

Polska Organizacja
Przemysłu i Handlu Naftowego
ul.Rejtana 17 lok.36, 02-516 Warszawa
tel./fax 22 848 45 90
REGON: 011729238

ZGŁOSZENIE ZAINTERESOWANIA PRACAMI NAD PROJEKTEM

ustawy o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw (wersja z dnia 21.03.2019 r.)

A. OZNACZENIE PODMIOTU ZAINTERESOWANEGO PRACAMI NAD PROJEKTEM

1. Nazwa: **POLSKA ORGANIZACJA PRZEMYSŁU I HANDLU NAFTOWEGO**

2. Adres siedziby:
Rejtana 17 lok. 36
02-516 Warszawa
popihn@popihn.pl

3. Adres do korespondencji i adres e-mail: j.w.

B. WSKAZANIE OSÓB UPRAWNIONYCH DO REPREZENTOWANIA PODMIOTU WYMIENIONEGO W CZĘŚCI A W PRACACH NAD PROJEKTEM

Lp.	Imię i nazwisko	Adres
1	Leszek Wieciech	POPIHN Rejtana 17 lok. 36 02-516 Warszawa
2		

C. OPIS POSTULOWANEGO ROZWIĄZANIA PRAWNEGO, ZE WSKAZANIEM INTERESU BĘDĄCEGO PRZEDMIOTEM OCHRONY

Polska Organizacja Przemysłu i Handlu Naftowego reprezentuje największe polskie przedsiębiorstwa działające w przemyśle i handlu paliwami w całym łańcuchu, począwszy od produkcji poprzez komponowanie, logistykę, magazynowanie i sprzedaż hurtową oraz detaliczną. Przedsiębiorstwa branży paliwowej zrzeszone w POPiHN kontrolują 100% produkcji, 85% handlu hurtowego i ok. 60% handlu detalicznego paliwami, a także około 80% handlu olejami smarowymi. Projekt dotyczy bezpośrednio członków naszej organizacji i ma wpływ na prowadzoną przez nich działalność gospodarczą.

W związku z trwającymi intensywnymi pracami nad projektem ustawy o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw POPiHN pragnie zgłosić propozycję następującej poprawki.

1. W art. 4 (zmiany do ustawy z dnia 6 grudnia 2008 r. o podatku akcyzowym (Dz. U. z 2018 r. poz. 1114, z późn. zm.)) wprowadza się nowy pkt 1), oznaczając dotychczasowy pkt 1) jako pkt 2) oraz dokonując odpowiedniej korekty pozostałej numeracji punktów tego artykułu.

Nowy pkt 1) otrzymuje brzmienie:

w art. 2 ust. 1 po pkt 36) kropkę zastępuje się średnikiem oraz wprowadza się pkt 37) o następującej treści:
„37) smar plastyczny - środek smarny w rozumieniu Polskiej Normy PN-ISO 6743-9 o kodzie CN 2710 1999 lub pozycji CN 3403 składający się z bazy olejowej pochodzenia mineralnego, syntetycznego lub mieszaniny tych baz oraz środka zagęszczającego, którego właściwości wykluczają jego przeznaczenie jako paliwa silnikowego, dodatku do takiego paliwa, paliwa opałowego lub dodatku do takiego paliwa.”

UZASADNIENIE:

Celowość wprowadzenia definicji smarów plastycznych do ustawy o podatku akcyzowym

Zasadność wprowadzenia definicji smarów plastycznych do ustawy o podatku akcyzowym ma na celu dalsze uszczelnienie systemu poboru podatku akcyzowego i zapobieganie występującym nadużyciom wynikającym z braku takiej definicji.

Zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 11 ustawy o podatku akcyzowym (zarówno w brzmieniu obowiązującym, jak i w brzmieniu projektowanym niniejszą ustawą) spośród środków smarnych opodatkowanych podatkiem akcyzowym (obecnie wyroby o kodach CN 2710 1971 - 2710 1999, po zmianach również wyroby z pozycji CN 3403) wyłączone zostały smary plastyczne.

Jednocześnie ani w ustawie o podatku akcyzowym, ani w aktach wykonawczych do ustawy, ani w żadnym innym powiązanim akcie prawnym nie ujęto żadnej definicji smarów plastycznych, ani nawet jakichkolwiek kryteriów wskazujących cechy lub parametry, według których kategoria ta mogłaby być identyfikowana.

