



Daňovky

Daňové a právní aktuality

Daně

Právo

Ze světa

Z judikatury

Krátce

Prosinec 2018

Obsah

Editorial

Daně

7 daňových novinek roku 2019 pro zaměstnavatele a zaměstnance

Novela DPH 2019: Jaké změny mohou přinést pozměňovací návrhy?

Jaké dotační příležitosti čekají na podnikatele v roce 2019

GŘ: Novinky v posuzování převodních cen a určení základu daně stále provozovny

Právo

Už jste zaregistrovali svého skutečného majitele?

Deal or No Deal. Brexit pohledem práva duševního vlastnictví

Ze světa

Rozhodnutí o zavedení digitální daně se odkládá

Z judikatury

NS rozhodoval o přiměřenosti pokuty z konkurenční doložky v pracovní smlouvě

Správce daně nemůže hodnotit navržené důkazy účelově

Kauza „superhrubace“ benefitů od třetích osob pokračuje

NSS: Daň lze doměřit i na základě nezákonné kontroly

Krátce

Stručné aktuality, prosinec 2018

Editorial

S blížícím se koncem roku přichází období bilancování. Pojdme se podívat na rok 2018 pohledem autorů a autorek Daňových a právních aktualit. V roce 2018 jsme připravili 12 vydání a napsali celkem 139 článků. Rozsah témat byl jako každý rok značný – od judikatury Soudního dvora Evropské unie, přes evropské směrnice a nařízení po domácí judikaturu a legislativu. Není možné vyzdvihnout jednotlivá témata, všechna byla důležitá. Přesto si dovolím upozornit na několik, kterým jsme se věnovali přece jenom o trochu více.

V první polovině roku jsme vás připravovali na začátek platnosti GDPR. Toto nařízení zasáhlo nejen finanční domy, nebo retailové a dopravní společnosti. Dotklo se každého z nás jako podnikatele, zaměstnance nebo rodiče. Změnilo praxi nejen ve firmách, ale i ve školách a školách. Jen vy sami znáte odpověď na to, zda pomohlo ulehčit vašim e-mailovým schránkám.

Na začátku léta vstoupila v účinnost evropská směrnice DAC 6, podle které se musí oznamovat mezinárodní transakce naplňující specifikované definiční znaky daňového plánování. Správci daně budou mít detailní přehled o transakcích, které by potenciálně mohly představovat daňovou optimalizaci. I když tato směrnice není ještě implementována v českém právu, povinnost monitorovat všechny transakce máme už nyní.

Nemohli jsme opomenout brexit. Jak by také ne, když jeho dopad na sociální zabezpečení, migrující pracovníky, DPH nebo cla bude značný. V tomto čísle nás nepřehledným procesem provází Ondřej Vykoukal, který upozorňuje na zajímavý aspekt vlivu brexitu na problematiku duševního vlastnictví.

V neposlední řadě upozorňuji na daňový balíček 2019. Řada novel daňových předpisů, které měly nabýt účinnosti k 1. lednu 2019, nakonec bude účinná později. Mluví se o 1. dubnu 2019, přičemž třeba dopad v oblasti daně z příjmů by byl především až pro rok 2020. To je jistě pozitivní pro ty, kteří zatím neřešili problematiku uznatelnosti úroků podle směrnice ATAD či tzv. CFC pravidla. Z pozměňovacích návrhů v tomto čísle upozorňujeme na ten, který zachovává režimu DPH u jednatelů a členů představenstva. Všeobecně se očekává, že se pro ně touto novelou v oblasti DPH nic nezmění.

Nemám obavy, že v příštím roce nebude o čem psát. Technologické novinky nepřestávají proměňovat naše profese i životní styl. Podle naší aktuální studie „[V rytmu zákazníka](#)“ však čeští zákazníci nadále nejvíce oceňují tradiční hodnoty, jakými jsou férový a lidský přístup a „něco navíc“. Daňové a právní aktuality tak vnímejte jako naši snahu přinášet vám právě to. Děkuji tímto všem autorům za výbornou práci v tomto roce a vám všem přeji krásný advent.



