

# Newsletter

LISTOPAD 2022



## W tym wydaniu:

### Podatki:

1. TAX Alert: WHT - nowe terminy dotyczące podatku u źródła
2. Objasnienia podatkowe w zakresie Grup VAT

### Prawo:

1. Nowelizacja KSH - Kogo nie możemy powołać na członka zarządu lub prokurenta do spółki?
2. Umowy zawarte przez spółkę z członkiem zarządu
3. Klauzule NON-SOLICITATION



## Tax alert: WHT- Nowe terminy dotyczące podatku u źródła

### Z końcem sierpnia 2022r. weszło w życie rozporządzenie w sprawie przedłużenia niektórych terminów wykonywania przez płatników obowiązków w zakresie zryczałtowanego podatku dochodowego.

Wspomniane rozporządzenie przedłuża termin ważności oświadczenia składanego przez członków zarządu płatników dotyczącego mechanizmu poboru podatku u źródła (WHT) do końca roku podatkowego.

W związku z tym, płatnicy będą uprawnieni do stosowania odpowiednio preferencyjnej stawki WHT lub zwolnienia z WHT na podstawie pierwotnie złożonego oświadczenia WH-OSC do końca swojego roku podatkowego [1], a nie do końca upływu drugiego miesiąca następującego po miesiącu, w którym złożono to oświadczenie, jak wynikało to do niedawna z przepisów.

Według przepisów obowiązujących w dniu 1 stycznia 2022 r., termin na złożenie oświadczenia pierwotnego upływał w terminie wpłaty podatku za miesiąc, w którym doszło do przekroczenia kwoty 2 mln zł.

Równocześnie wydłużono też powiązany i zależny termin na złożenie oświadczenia następczego. Tutaj termin przedłużono do ostatniego dnia miesiąca następującego po zakończeniu roku podatkowego płatnika (wcześniej obowiązywał termin do 7. dnia miesiąca następującego po upływie dwóch dodatkowych miesięcy).

Według wyjaśnień Ministerstwa Finansów, przedłużenie terminu ma złagodzić negatywne efekty dotychczasowych regulacji, zgodnie z którymi termin na złożenie oświadczenia pierwotnego upływa w terminie wpłaty podatku za miesiąc, w którym doszło do przekroczenia kwoty 2 mln zł.



Powyższe wynika z faktu, że od początku 2019 r. obowiązuje nowy mechanizm poboru podatku u źródła dotyczący płatności na rzecz podatnika, których wartość przekracza 2 mln zł w danym roku. Jeśli próg zostaje przekroczony, to płatnik ma obowiązek pobrać od nadwyżki podatek bez możliwości skorzystania z preferencji wynikających z umów o unikaniu podwójnego opodatkowania i przepisów szczególnych tj. mechanizm pay & refund.

Przepisy dopuszczają dwa wyjątki od obowiązku stosowania MPR:

- opinia o stosowaniu preferencji, oraz
- oświadczenie płatnika

Zmiany wprowadza rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 29 sierpnia 2022 r. w sprawie przedłużenia niektórych terminów wykonywania przez płatników obowiązków w zakresie zryczałtowanego podatku dochodowego (Dz. U. z 2022 r., poz. 1829).



Agata Wleklińska  
doradca podatkowy

[1] Dla płatników z rokiem podatkowym równym kalendarzowemu będzie to 31 grudnia 2022 r

## Objaśnienia podatkowe w zakresie Grup VAT

**Ministerstwo Finansów w dniu 11 października 2022 roku opublikowało wyczekiwane objaśnienia podatkowe w zakresie Grup VAT. Objasnienia dotyczą regulacji odnoszących się do tworzenia i funkcjonowania nowego rodzaju podatnika jakim jest Grupa VAT.**

Objaśnienia podatkowe odnoszą się do przepisów, które wchodzi w życie z dniem 1 stycznia 2023 roku i koncentrują się zarówno na warunkach utworzenia Grupy VAT, zasadach rozliczeń w trakcie funkcjonowania grupy, jak i zagadnieniach związanych z zakończeniem działalności przez Grupę VAT.

