



WPL. 18.2020.DL

Warszawa, 10 stycznia 2020 r.

Pan
Tadeusz Kościński
Minister Finansów
ul. Świętokrzyska 12
00-916 Warszawa

Szanowny Panie Ministrze

działając na podstawie art. 9 ust. 1 pkt 10 oraz 11 ust. 1 w zw. z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. o Rzeczniku Małych i Średnich Przedsiębiorców¹, uprzejmie informuję o możliwości istnienia istotnej bariery w prowadzeniu działalności gospodarczej, polegającej na odmiennej interpretacji art. 43 ust. 10 pkt 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług² przez różne organy skarbowe.

Mianowicie przedsiębiorcy, zgłaszają do Biura Rzecznika MŚP, że część urzędów skarbowych stoi na stanowisku, iż oświadczenie, o którym mowa w przywołanym przepisie ustawy o VAT, złożone w akcie notarialnym sprzedaży nieruchomości, nie wystarczy do skutecznego zrezygnowania ze zwolnienia od opodatkowania dostawy budynków, budowli lub ich części i wymaga złożenia odrębnego oświadczenia przed dniem dostawy, a część uważa, że oświadczenie złożone w akcie notarialnym jest odpowiednie.

W tym kontekście warto przywołać wyrok NSA z dnia 14 marca 2018 r., sygn. akt I FSK/854/16, który zdaje się przesądzać, że oświadczenie w akcie notarialnym jest wystarczające: *Konfrontując powyższe normy i zasady prawa unijnego z przepisem krajowym (art. 43 ust. 10 i ust. 11 ustawy o podatku od towarów i usług) Naczelny Sąd Administracyjny w pełni podziela wnioski zawarte w skardze kasacyjnej, iż Sąd pierwszej instancji powinien*

¹ Dz.U. z 2018 r. poz. 648.

² T.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 2174, dalej: „ustawa o VAT”.



dostrzec, że wskazane przepisy prawa krajowego, w zakresie, w jakim nie pozwalają na wykazanie przez strony transakcji wyboru opodatkowania transakcji za pomocą innego niepodważalnego dowodu niż oświadczenia, o którym mowa w tych przepisach nie powinny znajdować zastosowania, jako sprzeczne z zasadą proporcjonalności.

Innymi słowy, nie jest proporcjonalny wymóg złożenia oświadczenia naczelnikowi urzędu skarbowego o wyborze opodatkowania przed dniem dokonania dostawy, w przypadku, gdy do dostawy dochodzi w dacie zawarcia aktu notarialnego i w tym akcie notarialnym strony złożyły zgodne oświadczenie o rezygnacji ze zwolnienia i wyborze opodatkowania transakcji. Ten akt notarialny z urzędu notariusz przekazuje naczelnikowi urzędu skarbowego.

W kontekście powyższego należy stwierdzić, w okolicznościach niniejszej sprawy, przyjęcie innej wykładni, a to takiej, iż dla uznania skuteczności rezygnacji ze zwolnienia koniecznym jest złożenie do organu podatkowego sformalizowanego oświadczenia o rezygnacji ze zwolnienia podatkowego przed dokonaniem transakcji naruszałby zasadę proporcjonalności.

Mając na uwadze powyższe, zwracam się z uprzejmą prośbą o ustosunkowanie się do przedmiotowej problematyki i potencjalnej bariery w prowadzeniu działalności gospodarczej.

2 pouzienia

Z Up. Rzecznika Małych i Średnich Przedsiębiorców

RADCA RZECZNIKA

Wydział Prawno-Legislacyjny

Marek Woch

Dr n. pr. Marek Woch