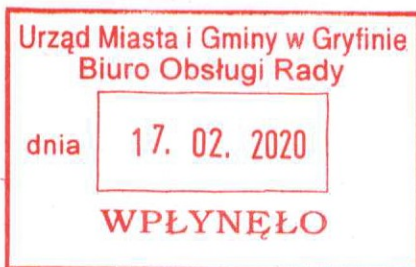




BMI.RI.0003.03.20

Gryfino, dnia 14.02.2020 r.



Pan Piotr Romanicz

Radny Rady Miejskiej w Gryfinie

W odpowiedzi na interpelację nr 231/20 zgłoszoną w dniu 30 grudnia 2020 r., która do Burmistrza Miasta i Gminy Gryfino wpłynęła w dniu 03 lutego 2020 r. w sprawie ograniczenia możliwości prowadzenia działalności gospodarczej w północnej i południowej części nabrzeża w Gryfinie, uprzejmie informuję, że ograniczenie prowadzenia działalności gospodarczej na w/w nabrzeżu w Gryfinie wynika z faktu, że w obydwu zadaniach we wnioskach o dofinansowanie określone zostało, że podatek VAT stanowi koszt kwalifikowany. W przypadku zaistnienia przesłanek umożliwiających odzyskanie podatku VAT przez beneficjenta, Gmina zobowiązana jest do zwrotu podatku zrefundowanego ze środków dofinansowania. Korekty rozliczeń związane ze zmianą kwalifikowalności podatku VAT, zmiana wskaźnika podatku VAT wprowadzone są także w zadaniach już zakończonych. Podatnik prowadzący działalność „mieszana” po zakończeniu roku podatkowego zobowiązany jest do ustalenia rzeczywistego poziomu wskaźnika struktury i do skorygowania rozliczenia podatku naliczonego za ubiegły rok podatkowy. W konsekwencji beneficjent zobowiązany jest do skorygowania rozliczonego dofinansowania (także po zakończeniu realizacji projektu) i dokonaniu zwrotu środków (niekwalifikowanej części podatku VAT) Instytucji Zarządzającej.

W załączeniu przedkładam kopię opinii prawnej z dnia 14.10.2019 r.

Z up. BURMISTRZA
Z-ca BURMISTRZA
Tomasz Miler

Szczecin, dnia 14 października 2019 r.

Sz. P.
Mariusz Andrusewicz

**Wydział Inwestycji i Rozwoju
Urzędu Miasta i Gminy w Gryfinie**

OPINIA PRAWNA

I. Stan faktyczny

W związku z zakończeniem w dniu 16 kwietnia 2019 r. okresu trwałości projektu pn. „Budowa nabrzeża obsługi jednostek pasażerskich oraz turystyki żeglarskiej na prawym brzegu rzeki Odry Wschodniej km 717,5-718,6. Nabrzeże pasażerskie północne” (umowa nr UDA-RPZP.06.01-32-002/10-00 z dnia 24 sierpnia 2010 r.), Gmina Gryfino zwróciła się z prośbą o opinię dot. możliwości prowadzenia sprzedaży (np. pamiątek w Centrum Informacji Turystycznej) na nabrzeżu oraz dzierżawy gruntów na terenie objętym projektem w świetle przepisów dot. podatku od towarów i usług – VAT, który był kosztem kwalifikowanym w projekcie.

W ramach realizacji projektu wybudowano m.in.: ciąg pieszy wzdłuż nadbrzeża, chodniki i ulice dojazdowe, ścieżkę rowerową i parkingi dla samochodów osobowych i autobusów oraz budynek Rybakówki, gdzie obecnie mieści się Centrum Informacji Turystycznej.

Zgodnie z art. 91 ust. 2 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Gmina Gryfino ma możliwość dokonywania rocznych korekt podatku naliczonego od inwestycji zakończonych, dla których zmieniły się czynniki wpływające na prawo do odliczenia podatku. Czynnikiem tym jest między innymi prawo do odliczenia podatku w związku z dzierżawą części nieruchomości.

roczne korekty podatku		
lata	kwota	termin ujęcia odliczenia w deklaracji
2019	292 658,56	I kwartał 2020
2020	292 658,56	I kwartał 2021
2021	292 658,56	I kwartał 2022
2022	292 658,56	I kwartał 2023
2023	292 658,56	I kwartał 2024
Razem	1 463 292,80	

W związku z powyższym Gmina Gryfino prosi o odpowiedź na pytanie: czy Instytucja Zarządzająca RPO na lata 2007-2013 – Urząd Marszałkowski Województwa Zachodniopomorskiego, po zakończeniu okresu trwałości projektu, ma prawo żądać zwrotu całości podatku VAT od kwoty dofinansowania lub jego części w wysokości rocznej korekty, w przypadku, gdy Gmina Gryfino wydzierżawi grunt na terenie objętym projektem i będzie pobierała za to opłaty?