Istnieje zatem ryzyko, iż nierzetelne podmioty mogą określać zwykłe środki smarne mianem smarów plastycznych w celu uniknięcia obowiązku zapłaty podatku akcyzowego (w celu uniknięcia obowiązku dopełniania warunków stosowania zwolnień z akcyzy bądź w sytuacjach, w których w ogóle nie powinno być możliwości skorzystania z takiego zwolnienia). Brak definicji smarów plastycznych istotnie utrudnia organom administracji skarbowej zwalczanie i przeciwdziałanie tego rodzaju negatywnym praktykom.

Należy jednocześnie podkreślić, iż projektowana definicja smarów plastycznych powinna być z jednej strony na tyle pojemna, aby nie wykluczyła wyrobów faktycznie stanowiących smary plastyczne, ale jednocześnie powinna być na tyle precyzyjna, aby wyłączała możliwość obejmowania nią wyrobów nie będących takimi smarami, choćby mogły one pełnić funkcje smarne. Powinna ona odnosić się zarówno do smarów plastycznych na bazie olejów mineralnych (kod CN 2710 1999) jak i na bazie syntetycznej (pozycja CN 3403) bądź z innych powodów sklasyfikowanych do pozycji CN 3403.

W oparciu o doświadczenia podmiotów sektora smarowego można wskazać, iż cechą wyróżniającą smary plastyczne jest zawarta w nich baza olejowa pochodzenia mineralnego, syntetycznego lub mieszanina tych baz oraz środek zagęszczający nadający smarowi plastycznemu jego specyficzną konsystencję. Ponieważ brak jest jednoznacznych parametrów fizyko-chemicznych definiujących smary plastyczne (np. według kryterium lepkości), bardziej zasadne wydaje się odniesienie opisowe do właściwości tych wyrobów poprzez wskazanie, iż właściwości te powinny wykluczać jego przeznaczenie jako paliwa silnikowego, dodatku do takiego paliwa, paliwa opałowego lub dodatku do takiego paliwa.

Spośród dostępnych Polskich Norm do środków smarnych odnosi się norma PN-ISO 6743-9, przy czym niestety nie zawiera ona definicji ani parametrów smarów plastycznych, a jedynie dokonuje ich typizacji i klasyfikacji w zależności od wykazywanych parametrów. Niemniej jednak, w celu minimalizacji ryzyka nadużyć, zasadne wydaje się odwołanie w definicji właśnie do tejże Polskiej Normy.

2. W art. 4 (zmiany do ustawy z dnia 6 grudnia 2008 r. o podatku akcyzowym (Dz. U. z 2018 r. poz. 1114, z późn. zm.)) dokonać zmiany w treści dotychczasowego pkt 9).

„art. 89 w ust. 1 pkt 11 otrzymuje brzmienie:

„11) preparatów smarowych objętych pozycją CN 3403, oleje ciężkie w rozumieniu uwagi dodatkowej nr 2 lit d do działu 27 nomenklatury scalonej o kodzie CN 2710 20 90 oraz olejów smarowych, pozostałych olejów o kodach CN od 2710 19 71 do 2710 19 99, z wyłączeniem wyrobów o kodzie CN 2710 19 85 (oleje białe, parafina ciekła) oraz smarów plastycznych zaliczanych do kodu CN 2710 19 99 – 1.180,00 zł/1000 litrów;”

UZASADNIENIE:

W dniu 1 stycznia 2012 r. nastąpiła zmiana, której podstawą było rozporządzenie wykonawcze Komisji (UE) NR 1006/2011 z 27 września 2011 r. zmieniające załącznik nr I do rozporządzenia Rady (EWG) nr 2658/87. Wydzielone wówczas zostały m.in. produkty zawierające biodiesel, będące olejami ropy naftowej i olejami otrzymywanymi z minerałów bitumicznych (innymi niż surowe) oraz preparatów gdzie indziej niewymienionych ani niewłączonych, zawierających 70 % masy lub więcej olejów ropy naftowej lub olejów otrzymywanych z minerałów bitumicznych, w których te oleje stanowią składniki zasadnicze preparatów. Zgodnie z uwagą 5 działu 27 nomenklatury scalonej w podpozycjach pozycji 2710 określenie „biodiesel” oznacza monoalkilowe estry kwasów tłuszczowych w rodzaju stosowanych jako paliwo, pochodzące z tłuszczów i olejów zwierzęcych lub roślinnych, nawet zużytych.