Warto wspomnieć, że pierwotnie regulacje o Grupach VAT miały obowiązywać od 1 lipca 2022 roku, ale ostatecznie termin ten został przesunięty o pół roku.

Celem objaśnień jest przedstawienie praktycznego rozumienia przepisów ustawy o VAT w zakresie, w jakim umożliwiają wspólne rozliczenie w VAT przez kilka podmiotów w ramach grupy.

### W jaki sposób mogą rozliczać się Grupy VAT?

Grupy VAT mogą rozliczać się tak, jakby były jednym podatnikiem – oznacza to, że mogą składać jeden JPK\_VAT, obejmujący wszystkie transakcje zakupowe oraz sprzedażowe jej członków, i wpłacać podatek za wszystkie podmioty tworzące grupę.

Przypominamy, że główną cechą nowych regulacji jest wyłączenie z opodatkowania VAT transakcji między członkami grupy. Jak wskazano w objaśnieniach, członkiem grupy może zostać każdy Podatnik, a utworzyć ją mogą:

- Podatnicy w zakresie, w jakim posiadają siedzibę w Polsce, oraz
- Podatnicy nieposiadający tu siedziby w zakresie, w jakim prowadzą działalność na terytorium naszego kraju za pośrednictwem tutejszego oddziału.

### Jakie podmioty nie mogą należeć do Grupy VAT?

Do Grupy VAT nie może należeć oddział zagraniczny podmiotu krajowego. Może natomiast oddział w Polsce podmiotu zagranicznego.

Prowadzi to – w konsekwencji – do sytuacji, w której opodatkowane będą czynności zawarte pomiędzy oddziałem zagranicznego przedsiębiorcy, a jego centralą poza granicami RP.

### Czy utworzenie Grupy Vat stanowi schemat podatkowy? Znamy już odpowiedź na to pytanie?

Owszem. Co istotne, objaśnienia wyjaśniają tą sporną kwestię. Ministerstwo Finansów wyjaśniło w treści objaśnień, że zarówno utworzenie Grupy VAT, jak i wszelkie czynności zmierzające do jej utworzenia, nie prowadzą do uzyskania głównej lub jednej z głównych korzyści podatkowej, którą podmiot lub podmioty spodziewają się osiągnąć w związku z utworzeniem Grupy VAT.

Czynności te nie spełniają warunków ogólnej cechy rozpoznawczej, a także szczególnej cechy rozpoznawczej lub innej szczególnej cechy rozpoznawczej. Nie będą więc stanowiły schematu podlegającego opodatkowaniu.

Prowadzi to do konkluzji, że opisane wyżej czynności nie będą stanowiły schematu podatkowego podlegającego opodatkowaniu. Jak wskazano w objaśnieniach, wyjątkiem jest sytuacja, w której korzystającym ze schematu podatkowego jest jeden z członków grupy – w tym przypadku mają zastosowanie przepisy o raportowaniu schematów podatkowych.

Objaśnienia objęły swoim zakresem również garść wyjaśnień dotyczących kas fiskalnych. Jak wskazało MF, grupa VAT może korzystać, na zasadach ogólnych, zarówno z podmiotowego, jak i przedmiotowego zwolnienia z kas fiskalnych.



*Piotr Gielo  
konsultant podatkowy*

## NOWELIZACJA KSH : Kogo nie możemy powołać na członka zarządu lub prokurenta do spółki?

### Kogo nie możemy powołać na członka zarządu lub prokurenta do spółki?

Nowelizacja kodeksu spółek handlowych, która weszła w życie 13 października 2022 roku, zmieniła kryteria, które obowiązują przy wyborze m.in. członków zarządu lub prokurentów.

