

# **Sprzedaż udziałów objętych w wyniku przekształcenia – co stanowi koszt uzyskania przychodu?**

## **Preferencje podatkowe dla spółek holdingowych**


Adw. Michał Brągiel

2 grudnia 2021 r.



**Koszty uzyskania przychodów przy zbyciu  
udziałów objętych w wyniku przekształcenia  
spółki osobowej w spółkę kapitałową**

## Ramy prawne

- Do przychodów nie zalicza się wydatków na nabycie lub objęcie udziałów. Wydatki te są jednak kosztem w przypadku odpłatnego zbycia tych udziałów (art. 23 ust. 1 pkt 38 Ustawy o PIT).
  - Brak przepisu określającego koszt uzyskania przychodu przy zbyciu udziałów objętych w wyniku przekształcenia **spółki osobowej w spółkę kapitałową**.
-  Co jest wydatkiem na nabycie udziałów w spółce kapitałowej skoro zostały one objęte w wyniku **przekształcenia** a nie wniesienia wkładu?

## Wydatki historyczne...

- W wyniku przekształcenia dochodzi do wstąpienia przez spółkę przekształconą we wszelkie przewidziane w przepisach prawa podatkowego prawa i obowiązki spółki przekształcanej (art. 93a par. 1 pkt 2 Ordynacji Podatkowej).
- Nie można uznać, że zbyte udziały w spółce przekształconej zostały objęte w zamian za wkład niepieniężny i stosownie do tego ustalić koszty uzyskania przychodów – przekształcenie nie wiąże się z wniesieniem wkładu niepieniężnego (nie stosuje się art. 22 ust. 1f Ustawy o PIT).
- W konsekwencji organy podatkowe uznawały, że w takich przypadkach kosztem uzyskania przychodów powinny być **historyczne wydatki poniesione na nabycie ogółu praw i obowiązków w spółce niebędącej osobą prawną.**
  - *pojęcie "wydatku na objęcie udziałów (akcji)" należy odnieść do wydatków Zainteresowanego na uzyskanie ogółu praw i obowiązków współnika spółki jawnej. Fakt posiadania udziałów Spółki z o.o. będzie bowiem wynikiem poniesienia tych wydatków i późniejszego przekształcenia formy prawnej uprawnień Zainteresowanego wynikających z poniesienia tych wydatków (wkładów pieniężnych do spółki jawnej).* (Interpretacja Dyrektora Krajowej Informacji Skarbowej z 9 czerwca 2021 r. 0115-KDIT1.4011.265.2021.1.MT

## ...czy inne wydatki?

- Wydatki na nabycie lub objęcie udziałów, o których mowa w art. 23 ust. 1 pkt 38 Ustawy o PIT należy odnieść do daty, w której udziały zostały nabyte, a więc do daty przekształcenia a nie poniesienia wydatków na wkład do spółki osobowej.
- W konsekwencji, kosztem uzyskania przychodu powinna być wartość majątku spółki osobowej wycenionego na potrzeby przekształcenia.
- Udziały w spółce kapitałowej są obejmowane „w zamian” za majątek spółki osobowej.

## Stanowisko NSA



- *Zupełnie niezrozumiałym dla Sądu jest, dlaczego według organu sukcesja ma tak daleko idące znaczenie, że jej konsekwencją ma być uznanie za koszt uzyskania przychodu przy zbyciu akcji, wydatków poniesionych na wkłady w spółce jawnej (...) Koszty te wyznacza **wartość środków poniesionych dla uzyskania majątku spółki jawnej, który w dacie ustania bytu prawnego tej spółki, a więc w dacie powstania spółki z o.o., równy był początkowej wartości majątku spółki z o.o.** (II FSK 720/18)*
- *Kosztem uzyskania przychodu powinna być **wartość bilansowa spółki osobowej z dnia ustania jej bytu prawnego** będąca jednocześnie wartością bilansową spółki kapitałowej z dnia rozpoczęcia jej bytu prawnego. (II FSK 1677/18)*

## Polski Ład

Kosztem uzyskania przychodu z odpłatnego zbycia udziałów będą:

- ✓ wydatki na nabycie lub objęcie prawa do udziału w spółce przekształcanej powiększone o
- ✓ „zatrzymane zyski” przypadające na danego wspólnika pomniejszone o
- ✓ wypłaty dokonane wspólnikowi z tytułu udziału w tej spółce.

*W przypadku odpłatnego zbycia udziałów w spółce powstałej z przekształcenia spółki niebędącej osobą prawną, kosztem uzyskania przychodu, o którym mowa w art. 23 ust. 1 pkt 38 Ustawy o PIT są wydatki na nabycie lub objęcie prawa do udziału w spółce przekształcanej powiększone o uzyskaną przez podatnika nadwyżkę przychodów nad kosztami ich uzyskania z tytułu udziału w spółce przekształcanej oraz pomniejszone o wypłaty dokonane z tytułu udziału w tej spółce. (art. 22c ust. 1t ustawy o PIT)*

# Preferencje podatkowe dla spółek holdingowych



## Spółki holdingowe

- Potrzeba stworzenia podatkowego „reżimu holdingowego” wskazywana w kontekście zjawiska unikania opodatkowania z wykorzystaniem międzynarodowych holdingów.
- Ryzyko podatkowe związane z funkcjonowaniem holdingów międzynarodowych z uwagi na konieczność stosowania wewnątrz krajowych regulacji każdego z państw.
- Brak pewności odnośnie tego, czy wykorzystanie dostępnych preferencji podatkowych dla budowy struktur holdingowych stanowi unikanie opodatkowania.

