

Opinia prawna

Po zapoznaniu się z treścią pisma z dnia 10-05-2011 r. Referatu Orzecznictwa Podatkowego w sprawie zwrotu podatku od czynności cywilnoprawnych oraz z treścią załączonych do niego dokumentów stwierdzam, co następuje:

Wniosek z dnia 20-04-2011 r. _____ należy uznać za przedwczesny. Spółka uchwałą zarządu z dnia 0-12-2010 r. (akt notarialny _____) dokonała podwyższenia kapitału zakładowego. Notariusz jako płatnik podatku od czynności cywilnoprawnych pobrał w/w podatek zgodnie z treścią art. 1 ust. 1 pkt. 2 w zw. z art. 1 ust. 1 pkt. 1 lit. k oraz art. 1 ust. 3 pkt. 2 ustawy z dnia 9 września 2000 r. o podatku od czynności cywilnoprawnych (tekst jednolity Dz.U. z 2010 r. nr 101, poz. 649 ze zm.). Podatek od podwyższenia należny jest bowiem w chwili podjęcia uchwały w tej sprawie. Aby mogło dojść do podwyższenia kapitału musi dojść do wpisania podwyższenia do rejestru KRS, albowiem podwyższenie kapitału zakładowego następuje, w stosunku do osób trzecich, z chwilą jego wpisu do rejestru - art. 262 § 4 Kodeksu spółek handlowych. Rejestracja podwyższenia zatem ma charakter konstytutywny. Jednocześnie art. 256 § 3 Ksh stanowi, że do zarejestrowania zmiany umowy spółki (np. podwyższenie kapitału) stosuje się odpowiednio art. 169 Ksh, który określa termin zawity 6 miesięcy na dokonanie zgłoszenia o takiej zmianie. Zgodnie z art. 11 ust. 1 pkt. 4 ustawy podatek podlega zwrotowi, m.in. jeżeli podwyższenie kapitału spółki nie zostanie zarejestrowane lub zostanie zarejestrowane w wysokości niższej niż określona w uchwale - w części stanowiącej różnicę między podatkiem zapłaconym i podatkiem należnym od podwyższenia kapitału ujawnionego w rejestrze przedsiębiorców. Nieistotnym jest czy do niezarejestrowania doszło w wyniku niezgłoszenia podwyższenia do rejestracji przez zarząd spółki lub innego powodu. Jednakże w niniejszej sprawie nie można mówić o zwrocie podatku z tytułu wskazanego w art. 11 ust. 1 pkt. 4 ustawy, gdyż nie upłynął jeszcze 6 miesięczny termin w trakcie, którego zarząd spółki może dokonać jeszcze zgłoszenia o podwyższeniu kapitału do KRS.

Odnosnie analizowanego stanu faktycznego nie można również mówić o zaistnieniu podstaw do stwierdzenia nadpłaty w trybie art. 72 ustawy – Ordynacja podatkowa. Zgodnie z art. 72 § 1 pkt 2 Ordynacji podatkowej za nadpłatę uważa się kwotę podatku pobraną przez płatnika nienależnie lub w wysokości większej od należnej. Do sytuacji opisanych w w/w przepisie dochodzi wówczas, gdy została zapłacona kwota tytułem podatku nienależnego, albo należnego ale w niższej wysokości. Pierwszy przypadek ma miejsce wtedy, gdy obowiązek podatkowy w ogóle nie powstał, czynność nie podlega obowiązkowi podatkowemu albo, gdy czynność jest bezwzględnie nieważna. Analizowaną sprawę można rozpatrywać tylko w odniesieniu do tego przypadku i stwierdza się, że nie zaistniała żadna z takich przesłanek. Z chwilą podjęcia ważnej uchwały o podwyższeniu kapitału spółki powstał obowiązek podatkowy w zakresie podatku od czynności cywilnoprawnych,

albowiem taka czynność prawna została wymieniona w ustawie o pcc i nie została wyłączona z mocy prawa od podatku.

Rachca Prawny

mgr Marta Muszyńska-Pokorska

Nr 2344