

Jak rozliczyć licencję od firmy kanadyjskiej?

Polscy przedsiębiorcy często korzystają z zagranicznych licencji. Przykładem jest np. licencja na wykorzystywanie do celów promocyjnych zdjęć z zagranicznej bazy zdjęć, ilustracji i grafik. Jakie obowiązki podatkowe musi spełnić polski podatnik korzystający z takich baz? Sprawdźmy to na przykładzie, w którym udostępniającym licencję jest podmiot prowadzący działalność gospodarczą w Kanadzie?

Podatkiem u źródła objęte są między innymi [przychody](#) z praw autorskich osiągnięte w Polsce przez podatników, którzy nie mają siedziby na terytorium Polski. Podatek ten w tym przypadku został ustalony w wysokości 20% przychodów (art. 21 ust. 1 pkt 1 ustawy o [CIT](#)).

W celu sprawdzenia czy mamy do czynienia z podatkiem u źródła, należy określić czym są prawa autorskie na gruncie polskiego obowiązku prawnego.

Ustawa z dnia 4 lutego 1994r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych wskazuje, że przedmiotem prawa autorskiego jest utwór definiowany, jako każdy przejaw [działalności](#) twórczej o indywidualnym charakterze, ustalony w jakiegokolwiek postaci, niezależnie od wartości, przeznaczenia i sposobu wyrażenia.

Przedmiotem prawa autorskiego są między innymi utwory:

- wyrażone znakami graficznymi (literackie, publicystyczne, naukowe, kartograficzne oraz programy komputerowe);
- plastyczne, fotograficzne czy audiowizualne (w tym filmowe).

Twórca takiego utworu może udzielić upoważnienia (licencji) do korzystania z utworu w określony sposób na wymienionych w umowie polach eksploatacji z określeniem zakresu, miejsca i czasu tego korzystania.

[Wynagrodzenie](#) wypłacane kanadyjskiemu przedsiębiorcy podlega zatem opodatkowaniu w Polsce. Niemniej przepisy ustawy o [CIT](#), formułujące zasady opodatkowania podatkiem u źródła stosuje się z uwzględnieniem odpowiedniej umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania.

W tym celu konieczne jest, aby nierezydent (podmiot kanadyjski) przedłożył certyfikat rezydencji, potwierdzający, że miejsce jego siedziby dla celów podatkowych znajduje się na terytorium Kanady.

Certyfikat rezydencji to zaświadczenie o miejscu siedziby podatnika dla celów podatkowych wydane przez właściwy organ administracji podatkowej państwa miejsca siedziby podatnika.

Kiedy trzeba mieć certyfikat rezydencji?

Czy tłumacz przysięgły powinien tłumaczyć oryginał certyfikatu rezydencji?

Czy certyfikat rezydencji płatnik powinien posiadać w dniu poboru podatku?

Umowa polsko - kanadyjska o unikaniu podwójnego opodatkowania

W umowie zdefiniowane zostało pojęcie należności licencyjnych, które oznaczają wszelkiego rodzaju należności uzyskiwane z tytułu użytkowania lub prawa do użytkowania każdego prawa autorskiego, (...). Udzielenie prawa do korzystania ze zdjęć dla celów reklamowo – promocyjnych, mieści się w definicji należności licencyjnych wg umowy polsko- kanadyjskiej.

Na podstawie umowy polsko- kanadyjskiej, należności licencyjne, które powstały w Polsce, a

wypłacone zostały osobie mającej miejsce zamieszkania lub siedzibę w Kanadzie, mogą być opodatkowane w Kanadzie, niemniej jeśli odbiorca należności jest ich właścicielem, należności podlegają opodatkowaniu również w Polsce, według stawki 10% kwoty brutto tych należności.

W przypadku umowy polsko – kanadyjskiej należy mieć na uwadze jej szczególne uregulowanie.

W art. 12 ust. 3 wskazano, że należności licencyjne przypadające z tytułu praw autorskich oraz inne podobne należności, mające związek z produkcją lub reprodukcją każdego dzieła literackiego, dramatycznego, muzycznego lub artystycznego (nie włączając jednak należności licencyjnych które mają związek z filmami dla kin i dziełami zarejestrowanymi na filmie lub taśmie w celu wykorzystywania ich w telewizji), które powstają w Polsce i są wypłacane osobie mającej miejsce zamieszkania lub siedzibę w Kanadzie, która podlega obowiązkowi podatkowemu w Kanadzie, mogą podlegać opodatkowaniu **tylko** w Kanadzie.