Dokonując wyboru osoby do pełnienia funkcji członka zarządu lub prokurenta w spółce, zazwyczaj brane pod uwagę są takie kwestie jak: umiejętności, wiedza, wykształcenie, doświadczenie, a także wiarygodność i uczciwość. W zakresie tych ostatnich przesłanek przepisy kodeksu spółek handlowych kształtują absolutne minimum, które każdy kandydat musi spełnić, aby móc być wybrany do pełnienia funkcji w spółce.

Zgodnie z art. 18 kodeksu spółek handlowych członek zarządu lub prokurent nie mogą być prawomocnie skazani za popełnienie konkretnie wskazanych w tym przepisie przestępstw. Przy czym należy pamiętać, że zakaz ten przestaje obowiązywać z upływem piątego roku od dnia uprawomocnienia się wyroku skazującego lub też wcześniej, jeżeli doszło do zatarcia skazania.

Poprzednie przepisy odsyłały do przestępstw przeciwko ochronie informacji, przestępstw przeciwko wiarygodności dokumentów, przestępstw przeciwko mieniu, przestępstw przeciwko obrotowi gospodarczemu i interesom majątkowym w obrocie cywilnoprawnym oraz przestępstw przeciwko obrotowi pieniędzmi i papierami wartościowymi. Obecnie, oprócz odesłania do przepisów kodeksu karnego i dodaniu dodatkowych przepisów z kodeksu karnego, katalog ten został rozszerzony o przepisy znajdujące się w samym kodeksie spółek handlowych, a konkretnie o następujące przepisy: art. 587-5872, art. 590 i art. 591 kodeksu spółek handlowych.

Nowe przepisy wprowadzone do kodeksu spółek handlowych wprowadzają sankcje za:

- nieprzestrzeganie obowiązków informacyjnych, takich jak: przekazywanie informacji, dokumentów, sprawozdań lub wyjaśnień w terminie lub przekazywanie ich niezgodnie ze stanem faktycznym lub też zatajając dane, które wpływają w istotny sposób na treść informacji, dokumentów, sprawozdań lub wyjaśnień. Przepis przewiduje za te naruszenie grzywnę pomiędzy 20 000 a 50 000 złotych albo karę ograniczenia wolności, chyba że sprawca działał nieumyślnie, wówczas grzywna jest w przedziale 6000 a 20 000 złotych.
- doprowadzenie do tego, że zarząd nie zapewnia doradcy rady nadzorczej dostępu do dokumentów, nie udziela mu żądanych informacji, przekazuje je niezgodnie ze stanem faktycznym, lub zataja dane wpływające w istotny sposób na treść tych informacji lub dokumentów. Przepis przewiduje za te naruszenie grzywnę pomiędzy 20 000 a 50 000 złotych albo karę ograniczenia wolności, chyba że sprawca działał nieumyślnie, wówczas grzywna jest w przedziale 6000 a 20 000 złotych.

Wprowadzone przepisy mają na celu to, aby osoby powołane do pełnienia funkcji w spółkach, m.in. członkowie zarządu i prokurenci, jeszcze większą wagę przywiązywały do wykonywanych przez siebie obowiązków, gdyż sankcja za ich naruszenie, oprócz konsekwencji majątkowych oraz ograniczenia wolności, nakłada na nich również czasowy zakaz obejmowania takich funkcji.



Agnieszka Słowikowska  
aplikant radcowski

## Umowy zawarte przez spółkę z członkiem zarządu

**W ciągu życia spółki z ograniczoną odpowiedzialnością może dojść do sytuacji kiedy, piastująca w niej osoba pełniąca funkcję członka zarządu będzie chciała zawrzeć umowę ze spółką.**

Tego typu konflikt interesów, występuje najczęściej w przypadku zawierania umowy o pracę z członkiem zarządu. Przepisy Kodeksu Spółek Handlowych zabraniają wprost działania „po obu stronach” umowy przez danego członka zarządu. W takim przypadku spółkę reprezentuje rada nadzorcza lub pełnomocnik powołany uchwałą zgromadzenia wspólników.