## Regulacje w innych państwach

- **Teoria jedności** – traktowanie holdingu jako jednego podmiotu gospodarczego i opodatkowanie tylko łącznego wyniku finansowego (Holandia, Hiszpania, Portugalia, Francja, Wielka Brytania i Irlandia).
- **Teoria rozdziału** – opodatkowanie spółek wchodzących w skład holdingu jak niezależnych podatników a transakcje pomiędzy nimi nie są podatkowo neutralne (Belgia, Grecja, Włochy).
- **Teoria mieszana** – połączenie teorii jedności oraz teorii rozdziału (Niemcy, Dania, Luksemburg).

## Polski Ład

- **Spółka holdingowa** – spółka z o.o. lub akcyjna posiadająca przez okres co najmniej 1 roku co najmniej 10% udziałów w spółce zależnej, prowadząca rzeczywistą działalność gospodarczą, nie wchodząca w skład podatkowej grupy kapitałowej, nie korzystająca ze zwolnień strefowych oraz ze zwolnienia na podstawie art. 22 ust. 4 Ustawy o CIT. Udziałów tej spółki nie może posiadać udziałowiec mający siedzibę w rajku podatkowym lub w Państwie, z którym Polska nie ratyfikowała umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania.
- **Krajowa spółka zależna** – spółka z o.o. lub akcyjna, w której co najmniej 10% udziałów przez okres co najmniej roku posiada spółka holdingowa, nie posiada więcej niż 5% udziałów w kapitale innej spółki, nie posiada tytułów uczestnictwa w funduszu inwestycyjnym, ogółu praw i obowiązków w spółce niebędącej osobą prawną.
- **Zagraniczna spółka zależna** - ma osobowość prawną, podlega w innym państwie opodatkowaniu od całości dochodów bez względu na miejsce ich osiągnięcia, nie ma siedziby w rajku podatkowym lub w Państwie, z którym Polska nie ratyfikowała umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania.

# Istota preferencji dla spółek holdingowych

## Dwa filary reżimu holdingowego:

- Zwolnienie z podatku dochodowego przychodów z dywidend uzyskanych od krajowej spółki zależnej lub zagranicznej spółki zależnej w części odpowiadającej 95% kwoty tych dywidend.
- Zwolnienie dochodów osiągniętych przez spółkę holdingową z tytułu odpłatnego zbycia udziałów krajowej spółki zależnej lub zagranicznej spółki zależnej na rzecz podmiotu niepowiązanego pod warunkiem złożenia oświadczenia o zamiarze skorzystania ze zwolnienia.

## Zwolnienie dywidend - wyłączenia

- Dywidendy wypłacane przez zagraniczną jednostkę kontrolowaną (której co najmniej 33% przychodów stanowią przychody pasywne oraz faktycznie zapłacony przez nią podatek jest niższy niż różnica między podatkiem CIT, który byłby od niej należny gdyby jednostka ta była podatnikiem CIT) **chyba, że spółka ta prowadzi w państwie siedziby istotną działalność gospodarczą.**
- W części w jakiej dywidenda w jakiegokolwiek formie podlega zaliczeniu do kosztów uzyskania przychodów, odliczeniu od dochodu, podstawy opodatkowania lub od podatku przez zagraniczną spółkę zależną.
- Spółka holdingowa nie może korzystać ze zwolnienia dywidend na podstawie Dyrektywy Parent Subsidiary.

## Zwolnienie przychodów ze zbycia udziałów - wyłączenia

- Zbycie udziałów krajowej spółki zależnej lub zagranicznej spółki zależnej, jeżeli co najmniej 50% wartości aktywów tych spółek, bezpośrednio lub pośrednio, stanowią nieruchomości położone na terytorium RP lub prawa do takich nieruchomości.
- Złożenie oświadczenia o zamiarze skorzystania ze zwolnienia na co najmniej 5 dni przed dniem zbycia. Oświadczenie takie zawiera:
  - ✓ imiona i nazwiska lub nazwy, adresy oraz numery identyfikacji podatkowej stron umowy,
  - ✓ nazwę, adres oraz numer identyfikacji podatkowej spółki zależnej, której udziały będą zbywane,
  - ✓ wskazanie udziału w kapitale spółki zależnej, który będzie przedmiotem odpłatnego zbycia,
  - ✓ planowaną datę zawarcia umowy.

**Dziękuję za uwagę.**

ul. Sienna 39  
00-121 Warszawa

tel. +48 (22) 318 69 01  
fax +48 (22) 318 69 31  
e-mail: [mail@gessel.pl](mailto:mail@gessel.pl)  
[www.gessel.pl](http://www.gessel.pl)