Ladislav Malůšek
Partner
KPMG Česká republika

3 | Daňové a právní aktuality – prosinec 2018

7 daňových novinek roku 2019 pro zaměstnavatele a zaměstnance

Zvyšuje se maximální vyměřovací základ pro pojistné na sociální pojištění i minimální mzda. Tyto úpravy mají vliv na výši některých dalších odvodů a slev na dani. K 1. červenci 2019 by se měla zrušit karenční doba a zaměstnavatelům tak vznikne povinnost platit zaměstnancům náhradu mzdy i za první tři dny nemoci. K nejvýznamnější změně však pravděpodobně dojde u zaměstnanců, kteří podléhají veřejnému pojistnému v zemích EU, EHP nebo ve Švýcarsku. Měl by se u nich změnit výpočet superhrubé mzdy.



Mária Marhefková
mmarhefkova@kpmg.cz



Iva Krákorová
ikrakorova@kpmg.cz

- Nadále bude platit 15% sazba daně z příjmu ze superhrubé mzdy i 7% solidární zvýšení daně, které se bude odvádět ze mzdy převyšující 130 796 Kč měsíčně.
- Maximální vyměřovací základ pro pojistné na sociální pojištění činí v roce 2019 1 569 552 Kč. Pro pojistné na zdravotní pojištění není stanovena maximální částka.
- Od 1. ledna 2019 se minimální mzda zvyšuje z 12 200 Kč na 13 350 Kč měsíčně. Minimální měsíční pojistné na zdravotní pojištění počítané z minimálního vyměřovacího základu, respektive minimální mzdy, tak bude činit 1 803 Kč.
- Zároveň se za zdaňovací období roku 2019 zvýší sleva na dani ve formě tzv. školkovného, konkrétně na částku 13 350 Kč za každé vyživované dítě.
- Rozhodný příjem pro účast na nemocenském pojištění zaměstnanců se zvyšuje od 1. ledna 2019 na 3 000 Kč měsíčně. Příjem z dohody o pracovní činnosti tak nebude podléhat odvodům na sociální a zdravotní pojištění do částky 2 999 Kč měsíčně. Pozměňovacím návrhem by mělo dojít též ke sjednocení souvisejícího ustanovení zákona o daních z příjmů a srážková daň by měla být rovněž uplatňována ze zvýšené částky do 2 999 Kč měsíčně.
- Poslanci setrvali na původním znění návrhu novely zákona o daních z příjmů (tisk 80). Senát ji navrhol zamítnout. Novela tak od 1. ledna 2019 mění významně způsob výpočtu superhrubé mzdy u poplatníků, u nichž se veřejné pojistné řídí právními předpisy Evropské unie, EHP nebo Švýcarska. Nyní bude novela postoupena k podpisu prezidentovi. Dle novely se bude základ daně u poplatníků, kteří jsou účastní veřejného pojištění v jiné zemi EU, EHP nebo Švýcarsku nově navyšovat o skutečné příspěvky zaměstnavatele na toto zahraniční pojištění a nikoliv o tzv. hypotetické české pojištění jako doposud. Pro zaměstnavatele tato změna bude znamenat vyšší administrativní zátěž, jak při zjišťování zahraničního pojištění, tak při nutné změně v nastavení mzdových softwarů.
- Poslanci schválili novelu zákoníku práce (tisk 109), která ruší karenční dobu. Zaměstnavatel by tak měl nově

4 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

poskytovat náhradu mzdy v případě dočasné pracovní neschopnosti zaměstnance i za první tři dny jeho nemoci. Jako kompenzaci zvýšených nákladů zaměstnavatelů obsahuje návrh snížení sazeb pojistného na nemocenské pojištění placené zaměstnavatelem (nově 2,1 % místo dosavadních 2,3 %). Navrhovaná účinnost novely je 1. července 2019. K přijetí novely je ještě nutný souhlas Senátu a podpis prezidenta ČR.

5 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

Novela DPH 2019: Jaké změny mohou přinést pozměňovací návrhy?

Novela zákona o DPH s plánovanou účinností během roku 2019 nedávno prošla druhým čtením v Poslanecké sněmovně. Seznámíme vás s některými z pozměňovacích návrhů, které byly předloženy.



Petra Němcová
pnemcova@kpmg.cz



Veronika Výborná
vvyborna@kpmg.cz



Nikoleta Ščasná
nscasna@kpmg.cz
222 123 161

Jednatelé osobami povinnými k dani?