Przepisy nie wskazują wprost sposobu reprezentowania rady nadzorczej przy podpisywaniu umowy z członkiem zarządu. Wskazuje się, że organ ten powinien działać kolegalnie, chyba że co innego wynika z umowy spółki lub regulaminu rady.

Ustanowienie rady nadzorczej w spółce z ograniczoną odpowiedzialnością nie jest obligatoryjne (chyba, że jest to duża spółka posiadająca kapitał zakładowy przewyższający kwotę 500 000 złotych oraz mająca ponad 25 wspólników), więc w takim przypadku zgromadzenie wspólników zmuszone jest podjąć stosowną uchwałę powołującą pełnomocnika do tej czynności. Uchwała taka powinna być podjęta w pisemnym głosowaniu i nie może być zastąpiona trybem obiegowym lub podjęta bez odbycia zgromadzenia wspólników.



Sytuacja staje się bardziej skomplikowana w przypadku, gdy wspólnik jest zarazem jedynym członkiem zarządu. W takim przypadku, czynność prawna między tym wspólnikiem a reprezentowaną przez niego spółką wymaga formy aktu notarialnego, a o dokonaniu takiej czynności prawnej notariusz zawiadamia właściwy sąd rejestrowy za pośrednictwem systemu teleinformatycznego.

Analogiczne ograniczenie odnosi się również do spółek akcyjnych, które również mają obowiązek działać przez radę nadzorczą lub pełnomocnika powołanego uchwałą walnego zgromadzenia.



*Michał Sobolewski  
aplikant radcowski*

## Klauzule NON-SOLICITATION

W branżach z ograniczonym dostępem do pracowników o wymaganych kompetencjach niezwykle istotne jest prawidłowe uregulowanie relacji z kontrahentami w zakresie przejmowania kluczowych pracowników. We współczesnych realiach rynkowych podbieranie specjalistów (employee poaching) przez kontrahentów staje się bowiem coraz powszechniejsze.

W relacji z pracownikami lub wykonawcami możliwe jest zawarcie odrębnej umowy o zakazie konkurencji, która obejmuje ograniczenia w zakresie podejmowania dodatkowego zatrudnienia w trakcie oraz po zakończeniu współpracy – dopuszczalność takich zastrzeżeń nie budzi większych wątpliwości. Jednocześnie w praktyce kontraktowej często spotykane są klauzule non-solicitation, które przewidują kary umowne w przypadku zatrudnienia pracowników w okresie obowiązywania umowy oraz po jej zakończeniu. W tym miejscu pojawia się pytania o dopuszczalność takich postanowień oraz możliwość realizacji sankcji w przypadku ich naruszenia.

W tej kwestii nie ma natomiast jednolitego stanowiska.

Z jednej strony wskazuje się, że takiego typu postanowienia umowne są niezgodne z prawem oraz zasadami współżycia społecznego, w związku z czym ich umieszczanie we wzorach umów jest niedozwolone, a w sytuacji zawarcia umowy zawierającej takie postanowienia, są one nieważne. Jako argument za poparciem tej tezy wskazuje się, że klauzule non-solicitation są sprzeczne z zasadą swobody umów, gdyż sformułowanie w umowie pomiędzy kontrahentami takiego zakazu wpływa na sytuację pracowników „ograniczając ich prawo do swobody wyboru pracodawcy”, co w konsekwencji narusza zasadę wolności pracy, stanowiącą również zasadę konstytucyjną. Zwraca się nadto uwagę, że postanowienia takie naruszają również swobodę pracodawcy w zakresie doboru pracowników, w efekcie czego naruszają zasadę wolności pracy po stronie pracodawczej stosunku pracy, jak również zasadę wolności prowadzenia działalności gospodarczej, mającą swe źródło w Konstytucji RP.

