
MEMORANDUM INFORMACYJNE

ZMIANA USTAWY O PODATKU DOCHODOWYM OD OSÓB PRAWNYCH W ZAKRESIE OPODATKOWANIA ZAMKNIĘTYCH FUNDUSZY INWESTYCYJNYCH – WYBRANE ASPEKTY

Dokument przeznaczony wyłącznie dla Eques Investment TFI S.A. z siedzibą w Gdańsku
i zarządzanych przez nie funduszy inwestycyjnych zamkniętych oraz ich Inwestorów i Spółek Portfelowych

KRZYŻAGÓRSKA ŁOBODA I PARTNERZY Adwokaci i Radcowie Prawni s.c.

Aleja Generała Józefa Hallera 13, 80-401 Gdańsk

Stan prawny na dzień 1 grudnia 2016 roku

SPIS TREŚCI

DEFINICJE	3
PRZEDMIOT I CEL MEMORANDUM ORAZ ZASTRZEŻENIA PRAWNE	4
CZĘŚĆ I. AKTUALNY STAN PRAWNY	5
CZĘŚĆ II. USTAWA NOWELIZUJĄCA	5
ZAŁĄCZNIK - WYCIĄG Z PRZEPISÓW	8

DEFINICJE

- FIZ** - fundusz inwestycyjny zamknięty w rozumieniu Ustawy FI
- Memorandum** - niniejsze opracowanie
- Opiniujący** - autor Memorandum: adw. Beata Krzyżagórska-Żurek
- Ustawa FI** - ustawa z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 1896)
- Ustawa Nowelizująca** - ustawa z dnia 29 listopada 2016 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych oraz ustawy o zmianie ustawy - Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2016 r., poz. 1926)
- Ustawa o CIT** - ustawa z dnia 15 lutego 1992 r. o podatku dochodowym od osób prawnych (t.j. Dz.U. z 2014r., poz. 851 ze zm.)
- Zleceniodawca** - zamawiający Memorandum: Eques Investment TFI S.A. z siedzibą w Gdańsku.

PRZEDMIOT I CEL MEMORANDUM ORAZ ZASTRZEŻENIA PRAWNE

Przedmiotem Memorandum są wybrane aspekty prawne i podatkowe dotyczące zmiany Ustawy o CIT a także wybrane istotne konsekwencje prawne ulokowania aktywów FIZ w określone inwestycje.

Memorandum z założenia stanowić ma praktyczny poradnik, przydatny w toku działalności Zleceniodawcy. Memorandum zostało sporządzone na zamówienie Zleceniodawcy i jest przeznaczone wyłącznie dla Zleceniodawcy, a także zarządzanych przez niego FIZ oraz ich Inwestorów i Spółek Portfelowych.

Memorandum stanowi informację prawną aktualną na dzień jego sporządzenia i może wymagać aktualizacji w przypadku zmian legislacyjnych dotyczących aktów prawnych w nim wymienionych.

Na podstawie osobnego zamówienia Zleceniodawcy Memorandum może zostać zaktualizowane na określoną datę lub uzupełnione o wskazane zagadnienia.

Opiniujący nie ponoszą żadnej odpowiedzialności za wykorzystanie Memorandum niezgodnie z jego celem lub przez podmioty, dla których Memorandum nie było przeznaczone.

CZĘŚĆ I. AKTUALNY STAN PRAWNY

Przepis art. 6 ust. 1 pkt 10 Ustawy o CIT zwalnia z podatku dochodowego fundusze inwestycyjne utworzone na podstawie Ustawy FI. Artykuł 6 Ustawy o CIT wprowadza zamknięty katalog zwolnień podmiotowych. Zwolnienie z podatku podmiotu wymienionego w katalogu art. 6 Ustawy o CIT, dotyczy wszystkich jego dochodów, w tym dywidend i innych dochodów z udziału w zysku osób prawnych. Należy jednak pamiętać, że podmioty zwolnione podmiotowo z podatku dochodowego są podatnikami w rozumieniu art. 1 Ustawy o CIT i z tych powodów stosuje się do nich przepisy wskazanej ustawy oraz ustaw podatkowych, chociażby dotyczące obowiązków płatników.

W myśl art. 3 Ustawy FI, fundusz inwestycyjny jest osobą prawną, której wyłącznym przedmiotem działalności jest lokowanie środków pieniężnych zebranych w drodze publicznego, a w przypadkach określonych w ustawie również niepublicznego, proponowania nabycia jednostek uczestnictwa albo certyfikatów inwestycyjnych, w określone w ustawie papiery wartościowe, instrumenty rynku pieniężnego i inne prawa majątkowe. Fundusz inwestycyjny może być utworzony jako fundusz inwestycyjny otwarty, specjalistyczny fundusz inwestycyjny otwarty, FIZ.