Przeniesienie miejsca opodatkowania do Kanady jest zatem możliwe po spełnieniu czterech istotnych warunków:

1. Należności licencyjne muszą mieć związek z produkcją lub reprodukcją danego dzieła. Udostępnienie przez licencjobiorcę zbioru zdjęć, ilustracji jest możliwe przez wykonanie ich kopii przekazanych licencjobiorcy. Pojęcie - reprodukcja - oznacza ,między innymi, wykonanie kopii oryginału (Słownik Języka Polskiego PWN). Zatem mamy w tym przypadku do czynienia z reprodukcją dzieła.

2. Udostępniane przez licencjodawcę materiały muszą być dziełami literackimi, dramatycznymi, muzycznymi bądź artystycznymi. W tym zakresie, należy odwołać się do znaczenia pojęcia dzieł literackich i artystycznych na gruncie Konwencji o ochronie dzieł literackich i artystycznych zawartej w dniu 9 września 1884r., a ratyfikowanej przez Polskę oraz Kanadę. Dziełami literackimi i artystycznymi zostały nazwane tu między innymi: dzieła rysunkowe, dzieła filmowe oraz zrównane z nimi dzieła wyrażone w podobny sposób jak film, dzieła fotograficzne oraz zrównane z nimi dzieła wyrażane w podobny sposób jak fotografia. Z powyższego wynika, że zdjęcia, ilustracje można traktować jako dzieła literackie i artystyczne.

3. Należności licencyjne są opodatkowane w Kanadzie. W tym zakresie konieczna jest weryfikacja przepisów kanadyjskich.

4. Należności licencyjne nie mogą mieć związku z filmami dla kin i dziełami zarejestrowanymi na filmie lub taśmie w celu wykorzystywania ich w telewizji. W opisanym stanie faktycznym zdjęcia wykorzystywane są do tworzenia ulotek, broszur.

Spełnienie tych czterech warunków umożliwia przeniesienie miejsca opodatkowania należności licencyjnych w całości do Kanady. W takim przypadku polski podatnik nie będzie zobowiązany do pobrania podatku u źródła od wynagrodzenia wypłacanego na rzecz kanadyjskiego kontrahenta.

Należności wypłacane za udostępnienie zdjęć wg Komentarza do Modelowej Konwencji OECD

Według Komentarza, do transakcji dotyczących wytworów cyfrowych, tj obrazów, dźwięków, tekstów uregulowań prawnych stosuje się regulację prawną odnoszących się do programów komputerowych.

Według Komentarza, wykorzystywanie programów komputerowych wyłącznie dla własnych potrzeb, w tym powielanie w celu zapewnienia możliwości korzystania z programu, nie stanowi należności licencyjnej, ale **zysk przedsiębiorstwa** (art. 7 umowy polsko- kanadyjskiej).

Oznacza to, że wynagrodzenie kanadyjskiego kontrahenta opodatkowane jest w kraju rezydencji. W opisywanym przypadku, zdjęcia mają być wykorzystane wyłącznie na użytek własny polskiego

podatnika. Służą do celów promocyjnych i reklamowych samego przedsiębiorcy.

Nie będą one ani odsprzedawane, udostępniane osobom trzecim, jak również nie będą wykorzystywane w ramach działalności świadczonej na rzecz podmiotów trzecich. Zgodnie z komentarzem nie można ich nazwać należnościami licencyjnymi.

Powstaje niemniej wątpliwość, czy **Komentarz do Modelowej Konwencji OECD** może stanowić podstawę prawną dla przeniesienia miejsca opodatkowania do Kanady. Według organów podatkowych zarówno **Konwencja Modelowa** jak i Komentarz mogą być pomocniczo stosowane przy interpretacji umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania, stanowiąc tzw. „wskazówkę interpretacyjną”.

Niemniej należy mieć na uwadze, że sądy podważają to stanowisko odmawiając tym dokumentom przymiotu źródeł prawa.

W opisanym stanie faktycznym niezależnie od tego czy sięgniemy bezpośrednio do przepisów umowy polsko – kanadyjskiej czy też do Komentarza, wypłacane przez przedsiębiorcę świadczenie nie będą podlegać opodatkowaniu w Polsce, jeśli polski podatnik otrzyma certyfikat rezydencji.

Kornelia Kazior, konsultant podatkowy ECDDP Sp. z o.o.

Anna Kiereś, Kierownik Zespołu ds. SSE ECDDP Sp. zo.o.

Autorzy:

- **Kornelia Kazior**
- **Anna Kiereś**
- **ECDDP Sp. z o.o.**

Artykuł z dnia: 2011-10-10, ostatnia aktualizacja: 2011-10-10 15:00