Široce diskutovanou problematikou je navrhované nové pojetí jednatelů jako osob povinných k dani. Diskuse se vede především ohledně otázky, zda a za jakých podmínek se jednatelé (respektive někteří z nich v návaznosti na splnění kritérií podřízenosti) stávají při překročení limitu 1 mil. Kč osobami povinnými k dani, a tedy případně plátcí DPH. Navrhovaná úprava definice osob povinných k dani zůstává zachována. Nebudou z ní tedy explicitně vyloučeny osoby, jejichž příjem je zdaňován jako příjem ze závislé činnosti.

Rozpočtový výbor ovšem v rámci pozměňovacího návrhu požaduje de facto zachovat dosavadní vymezení činností, které se nepovažují za samostatně uskutečňovanou ekonomickou činnost. Zde je uvedeno, že za samostatnou ekonomickou činnost není považována činnost mj. zaměstnanců a činnosti osob, které jsou zdaňovány jako příjmy ze závislé činnosti. To by znamenalo, že fakticky nedojde k výrazným změnám oproti současnému stavu.

Leasing až od roku 2020

Tématem, které zajímá (nejen) leasingové společnosti, je reakce zákonodárců na nedávnou judikaturu Soudního dvora Evropské unie (SDEU). Rozsudek SDEU v případě Mercedes-Benz (C-164/16) se zásadně dotknul pohledu na finanční leasing. Ten bylo možné za určitých okolností posuzovat jako poskytnutí služby s odvodem DPH postupně v jednotlivých splátkách. Novela reaguje na nově definované principy a pojetí finančního leasingu, resp. upřesnění jeho definice tak, aby přesněji odpovídala ekonomickému pojetí transakce.

Nově bude za dodání zboží považováno také přenechání zboží k užití na základě smlouvy, pokud je ujednáno a ke dni uzavření smlouvy je zřejmé, že převod vlastnického práva k užívanému zboží po skončení nájmu představuje jedinou ekonomicky rozumnou volbu.

Rozhodující tedy bude nikoli jen pouhá textace leasingové smlouvy, ale i nastavení parametrů pro budoucí odkup předmětného zboží. Navrhuje se odložení účinnosti předmětného ustanovení až na 1. ledna 2020, zejména proto, aby měly zainteresované subjekty dostatek času připravit se na tuto změnu.

Zrušení nové definice dotace?

Zcela zrušena by mohla být novelou navržená definice dotace k ceně, která vyvolala bouřlivé diskuse a obavy na straně příjemců dotací. O této problematice jsme psali v předchozím vydání Aktualit.

6 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

Snížení sazeb DPH

Některé další pozměňovací návrhy obsahují snížení sazeb DPH, respektive jejich navrácení na úroveň roku 2010. Pokud by tento návrh prošel, základní sazba DPH by se snížila na 20 % (případně 19 %) a existovala by pouze jedna snížená sazba DPH ve výši 10 %.

Otazník nad účinností novely DPH

Vzhledem k tomu, že je velmi nepravděpodobné, že by se novela DPH stihla schválit tak, aby byla účinná od 1. ledna 2019, navrhuje rozpočtový výbor posun účinnosti na měsíc následující po vyhlášení ve Sbírce zákonů. Připomínáme, že pro některé oblasti je však účinnost nastavena odlišně.

Jaké dotační příležitosti čekají na podnikatele v roce 2019

V rámci dotačních programů byly zveřejněny harmonogramy plánovaných výzev na rok 2019. Přinášíme jejich stručný přehled.



Karin Stříbrská
kpmg@kpmg.cz



Marie Svobodová
mariesvobodova@kpmg.cz

INOVACE

MPO chystá v rámci Operačního programu Podnikání a inovace pro konkurenceschopnost („OPPIK“) vyhlásit výzvu na projekty, které se v oblasti hospodaření s vodou v rámci výrobního procesu zaměřují zejména na recyklaci vody.

- Plánované datum vyhlášení výzvy je květen 2019.
- Dotace na projekt bude činit minimálně 1 mil. Kč a maximálně 40 mil. Kč.
- Procentuální výše poskytované dotace pro velké podniky je 25 %.

Diskvalifikačním kritériem pro velké podniky je naplnění podmínky kódu intervence 065, kdy MPO projekt podpoří pouze v případě, že bude prokázán jeho pozitivní dopad na životní prostředí. Další podrobnosti budou součástí výzvy.