Doprecyzowanie pojęcia „zawierający biodiesel” nastąpiło 1 stycznia 2014 r. poprzez dodanie uwagi 2g do działu 27 i od tej chwili oznacza produkty objęte podpozycją 2710 20 o minimalnej zawartości biodiesla w wysokości 0,5 %. Co ważne z tego punktu widzenia, pozycja CN 2710 20 (produkty zawierające biodiesel) jest odpowiednikiem pozycji CN 2710 (bez biodiesla) z tą różnicą, iż ta pierwsza nie jest aż tak rozbudowana jak ta druga. Generalnie jedynie oleje napędowe i oleje opałowe znajdują swoje rozszerzenie w pozycji CN 2710 20. Pozostałe produkty przynależą do kodu CN 2710 20 90.

Jak zostało zasygnalizowane w piśmie POPiHN nr 163/2018/LW z 16 listopada 2018 r., najprostszym sposobem na uniknięcie obowiązku uiszczania akcyzy od olejów smarowych oraz olejów pozostałych, jest dodanie do tych produktów niewielkiej ilości biodiesla, dzięki czemu nastąpi zmianą nomenklatury scalonej na kod CN 2710 20 90. Stawka akcyzy zero, skutkuje tym, iż produkt ten może zostać wykorzystany przez „szarą strefę”, na podobnej zasadzie jak dzieje się to dzisiaj, w zakresie wyrobów o kodzie 3403, jednak w dużo prostszy sposób. Co ważne sygnały o możliwości wykorzystania tej metody już docierają z rynku.

Niestety projektowana zmiana, realizowana w art. 4 pkt 9 ustawy o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw (wersja z dnia 21 marca 2019 r.), nie eliminuje luki w opodatkowaniu tych wyrobów. Powodem tej sytuacji jest ograniczenie zakresu stosowania stawki 1180 za 1000 litrów, wyłącznie do olejów smarowych o kodzie CN 2710 20 90, tym czasem jak wspomniana na wstępie, kategoria wyrobów objętych kodem 2710 20 90 jest bardzo pojemna. Warto podkreślić, iż zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 11 ustawy o podatku akcyzowym (zarówno w brzmieniu obowiązującym, jak i w brzmieniu projektowanym niniejszą ustawą) spośród środków smarnych objętych kodem CN 2710 19 71 - 2710 19 99 opodatkowaniu podatkiem akcyzowym podlegają nie tylko oleje smarowe, ale także oleje pozostałe. Zmiana w zakresie opodatkowania produktów o kodzie CN 2710 19 71 - 2710 19 99 została wprowadzona 1 września 2010 r. ustawą z dnia 22 lipca 2010 r. o zmianie ustawy o podatku akcyzowym oraz niektórych innych ustaw (Dz.U.2010.151.1013). Warto przypomnieć uzasadnienie tej zmiany, które wydaje się być aktualne także w zakresie produktów o kodzie 2710 20 90 – „wprowadzenie zmiany podyktowane było sygnalizowanymi przez organy podatkowe wątpliwościami dotyczącymi zakresu stosowania stawki 1180,00 zł/1000 litrów. W celu doprecyzowania dotychczasowego brzmienia przedmiotowego przepisu zaproponowano zapis zgodny ze Wspólną Taryfą Celną, przy czym, co trzeba podkreślić, niezmiennym pozostał zakres regulacji dotyczący wyrobów akcyzowych objętych tymi samymi co obecnie kodami CN”.

Powodów zmiany zrealizowanej w 2010 roku oraz tezy niniejszego pisma należy upatrywać w definicji olejów smarowych, a w zasadzie w jej formalnym braku. Powszechnie pod pojęciem olejów smarowych rozumie się produkty, których głównym zadaniem jest utworzenie i utrzymywanie na powierzchni ciał stałych warstw zabezpieczających przed zatarciem i zmniejszających samo tarcie. W celu wyjaśnienia tego pojęcia, na niewiele zda nam się sama nomenklatura scalona, ponieważ w zakresie kodów CN 2710 19 71 - 2710 19 99 posługuje się uzupełniająco pojęciami oleje smarowe i pozostałe oleje, choć w świetle uwagi 3 lit a do działu 27 nomenklatury scalonej na pewno za oleje smarowe nie powinniśmy uznać olejów hydraulicznych i olejów transformatorowych. Z kolei same noty wyjaśniające do pozycji 2710 posługują się wymiennie pojęciami oleje smarowe i smary. Podobnie

jak rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1099/2008 z dnia 22 października 2008 r. w sprawie statystyki energii, do którego wprost koresponduje ustawa z dnia 10 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne.

