

## **OGÓLNY ZARYS USTALANIA ZYSKU ZAKŁADÓW POLSKICH PRZEDSIĘBIORSTW W NIEMCZECH**

Prof. Dr. Heinz Moll  
Doradca podatkowy / Radca prawny

Seminarium UNI-BUD w Warszawie 26 listopada 2010

## 1. Zasady umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania Polska– Niemcy

- (1) Zgodnie z art. 7 (2) nowej umowy w sprawie unikania podwójnego opodatkowania (DBA) z zastrzeżeniem ustępu (3) zakładowi przypisuje się "takie zyski, które mógłby on osiągnąć, gdyby
- wykonywał taką samą lub podobną czynność w takich samych lub podobnych warunkach
  - jako samodzielne przedsiębiorstwo i
  - był całkowicie niezależny w stosunkach z przedsiębiorstwem, którego jest zakładem."

(Dealing at arm's length-Prinzip; zasada długości ramienia)

- (2) Z zasady tej wynika, że **całkowity** wynik (całkowity zysk lub strata), który polskie przedsiębiorstwo wypracuje poprzez wykonanie umowy- zlecenia od klienta przez jego zakład (tzw. "**wynik z umowy-zlecenia** ") **nie** zostaje **w pełni** temu zakładowi przypisany i opodatkowany w Niemczech.

**Co więcej wynik z umowy –zlecenia** jest do podzielenia **między jednostkę macierzystą i zakład** odpowiednio do **funkcji** lub **wkładu pracy**, które to jednostka macierzysta ze swojej strony i zakład ze swojej strony wniosły do wypracowania wyniku z umowy- zlecenia. Jedynie ta **część** wyniku z umowy- zlecenia, która jest do przypisania zakładowi stanowi „zysk zakładu“, który w myśl art. 7 ust. 2 DBA jest do opodatkowania w Niemczech i tym samym podlega wyższemu niemieckiemu opodatkowaniu.

## 2. **Praktyczny sposób postępowania przy obliczaniu zysków zakładów**

- (1) Praktycznie w większości przypadków najpierw ustalany jest całkowity zysk przedsiębiorstwa wynikający z odpowiedniej umowy- zlecenia, to znaczy ustalany jest **wynik z umowy- zlecenia**.

W tym miejscu zostają wpierw ujmowane **przychody ze sprzedaży** z umowy- zlecenia oraz **bezpośrednie koszty** zakładu.

# BM Partner

W dalszej kolejności zakład zostaje obciążony **stosownymi proporcjonalnymi kosztami pośrednimi**, np. stosownymi proporcjonalnymi kosztami

- administracji ogólnej
- dystrybucji
- kalkulacji oferty oraz kalkulacji końcowej
- księgowości finansowej
- księgowości zarobkowej
- odsetkami od kapitału obcego powstałymi w jednostce macierzystej

(2) W ten sposób wyliczony **wynik z umowy-zlecenia** zostaje podzielony – zgodnie z wkładem każdego z nich jednostki macierzystej i zakładu w wykonaniu tego zlecenia – na jednostkę macierzystą i zakład (por. Zasady Administracji Zakładów 2.3.1 i 4.3.6).

# BM Partner

W tej sprawie **Zasady administracji zakładami Niemieckiej Administracji Finansowej** (część. 4.3.6) mówią: **"Zysk lub strata (wynik z umowy -zlecenia) z budowy i montażu należy tak podzielić pomiędzy jednostkę macierzystą i zakład , żeby zakład otrzymał to, co otrzymałby samodzielny podmiot trzeci za wykonanie budowy lub montażu w tych samych lub podobnych warunkach. Fikcja, że w przypadku jednostki macierzystej chodzi o głównego wykonawcę, a przy zakładzie- o podwykonawcę, stanowi użyteczny punkt wyjścia do zasady dealing at arm´s length."**

# BM Partner

- (3) Zgodnie z doświadczeniem jednostka macierzysta w Polsce pełni najczęściej następujące znaczące funkcje:
- udostępnienie właściwego personelu do zadań specjalnych włącznie ze szkoleniem dla działalności w Niemczech
  - ponoszenie ryzyka ze strony pracodawcy związanego z zatrudnieniem personelu w Niemczech
  - planowanie zatrudnienia
  - kierowanie zleceniami i ich kontrola
  - kalkulacja wstępna i końcowa
  - gromadzenie, kontrola i przygotowanie dokumentów dla księgowości zakładu, postępowanie upominawcze, dokonywanie płatności
  - zapewnienie środków finansowych dla sfinansowania procesów wykonawczych
  - ponoszenie pełnego ryzyka ze strony przedsiębiorcy związanej z działalnością zakładu włącznie z przejściem nieograniczonej odpowiedzialności za zobowiązania zaciągnięte przez zakład

Znaczy to, że najczęściej **wkład funkcjonalny** zakładu polega na wypełnieniu „funkcji produkcyjnej“ przez polskich pracowników oddelegowanych przez jednostkę macierzystą.

W następstwie tego **jednostce macierzystej** w większości przypadków należy się **istotna część wyniku z umowy - zlecenia**.

### 3. "Zależność funkcji" stosownego zysku zakładu i jej konsekwencje dla kształtowania formy opodatkowania

Zależność zysku zakładu od zakresu funkcji zakładu ma także znaczenie dla **formy opodatkowania**. Jeśli np. z powodu wysokiego opodatkowania w Niemczech zamierza się zminimalizować odpowiedni zysk niemieckiego zakładu, należy przypisać zakładowi w Niemczech jak najmniej funkcji, tak aby było można udowodnić, że istotne funkcje zostają pełnione w Polsce.

## Zwolnienie od odpowiedzialności

Informacje w niniejszych materiałach roboczych mają charakter ogólny i nie stanowią doradztwa gospodarczego, podatkowego ani prawnego. Nie mogą i nie powinny one w szczególności zastępować specjalistycznego indywidualnego doradztwa. W celu uzyskania dalej idących informacji skorzystać należy z indywidualnych konsultacji.

Zebranie i zestawienie informacji przeprowadzono z należytą starannością. Nie możemy jednak przejąć żadnej odpowiedzialności - obojętnie z jakiej przyczyn prawnej - za prawidłowość, aktualności i kompletność.

Treść niniejszych materiałów roboczych podlega niemieckiemu prawu autorskiemu. Powielanie, opracowywanie, przetwarzanie i każdy rodzaj wykorzystania poza granicami prawa autorskiego wymaga pisemnej zgody firmy BM Partner GmbH. Pobranie danych i kopie tej strony dozwolone są tylko do osobistego, niekomercyjnego użytku.