowie wydania opinii w sprawie reorganizacji transgranicznej będzie mogła być zaskarżona do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego.

Uwzględniając zakres analizy, jaką ma dokonać Szef Krajowej Administracji Skarbowej, należy się spodziewać, że termin jednego miesiąca na wydanie opinii będzie przekraczany i to nawet pomimo tego, że Ministerstwo Finansów najprawdopodobniej udostępni wzór takiego wniosku. Praktyka pokaże, czy w toku prac przed wydaniem opinii Szef Krajowej Administracji Skarbowej będzie zasięgał opinii Ministra Finansów, Generalnego Inspektora Informacji Finansowej, Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej czy też właściwego dla wnioskodawcy naczelnika urzędu skarbowego, do czego będzie uprawniony. Wydaje się jednak, że pojawienie się tego nowego rodzaju opinii podatkowej będzie w praktyce oznaczało, że podatnicy mogą zrezygnować z odrębnego składania do Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej swoich indywidualnych wniosków o wydanie wiążących interpretacji prawa podatkowego.

*Aspekty podatkowe zmian dotyczących reorganizacji krajowych poruszamy w artykule, który został opublikowany 6 listopada 2023 r.*

## O Wolf Theiss

Założona w 1957 r., kancelaria Wolf Theiss jest jedną z wiodących firm prawniczych w Europie Środkowej, Wschodniej i Południowo-Wschodniej (CEE/SEE). Zbudowaliśmy naszą reputację dzięki bezkonkurencyjnej wiedzy lokalnej, wspieranej przez nasze silne umiejętności współpracy międzynarodowej. Z 390 prawnikami w 13 krajach, ponad 80% pracy kancelarii angażujemy w transgraniczne doradztwo międzynarodowym klientom.

W Albanii, Austrii, Bośni i Hercegowinie, Bułgarii, Chorwacji, Czechach, Węgrzech, Polsce, Rumunii, Serbii, Słowacji, Słowenii i Ukrainie Wolf Theiss reprezentuje lokalne i międzynarodowe przedsiębiorstwa przemysłowe, handlowe i usługowe, jak również banki i firmy ubezpieczeniowe. Łącząc prawo i biznes, Wolf Theiss opracowuje kompleksowe i konstruktywne rozwiązania w oparciu o prawne, podatkowe i biznesowe know-how.

**W celu uzyskania dodatkowych informacji, prosimy o kontakt:**



**Karolina Stawowska**

Partner

**E** [karolina.stawowska@wolftheiss.com](mailto:karolina.stawowska@wolftheiss.com)

**T** +48 512 266 167



**Sign up**

to receive our  
latest updates  
and insights