EPSILON

Program na podporu aplikovaného výzkumu a experimentálního vývoje EPSILON podporuje projekty, jejichž výsledky mají vysoký potenciál pro rychlé uplatnění v nových produktech, výrobních postupech a službách. Podporu však získají pouze projekty, které dosáhnou alespoň jednoho z následujících druhů výsledku – patent, prototyp, funkční vzorek, poloprovoz, ověřená technologie, software, průmyslový a užitný vzor, certifikované metodiky, postupy a specializované mapy s odborným obsahem.

- Plánované datum vyhlášení výzvy je únor 2019.
- Mezi projekty podpořené ve veřejné soutěži se má rozdělit 1 mld. Kč na všechny roky řešení.

Operační program Zaměstnanost

Cílem programu je především podpora zaměstnanosti. V roce 2019 si podnikatelé mohou zažádat o dotaci v rámci výzvy s názvem Podnikové vzdělávání zaměstnanců II. Prostředky jsou určeny zejména na profesní vzdělávání zaměstnanců podporované zaměstnavateli, zaměřené na odborné i klíčové kompetence, vzdělávání poskytované v oblasti IT, jazyků, soft skills a odborných dovedností.

- Plánované datum vyhlášení výzvy je 15. března 2019.
- Finanční alokace plánované výzvy činí 1,7 mld. Kč.

EFEKT

Program EFEKT je doplňkovým programem k operačním a národním energetickým programům s cílem zvýšit úspory energie. Je rozdělen na 2 podprogramy, investiční akce malého rozsahu (podprogram 1) a neinvestiční akce

8 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

v podobě energetického poradenství, zavádění energetického managementu, přípravy energeticky úsporných projektů, akcí a dokumentů na podporu úspor energie (podprogram 2). Podnikatelé mohou žádat o dotaci pouze v rámci podprogramu 2 – pro podnikatele může být zajímavé získat finanční prostředky například na zavedení systému hospodaření s energií, na přípravu realizace kvalitních energeticky úsporných projektů aj. Program EFEKT je vyhlašován prostřednictvím samostatných výzev na jednotlivé aktivity.

- Předpokládaný rozpočet programu je 150 mil. Kč.

V případě, že žadatelem o dotaci budou malé a střední podniky, jsou pro ně plánovány také další výzvy. Pokud vás možnost získat dotační prostředky zaujala, rádi s vámi prodiskutujeme specifika a cíle vašeho projektu a další podmínky stanovené konkrétní výzvou.

9 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

GFŘ: Novinky v posuzování převodních cen a určení základu daně stále provozovny

V listopadu vyšel nový pokyn Generálního finančního ředitelství (GFŘ) D – 32. Týká se závazného posouzení způsobu, jakým byla vytvořena cena sjednaná mezi spojenými osobami, a způsobu určení základu daně daňového nerezidenta z činností vykonávaných prostřednictvím stále provozovny.



Daniel Szmaraowski
dszmaragowski@kpmg.cz



Stanislava Volková
kpmg@kpmg.cz

Nahrazuje tak pokyn D – 333, který se týkal pouze závazného posouzení způsobu stanovení převodní ceny mezi spojenými osobami dle ustanovení § 38nc zákona o daních z příjmů. Nové ustanovení (§ 38nd ZDP) od ledna 2018 umožňuje požádat o závazné posouzení způsobu určení základu daně daňového nerezidenta z činností vykonávaných prostřednictvím stále provozovny. To je v novém pokynu D – 32 rovněž reflektováno. Obě ustanovení, tedy § 38nc i § 38nd ZDP, upravují postup při vydávání rozhodnutí o závazném posouzení obecně. Pro poplatníka znamená takové rozhodnutí vyšší stupeň jistoty v otázce, jak bude správce daně posuzovat jím nastavený způsob stanovení převodní ceny či způsob určení základu daně z příjmů, tedy i případné daňové ztráty.

Pokyn přináší zpřesnění definice období, pro která lze žádost o závazné posouzení podat. Žádost o závazné posouzení lze podat pouze na zdaňovací období, v němž se žádost podává, a na zdaňovací období, která následují, maximálně pak na období tří let. Není možné podat žádost o závazné posouzení na již uplynulá zdaňovací období. Nicméně pokud poplatník uplatňoval i v předcházejících obdobích stejný způsob tvorby převodních cen či přiřazení zisku stále provozovně za obdobných podmínek, může v případě vydání kladného rozhodnutí předpokládat, že správce daně bude v případě daňové kontroly postupovat podobně jako u vydaného závazného posouzení.