Z drugiej strony zobowiązania do niezatrudniania są uznawane za zgodne z prawem ograniczenie w sferze zatrudnienia i nie naruszają norm ustawowych i konstytucyjnych, w szczególności jeżeli celem takich postanowień jest ochrona tajemnicy przedsiębiorstwa. Nie ma bowiem żadnych przeszkód prawnych, aby kontrahenci w określonych sytuacjach sami umownie regulowali kwestię ochrony informacji poufnych, zaciągali w tym przedmiocie wzajemne zobowiązania i sankcjonowali ich naruszenie np. obowiązkiem zapłaty kary umownej.

Co prawda zobowiązanie się do niezatrudniania przez określony czas pracowników drugiej strony niewątpliwie ogranicza swobodę działania podmiotu zobowiązanego, jednakże nie można w tym jednak upatrywać naruszenia reguł wolności gospodarczej, skoro sama strona korzystająca z autonomii woli, zobowiązuje się do niepodjęcia określonych działań, przy czym zobowiązanie, praktycznie, jedynie w minimalnym zakresie wpływa na możliwość swobodnego prowadzenia przez nią działalności gospodarczej.

Z powyższego wynika, że stosowanie klauzul non-solicitation w umowach podlegających prawu polskiemu wywołuje wątpliwości. Istotne wydaje się odpowiednie opisanie celu, któremu służyć ma ograniczenie zatrudnienia pracowników kontrahenta. Jeżeli celem tym jest ochrona tajemnicy przedsiębiorstwa/informacji poufnych istnieją duże szanse na egzekwowanie sankcji w przypadku naruszenia ustanowionego zakazu.

W innych przypadkach pojawi się ryzyko stwierdzenia nieskuteczności takich klauzul.



Michał Mieszkowski  
radca prawny

# → Law and taxes in Poland



## ECOVIS LEGAL POLAND

### Multan, Pruś i Wspólnicy Kancelaria Prawna i Podatkowa sp.j.



ul. Belwederska 9a/5  
00-761 Warszawa  
+ 48 22 400 45 85

email: [warsaw-law@ecovis.pl](mailto:warsaw-law@ecovis.pl)



[www.facebook.com/EcovisLegalPoland](https://www.facebook.com/EcovisLegalPoland)



[www.linkedin.com/company/ecovis-legal-poland/](https://www.linkedin.com/company/ecovis-legal-poland/)



[www.ecovislegal.pl](http://www.ecovislegal.pl)

## Czym jest Ecovis?

- *ECOVIS International zajmuje 20 miejsce wśród wiodących sieci na świecie*
- *Biura w 80 krajach na całym świecie*
- *Ponad 9,300 pracowników*



*ECOVIS International to prawnicy, doradcy podatkowi, księgowi i audytorzy działający w:*

*Algierii, Arabii Saudyjskiej, Argentynie, Australii, Austrii, Belgii, Bośni i Hercegowinie, Brazylii, Bułgarii, Chile, Chinach, Kolumbii, Chorwacji, na Cyprze, Czechach, Danii, Ekwadorze, Egipcie, Estonii, na Filipinach, Finlandii, Francji, Gruzji, Grecji, Gwatemali, Hiszpanii, Holandii, Hong Kongu, Indiach, Indonezji, Irlandii, Izraelu, Japonii, Kambodży, Kanadzie, Katarze, Kolumbii, Korei Południowej, Kostaryce, Libanie, na Litwie, Lichtensteinie, Luksemburgu, na Łotwie, Macedonii Północnej, na Malcie, Maleszji, Maroku, Meksyku, Myanmarze, Niemczech, Nepalu, Norwegii, Nowej Zelandii, Pakistanie, Paragwaju, Peru, Polsce, Portugalii, Republice Południowej Afryki, Rumunii, Serbii, Singapurze, na Słowacji, Słowenii, Szwecji, Szwajcarii, na Tajwanie, Tajlandii, Tunezji, Turcji, na Ukrainie, Urugwaju, USA (stowarzyszeni wspólnicy), na Węgrzech, Wielkiej Brytanii, Wietnamie, Włoszech i Zjednoczonych Emiratach Arabskich.*