Nie budzi wątpliwości, iż pojęcia stanowiące o przedmiocie opodatkowanie powinny być jak najbardziej precyzyjne i nie budzące żadnych zastrzeżeń. Pozostawienie treści art. 89 ust. 1 pkt 11 w proponowanym kształcie oznacza, iż powrócą wątpliwości, które były podstawą zmiany tego przepisu w roku 2010, zwłaszcza w zakresie olejów hydraulicznych i olejów bazowych, czyli kluczowych pozycji kodów CN 2710 19 71 - 2710 19 99. Tu warto podkreślić, iż spośród pięciu WIT-ów dostępnych w bazie, dwa z nich (HUT162137597935, HUT162137522391), potwierdzają klasyfikację 2710 20 90 dla olejów hydraulicznych.

Analiza pozycji 2710 20 wskazuje jednak, że samo zastąpienie w art. 89 ust. 1 pkt 11 sformułowania „olejów smarowych o kodzie CN 2710 20 90” sformułowaniem „pozostałych olejów o kodzie CN 2710 20 90” tj. zapisem zgodnym ze Wspólną Taryfą Celną jest niewystarczające, ponieważ ten kod CN obejmuje całą pozycję olejów ropy naftowej i olejów otrzymywanych z minerałów bitumicznych (inne niż surowe) oraz preparaty gdzie indziej niewymienione ani niewłączone, zawierające 70 % masy lub więcej olejów ropy naftowej lub olejów otrzymywanych z minerałów bitumicznych, których te oleje stanowią składniki zasadnicze preparatów, z zastrzeżeniem, iż zawierają biodiesel, inne niż oleje odpadowe z wyłączeniem olejów napędowych oraz olejów opałowych. Tym samym opodatkowaniu stawką 1180 zł za 1000 litrów powinny podlegać oleje ciężkie w rozumieniu uwagi dodatkowej nr 2 lit d do działu 27 nomenklatury scalonej.

Takie podejście do pozycji CN 2710 20 oznacza również konieczność zrewidowania rozwiązań w zakresie stawki akcyzy dla wyrobów o tej nomenklaturze. Teoretycznie możliwe są dwa podejścia. Pierwszy pogląd stanowi, iż do grupowania 2710 20 90 przynależą wyłącznie oleje ciężkie. Tezę taką można wywieść ze struktury rozwinięcia nomenklatury scalonej, która rozpoczyna wyliczanie wyrobów z pozycji 2710 20 od olejów napędowych, wymieniając następnie oleje opałowe, by skończyć na olejach pozostałych. Pogląd ten pogłębia treść wspomnianej już uwagi dodatkowej nr 2 lit d do działu 27 nomenklatury scalonej, która z kolei wymienia produkty będące olejami ciężkimi, a wśród nich rzeczony CN 2710 20 90. Drugi pogląd oparty jest o treść opisu pozycji 2710 20 i według niego wszystkie wyroby wymienione w pozycji 2710 z zastrzeżeniem, iż muszą zawierać odpowiedni poziom biodiesela, a nie będące olejami napędowymi i opałowymi, mieszczą się w odzie 2710 20 90. A to oznacza, iż teoretycznie dla wyrobów posiadających sztywną stawkę akcyzy np. benzyn lotniczych o kodzie CN 2710 12 31, paliw typu benzyny do silników odrzutowych o kodzie CN 2710 12 70, nafty o kodzie CN 2710 19 25 czy wręcz benzyny silnikowej o kodzie CN 2710 12 45, z dodatkiem biodiesela powinniśmy stosować klasyfikację 2710 20 90. A to oznacza, iż wystarczy deklarowane przeznaczenie inne niż napędowe lub opałowe (np. jako zmywacz antykorozyjny) by móc stosować wobec tych wyrobów stawkę akcyzy zero. Pogląd zgodnie z którym wyroby o kodzie 2710 20 90 to nie tylko oleje ciężkie, został zaaprobowany w dokumencie WIT FR-RTC-2016-004412 odnoszącym się do oleju średniego, zgodnie z uwagą dodatkową nr 2 lit c do działu 27 nomenklatury scalonej. Tym samym możliwość stosowania stawki akcyzy zero dla powyższych produktów jest bardzo realne i koniecznym staje się określenie stawki akcyzy dla wyrobów o kodzie CN 2710 20 90 niebędących olejami ciężkimi.