Konstrukcja przepisu art. 6 ust. 1 pkt 10 Ustawy o CIT przesądza o zwolnieniu podmiotowym wszystkich kategorii funduszy inwestycyjnych to jest funduszu inwestycyjnego otwartego, specjalistycznego funduszu inwestycyjnego otwartego, FIZ. Zwolnienie dochodu funduszy inwestycyjnych wynika z zasad ich funkcjonowania. Przychody, które uczestnik funduszu inwestycyjnego uzyskuje w ramach funduszu są opodatkowane jedynie na poziomie podmiotu otrzymującego dochód z uczestnictwa w takim funduszu.

CZĘŚĆ II. USTAWA NOWELIZUJĄCA

Zgodnie z Ustawą Nowelizującą począwszy od dnia 1 stycznia 2017 roku zwolnieniem podmiotowym z podatku dochodowego od osób prawnych objęte będą wyłącznie fundusze inwestycyjne otwarte oraz specjalistyczne fundusze inwestycyjne otwarte, utworzone na podstawie Ustawy FI, z wyłączeniem specjalistycznych funduszy inwestycyjnych otwartych stosujących zasady i ograniczenia inwestycyjne określone dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych.

Z powyższego wynika, iż od dnia 1 stycznia 2017 roku dochody FIZ nie będą korzystać ze zwolnienia podmiotowego. Wskazać jednak należy, iż Ustawa Nowelizująca rezygnując ze zwolnienia podmiotowego na rzecz FIZ, wprowadziła do art. 17 ust. 1 Ustawy o CIT pkt 57 nowe zwolnienie przedmiotowe, zgodnie z którym wolne są od podatku: dochody (przychody) funduszy inwestycyjnych zamkniętych lub specjalistycznych funduszy inwestycyjnych otwartych stosujących zasady i ograniczenia inwestycyjne określone dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych, utworzonych na podstawie ustawy o funduszach inwestycyjnych, z wyłączeniem:

- a) dochodów (przychodów) z udziału w spółkach niemających osobowości prawnej lub jednostkach organizacyjnych niemających osobowości prawnej, mających siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub w innym państwie, jeżeli zgodnie z przepisami ustawy lub prawa podatkowego państwa, w którym te spółki lub jednostki organizacyjne mają siedzibę lub zarząd, podmioty te nie są traktowane jak osoby prawne i nie podlegają w tym państwie opodatkowaniu od całości swoich dochodów bez względu na miejsce ich osiągnięcia,
- b) dochodów (przychodów) z odsetek od pożyczek udzielonych podmiotom, o których mowa w lit. a, oraz odsetek od innych zobowiązań tych podmiotów wobec funduszu,

- c) dochodów (przychodów) z odsetek od udziału kapitałowego w podmiotach, o których mowa w lit. a,
- d) darowizn bądź innych nieodpłatnych lub częściowo odpłatnych świadczeń dokonywanych przez podmioty, o których mowa w lit. a,
- e) dochodów (przychodów) z tytułu odsetek (dyskonta) od papierów wartościowych emitowanych przez podmioty, o których mowa w lit. a,
- f) dochodów (przychodów) z tytułu zbycia papierów wartościowych wyemitowanych przez podmioty, o których mowa w lit. a, lub udziałów w tych podmiotach.

Wprowadzone przez Ustawę Nowelizującą zwolnienie przedmiotowe stanowi w istocie zwolnienie podmiotowo – przedmiotowe, dotyczy bowiem **generalnie dochodów** określonej kategorii podmiotów tj. **FIZ** oraz specjalistycznych funduszy inwestycyjnych otwartych stosujących zasady i ograniczenia inwestycyjne określone dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych, **z wyłączeniem dotyczącym dochodów enumeratywnie** wymienionych w art. 17 ust. 1 pkt 57 Ustawy o CIT w brzmieniu nadanym Ustawą Nowelizującą, które podsumować można, **jako dochody FIZ pochodzące ze spółek osobowych oraz jednostek organizacyjnych niemających osobowości prawnej**, mających siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub w innym państwie, **które nie są traktowane, jako osoby prawne i jednocześnie nie są podatnikami podatku dochodowego.**

Przedmiotowe rozwiązanie, które wejdzie w życie z początkiem 2017 roku, skierowane jest przeciwko konkretnej polityce inwestycyjnej FIZ polegającej na lokowaniu aktywów FIZ w spółki osobowe zagranicznych jurysdykcji najczęściej prawa luksemburskiego – société en commandite speciale (dalej: „SCSp”), które to spółki uczestniczą w spółkach komandytowych z siedzibą w Polsce (dalej: „Sp.k”) prowadzących działalność gospodarczą na terytorium Polski generującą przychód.

