

**Oświadczenie złożone  
przez senatora Grzegorza Czeleja  
na 74. posiedzeniu Senatu  
w dniu 14 kwietnia 2011 r.**

Oświadczenie skierowane do ministra finansów Jana Vincenta-Rostowskiego

Szanowny Panie Ministrze!

Dnia 4 sierpnia 2010 r. weszło w życie rozporządzenie ministra finansów w sprawie wykonania niektórych przepisów ustawy o podatku od towarów i usług z dnia 22 grudnia 2010 r., DzU z 2010 r. nr 246 poz. 1649. Zgodnie z §13 ust. 1 pkt 18 tegoż rozporządzenia zwalnia się od podatku usługi o podwyższonej opłacie, o których mowa w ustawie z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, DzU nr 171 poz. 1800 z późniejszymi zmianami, świadczone w celu zebrania środków pieniężnych w trakcie zbiórki publicznej organizowanej przez organizację pożytku publicznego, z wyjątkiem usług przedpłaconych.

Zapis ten jest rezultatem debaty publicznej, która miała na celu uchwalenie przepisów pozwalających na przekazanie organizacjom prowadzącym działalność charytatywną całej kwoty darowizny dokonywanej za pomocą SMS przez użytkowników telefonów komórkowych.

Wielu prawników oraz specjalistów od prawa podatkowego alarmuje, iż brzmienie przedmiotowego rozporządzenia budzi wątpliwości w kontekście jego zgodności z dyrektywą 2006/112/WE Rady z dnia 28 listopada 2006 r. w sprawie wspólnego systemu podatku od wartości dodanej. Katalog usług podlegających zwolnieniu z opodatkowania jest bowiem ściśle określony w dyrektywie dotyczącej VAT i nie może być swobodnie rozszerzany przez państwa członkowskie. Zgodnie z nim żadne usługi telekomunikacyjne nie powinny być zwolnione z VAT.

Dodatkowo szczegółowa analiza treści rozporządzenia budzi wątpliwości co do przyjętych w nim rozwiązań. Podnosi się, że rozporządzenie w obecnym kształcie może uniemożliwić organizacjom pozarządowym uzyskanie zgody MSWiA na przeprowadzenie zbiórki publicznej w wymaganym czasie i terminie. Niektóre organizacje są wręcz wykluczone z możliwości korzystania z przepisów rozporządzenia.

Operatorzy najczęściej rezygnują z pobierania jakiegokolwiek opłaty od organizacji, na rzecz której prowadzona jest zbiórka. Zrzeczenie się prowizji powoduje, że całość opłaty SMS należy potraktować jako wartość tak zwanej usługi o podwyższonej opłacie bez świadczenia na rzecz operatora. Jednakże dochodzi wówczas do świadczenia nieodpłatnego na rzecz organizacji, co powoduje, że operator musi wyznaczyć jako podstawę opodatkowania VAT takiej usługi poniesiony koszt jej świadczenia, zgodnie z art. 29 ust. 12 ustawy o VAT, a w konsekwencji zapłacić podatek.

Podstawą opodatkowania VAT dla operatora powinna być rzeczywista kwota wynagrodzenia za usługę. Jeżeli operatorzy się go zrzekają, to nie ma podstawy do zapłaty podatku VAT.

Rozwiązanie takie obowiązuje w kilkunastu państwach unijnych, w których teraz, gdy wysyła się SMS charytatywne, całość darowizn dokonywanych przez obywateli trafia do organizacji charytatywnych.

Dodatkowo z konstytucyjnego punktu widzenia wątpliwości budzi fakt, że SMS charytatywny przesyłany z telefonu na abonament został w całości zwolniony z VAT, z wykluczeniem usług przedpłaconych.

Skutek tego jest taki, że rozporządzenie to pozostaje od pięciu miesięcy martwym aktem prawnym, z którego nikt nie może skorzystać. W takim stanie rzeczy uzasadnione zdaje się rozważenie podjęcia prac nad zmianą brzmienia rozporządzenia ministra finansów w sprawie wykonania niektórych przepisów ustawy o podatku od towarów i usług z dnia 22 grudnia 2010 r.

W związku z tym zwracam się do Pana Ministra z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytanie, czy planowana jest zmiana mająca na celu dostosowanie polskich regulacji do prawa wspólnotowego w omawianym temacie w zakresie podatku VAT.

Z poważaniem  
Grzegorz Czelej