3. W art. 1 (zmiany do ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późn. zm.)) dokonać zmiany w treści pkt 14):

W art. 103 ust 5aa pkt 5 wykreślić kod 2710 20 90, jednocześnie wprowadzić nowy pkt 9), oznaczając dotychczasowy pkt 9) jako pkt 10) oraz dokonując odpowiedniej korekty pozostałej numeracji punktów tego artykułu. Nowy pkt 9) powinien mieć treść „pozostałe oleje (CN 27 10 20 90).

UZASADNIENIE:

Zgodnie z treścią nomenklatury scalonej w ramach pozycji CN 2710 20, oleje opałowe mogą mieć klasyfikację 2710 20 31, CN 2710 20 35 oraz CN 2710 20 39. Jednocześnie uwzględniając argumentację zawartą w pkt 2 niniejszego

pisma, dotyczącą wyrobów posiadających kod CN 2710 20 90 niezbędnym wydaje się być objęcie ich reżimem „przyśpieszonego” VATu.

D. ZAŁĄCZONE DOKUMENTY		
1	Kopia wyciągu z Krajowego Rejestru Sądowego	
2		
E. Niniejsze zgłoszenie dotyczy uzupełnienia braków formalnych/zmiany danych** zgłoszenia dokonanego dnia		
(podać datę z części F poprzedniego zgłoszenia)		
F. OSOBA SKŁADAJĄCA ZGŁOSZENIE		
Imię i nazwisko	Data	Podpis
Leszek Wiecech Prezes-Dyrektor Generalny	26.04.2013	
G. KLAUZULA ODPOWIEDZIALNOŚCI KARNEJ ZA SKŁADANIE FAŁSZYWYCH ZEZNAŃ		
Jestem świadomy odpowiedzialności karnej za złożenie fałszywego oświadczenia		
		(podpis) 

Pouczenie:

1. Jeżeli zgłoszenie ma na celu uwzględnienie zmian zaistniałych po dacie wniesienia urzędowego formularza zgłoszenia (art. 7 ust. 6 ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingsowej w procesie stanowienia prawa) lub uzupełnienie braków formalnych poprzedniego zgłoszenia (§ 3 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 22 sierpnia 2011 r. w sprawie zgłaszania zainteresowania pracami nad projektami aktów normatywnych oraz projektami założeń projektów ustaw (Dz. U. Nr 181, poz. 1080)), w nowym urzędowym formularzu zgłoszenia należy wypełnić wszystkie rubryki, powtarzając również dane, które zachowały swoją aktualność.

2. Część B formularza wypełnia się w przypadku zgłoszenia dotyczącego jednostki organizacyjnej oraz w sytuacji, gdy osoba fizyczna, która zgłasza zainteresowanie pracami nad projektem założeń projektu ustawy lub projektem aktu normatywnego, nie będzie uczestniczyła osobiście w tych pracach.

3. W części D formularza, stosownie do okoliczności, uwzględnia się dokumenty, o których mowa w art. 7 ust. 5 ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingsowej w procesie stanowienia prawa, a także pełnomocnictwa do wniesienia zgłoszenia lub do reprezentowania podmiotu w pracach nad projektem aktu normatywnego lub projektu założeń projektu ustawy.

4. Część E formularza wypełnia się w przypadku uzupełnienia braków formalnych lub zmiany danych dotyczących wniesionego zgłoszenia.

Informacja: Wzór wniosku znajduje się w Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 22 sierpnia 2011 r.

w sprawie zgłaszania zainteresowania pracami nad projektami aktów normatywnych oraz projektami założeń projektów ustaw (Dz.U. Nr 181, poz. 1080)