Rozwiązanie to jest sposobem optymalizacji podatkowej z uwagi na fakt, iż zarówno SCSp , jak i Sp.k. nie są osobami prawnymi a w konsekwencji podatnikami podatku dochodowego. Są to tzw. podmioty neutralne podatkowo, co oznacza, że podatnikiem podatku dochodowego może być wyłącznie wspólnik takiej spółki, czyli w opisanym modelu FIZ. Wyjaśnić bowiem należy, iż SCSp, jako wspólnik Sp.k. nie jest podatnikiem podatku dochodowego z tytułu przychodu osiąganego przez Sp.k., takim podatnikiem jest natomiast FIZ, jako wspólnik SCSp, tymczasem FIZ korzysta (na chwilę obecną) ze zwolnienia podmiotowego z podatku CIT, o którym mowa w art. 6 ust. 1 pkt 10 ustawy o CIT.

Celem przywołanej zmiany w Ustawie o CIT jest opodatkowanie dochodów FIZ osiąganych w ramach opisanego p modelu tzn. za pośrednictwem spółek osobowych, jednostek organizacyjnych nieposiadających osobowości prawnej, które kwalifikowane są jako podmioty neutralne podatkowo niepodlegające opodatkowaniu podatkiem dochodowym.

Zwolnienie przedmiotowe wprowadzone w art. 17 ust. 1 pkt 57 Ustawy o CIT w brzmieniu nadanym Ustawą Nowelizującą rozumieć należy w ten sposób, iż dochody osiągane przez FIZ są nadal zwolnione z podatku dochodowego od osób prawnych, poza dochodami wymienionymi enumeratywnie w tym przepisie, osiąganymi poprzez spółki osobowe, jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej, które nie są opodatkowane podatkiem dochodowym, przy czym jak można się domyślić wskazany model inwestowania jest jednym z wielu możliwych działań inwestycyjnych FIZ.

Sporządziła:

Beata Krzyżagórska-Żurek
adwokat

ZAŁĄCZNIK - WYCIĄG Z PRZEPISÓW

AKT PRAWNY	WYBRANE PRZEPISY
Ustawa o CIT	<p>Art. 6. [Zwolnienia podmiotowe] 1. Zwalnia się od podatku: 10) fundusze inwestycyjne działające na podstawie przepisów ustawy z dnia 27 maja 2004 r. o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi (Dz. U. z 2014 r. poz. 157, z późn. zm.), zwanej dalej "ustawą o funduszach inwestycyjnych"</p>
Ustawa Nowelizująca	<p>Art. 2 pkt 5 [Nowe zwolnienie przedmiotowe] w art. 17: a) w ust. 1 w pkt 56 kropkę zastępuje się średnikiem i dodaje się pkt 57 i 58 w brzmieniu: „57) dochody (przychody) funduszy inwestycyjnych zamkniętych lub specjalistycznych funduszy inwestycyjnych otwartych stosujących zasady i ograniczenia inwestycyjne określone dla funduszy inwestycyjnych zamkniętych, utworzonych na podstawie ustawy o funduszach inwestycyjnych, z wyłączeniem: a) dochodów (przychodów) z udziału w spółkach niemających osobowości prawnej lub jednostkach organizacyjnych niemających osobowości prawnej, mających siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub w innym państwie, jeżeli zgodnie z przepisami ustawy lub prawa podatkowego państwa, w którym te spółki lub jednostki organizacyjne mają siedzibę lub zarząd, podmioty te nie są traktowane jak osoby prawne i nie podlegają w tym państwie opodatkowaniu od całości swoich dochodów bez względu na miejsce ich osiągnięcia, b) dochodów (przychodów) z odsetek od pożyczek udzielonych podmiotom, o których mowa w lit. a, oraz odsetek od innych zobowiązań tych podmiotów wobec funduszu, c) dochodów (przychodów) z odsetek od udziału kapitałowego w podmiotach, o których mowa w lit. a, d) darowizn bądź innych nieodpłatnych lub częściowo odpłatnych świadczeń dokonywanych przez podmioty, o których mowa w lit. a, e) dochodów (przychodów) z tytułu odsetek (dyskonta) od papierów wartościowych emitowanych przez podmioty, o których mowa w lit. a, f) dochodów (przychodów) z tytułu zbycia papierów wartościowych wyemitowanych przez podmioty, o których mowa w lit. a, lub udziałów w tych podmiotach.</p>