Po wydaniu opinii z dnia 29 lipca 2019 r. przedłożone zostało oświadczenie o kwalifikowalności VAT z dnia 27 grudnia 2011 r., co ma wpływ na dotychczasowe stanowisko.

II. Stan prawny

- 1) Ustawa z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz.U.2018.2174) – dalej jako „u.p.t.u.”
 - Art. 86 ust. 1. W zakresie, w jakim towary i usługi są wykorzystywane do wykonywania czynności opodatkowanych, podatnikowi, o którym mowa w art. 15, przysługuje prawo do obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego, z zastrzeżeniem art. 114, art. 119 ust. 4, art. 120 ust. 17 i 19 oraz art. 124.
 - Art. 86 ust. 2 pkt. 1. Kwotę podatku naliczonego stanowi suma kwot podatku wynikających z faktur otrzymanych przez podatnika z tytułu:
 - a) nabycia towarów i usług,
 - b) dokonania całości lub części zapłaty przed nabyciem towaru lub wykonaniem usługi.
 - Art. 91. 1. Po zakończeniu roku, w którym podatnikowi przysługiwało prawo do obniżenia kwoty podatku należnego o kwotę podatku naliczonego, o którym mowa w art. 86 ust. 1, jest on obowiązany dokonać korekty kwoty podatku odliczonego zgodnie z art. 90 ust. 2-10a, z uwzględnieniem proporcji obliczonej w sposób określony w art. 90 ust. 2-6, 10 lub 10a lub przepisach wydanych na podstawie art. 90 ust. 11 i 12, dla zakończonego roku podatkowego.
2. W przypadku towarów i usług, które na podstawie przepisów o podatku dochodowym są zaliczane przez podatnika do środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych podlegających amortyzacji, a także gruntów i praw wieczystego użytkowania gruntów, jeżeli zostały zaliczone do środków trwałych lub wartości niematerialnych i prawnych nabywcy, z wyłączeniem tych, których wartość początkowa nie przekracza 15 000 zł, korekty, o której mowa w ust. 1, podatnik dokonuje w ciągu 5 kolejnych lat, a w przypadku nieruchomości i praw wieczystego użytkowania gruntów - w ciągu 10 lat, licząc od roku, w którym zostały oddane do użytkowania. Roczna korekta w przypadku, o którym mowa w zdaniu pierwszym, dotyczy jednej piątej, a w przypadku nieruchomości i praw wieczystego użytkowania gruntów - jednej dziesiątej kwoty podatku naliczonego przy ich nabyciu lub wytworzeniu. W przypadku środków trwałych oraz wartości niematerialnych i prawnych, których wartość początkowa nie przekracza 15 000 zł, przepis ust. 1 stosuje się odpowiednio, z tym że korekty dokonuje się po zakończeniu roku, w którym zostały oddane do użytkowania.

III. Analiza prawna

Podatek VAT stanowi koszt kwalifikowany jedynie wówczas, gdy został poniesiony przez beneficjenta w związku z kosztami kwalifikowanymi, zaś beneficjent nie ma prawnej możliwości odzyskania podatku VAT (podatek VAT podlegający odzyskaniu zgodnie z u.p.t.u. nie będzie uważany za kwalifikowany, nawet jeśli nie został faktycznie odzyskany przez beneficjenta, a jedynie zaistniała taka możliwość, wskazana w przepisach prawa – w takim przypadku podatek VAT będzie zawsze wydatkiem niekwalifikowanym). Możliwość odzyskania podatku VAT rozpatruje się zgodnie z przepisami u.p.t.u. oraz rozporządzeń do tej ustawy.

Beneficjent zobowiązany jest złożyć oświadczenie o kwalifikowalności podatku VAT. Brak prawnej możliwości odzyskania podatku VAT zachodzi, jeżeli beneficjentowi nie przysługuje

prawo do obniżenia kwoty podatku należnego (związanego z opodatkowanymi czynnościami w projekcie) o kwotę podatku naliczonego (związanego z kosztami nabytych towarów i usług oraz środków trwałych). Sytuacje takie mogą wystąpić w następujących przypadkach:

- 1) w projekcie w ogóle nie wystąpiły/wystąpią przychody (zakupione towary, usługi lub środki trwałe nie są wykorzystywane do sprzedaży opodatkowanej) bądź w projekcie nie występuje bezpośredni i bezsprzeczny związek pomiędzy zakupionymi towarami, usługami lub środkami trwałymi a czynnościami opodatkowanymi;
- 2) beneficjent jest zwolniony podmiotowo z opodatkowania podatkiem VAT;
- 3) beneficjent wykonuje jedynie czynności zwolnione z opodatkowania podatkiem VAT.

Jeżeli w ramach projektu objętego pomocą beneficjent wykorzystuje nabyte towary/usługi/środki trwałe do wykonywania czynności w związku z którymi przysługuje mu prawo do obniżenia kwoty podatku VAT należnego o kwotę podatku naliczonego, jak i czynności w związku z którymi takie prawo nie przysługuje, i jest w stanie odrębnie określić kwotę podatku naliczonego związanego z czynnościami, w stosunku do których beneficjentowi nie przysługuje prawo do obniżenia kwoty podatku należnego – kosztem kwalifikowanym może być tylko część podatku VAT dotycząca tych czynności, w związku z którymi beneficjentowi nie przysługuje prawo do obniżenia podatku należnego o podatek naliczony. Jeżeli beneficjent nie jest w stanie wyodrębnić całości lub części kwot, i w związku z tym rozlicza podatek VAT poprzez pomniejszenie kwoty podatku należnego o taką część kwoty podatku naliczonego, którą można proporcjonalnie przypisać czynnościom w stosunku do których przysługuje mu prawo do obniżenia kwoty podatku należnego (współczynniki o których mowa w art. 86 ust. 2a, art. 86 ust. 7b oraz art. 90 ust. 2 u.p.t.u.), podatek VAT w takim projekcie w całości stanowi wydatek niekwalifikowany.

Natomiast zgodnie § 4 ust. 5 umowy nr UDA-RPZP.06.01-32-002/10-00 z dnia 24 sierpnia 2010 r., beneficjent który wskazał we wniosku o dofinansowanie, że podatek VAT jest kwalifikowany najpóźniej w dniu zawarcia niniejszej umowy oraz raz na rok kalendarzowy składa do Instytucji Zarządzającej RPO WZ oświadczenie o kwalifikowalności podatku od towarów i usług w ramach realizowanego Projektu, zgodnie ze wzorem i wymaganiami określonymi przez Instytucję Zarządzającą RPO WZ. Beneficjent zobowiązuje się do składania Instytucji Zarządzającej RPO WZ aktualizacji niniejszego oświadczenia w terminie do dnia 31 grudnia każdego roku przez okres od dnia zawarcia niniejszej umowy do 5 lat zakończenia realizacji Projektu.

Natomiast w treści oświadczenia o kwalifikowalności VAT z dnia 27 grudnia 2011 r. wskazano, że Gmina Gryfino zobowiązuje się zwrotu zrefundowanej w ramach projektu „Budowa nabrzeża obsługi jednostek pasażerskich oraz turystyki żeglarskiej na prawnym brzegu rzeki Odry Wschodniej km 717,5-718,6. Nabrzeże pasażerskie – północne” części poniesionego VAT, jeżeli zaistnieją przesłanki umożliwiające odzyskanie tego podatku przez Gminę Gryfino. Oświadczenie to ma charakter bezterminowy, co zmienia postać rzeczy i ma wpływ na zmianę stanowiska zawartego w opinii z dnia 29 lipca 2019 r.

W związku z powyższym, w przypadku zaistnienia przesłanek umożliwiających odzyskanie podatku VAT przez beneficjenta, Gmina zobowiązana jest do zwrotu podatku zrefundowanego ze środków dofinansowania. Korekty rozliczeń związane ze zmianą kwalifikowalności podatku VAT, zmianą wskaźnika struktury podatku VAT wprowadzane są także w zadaniach już zakończonych. Podatnik prowadzący działalność „mieszana” po zakończeniu roku podatkowego zobowiązany jest do ustalenia rzeczywistego poziomu wskaźnika struktury i do skorygowania rozliczenia podatku naliczonego za ubiegły rok podatkowy. W konsekwencji beneficjent zobowiązany jest do skorygowania rozliczonego dofinansowania (także po zakończeniu realizacji projektu) i dokonania zwrotu środków (niekwalifikowanej części podatku VAT) Instytucji Zarządzającej RPO WZ.

IV. Wnioski

Gmina Gryfino może prowadzić sprzedaż (np. pamiątek w Centrum Informacji Turystycznej) na nabrzeżu oraz dzierżawić grunt na terenie objętym projektem. Jednakże musi się liczyć wtedy z koniecznością zwrotu podatku VAT do Instytucji Zarządzającej RPO WZ w wysokości rocznej korekty, gdyż VAT w tej części staje się niekwalifikowany. W tej sytuacji Gmina Gryfino będzie zobowiązana do zwrotu części dotacji dotyczącej podatku VAT, dla której nabyła prawo do odliczenia podatku VAT naliczonego.

Krzysztof Judek
radca prawny