Nový pokyn, stejně jako doposud, neupravuje lhůty pro vydání rozhodnutí o závazném posouzení správcem daně. Je potřeba počítat s 6 – 18 měsíci, v závislosti na komplexnosti posuzované transakce.

Kromě již zmíněného pokynu D – 32 chystá GFŘ i aktualizaci pokynu D – 332, v rámci které by mělo dojít k promítnutí klíčových změn uvedených ve Směrnici OECD o transferových cenách publikovaných v roce 2017. Další změny by se měly týkat například funkčního a rizikového profilu (uvedení, že daňový subjekt jich může mít více v závislosti na postavení v každé jedné skupinové transakci). Pokyn by měl dále upřesňovat pravidla v oblasti srovnávacích analýz a doporučit, že by se analýzy měly obnovovat nejpozději každé tři roky. Mezi jinými by měl detailněji popisovat rozdíl mezi právním a ekonomickým vlastnictvím nehmotného aktiva a dopady na stanovení odměny z pohledu převodních cen. Na aktualizovanou verzi pokynu D – 332 se můžeme těšit v první polovině roku 2019.

Už jste zaregistrovali svého skutečného majitele?

Od ledna 2018 mají subjekty evidované v českých veřejných rejstřících povinnost zapisovat své skutečné majitele do nové evidence vedené rejstříkovými soudy. Zákon určil povinným subjektům lhůtu jednoho roku pro splnění jejich povinnosti. Tato lhůta se kvapem chýlí ke konci, v evidenci skutečných majitelů přesto mnoho údajů stále chybí.



Viktor Dušek
vdusek@kpmg.cz



Karolína Tomsová
ktomsova@kpmg.cz

Pojem „skutečný majitel“ není v českém právním prostředí novinkou. Jedná se o institut zavedený legislativou proti praní špinavých peněz, která vychází zejména z regulace Evropské unie. Skutečným majitelem se obecně rozumí fyzická osoba, která má možnost přímo či nepřímo vykonávat rozhodující vliv na řízení právnické osoby. České zákony ukládají právnickým osobám znát své skutečné majitele a některým z nich pak také evidovat je v nově zavedeném rejstříku.

Evidence skutečných majitelů, která funguje od začátku roku 2018, je neveřejným registrem, do něhož mají přístup jen subjekty vyjmenované zákonem. Mezi ně patří zejména orgány veřejné moci, jako soudy či finanční úřady, ale také osoby povinné identifikovat své klienty podle zákona č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu (AML), což jsou mimo jiné i daňoví poradci, auditoři či účetní.

Nejen co se administrativního procesu registrace týče, ale také ohledně samotné identifikace skutečného majitele panuje mnoho nejasností. Zejména u velkých holdingových struktur je někdy obtížné dopátrat se toho, kdo vlastně má být do evidence jako skutečný majitel zapsán. Český zákonodárce povinným subjektům situaci příliš neusnadnil, neboť některá zákonná ustanovení nejsou výkladově zcela jednoznačná. Prakticky nulová praxe rejstříkových soudů se zápisem do evidence a absence jasných pravidel pro dokládání zapisovaných skutečností činí z registrace skutečného majitele pro některé subjekty obtížný úkol. Nesplnění této povinnosti není přitom dle zákona žádným způsobem postihováno, a proto mnohé společnosti považují zápis skutečného majitele do evidence za zbytečnou administrativní zátěž, na kterou vědomě rezignují.

Nicméně je třeba připomenout, že identifikace skutečného majitele hraje významnou roli například při zadávání veřejných zakázek nebo čerpání dotací. Nebude-li mít zájemce o veřejnou zakázku či dotaci příslušný zápis v evidenci a nedoloží-li svého skutečného majitele ani na výzvu zadavatele či poskytovatele dotace, může být z příslušného řízení bez dalšího vyloučen. Navíc je identifikace skutečného majitele také podmínkou pro přístup k určitým typům služeb. Například banka může odmítnout poskytnutí úvěru či jiné zvolené služby, nedohledá-li skutečného majitele svého klienta (právnické osoby) v evidenci a klient sám svého skutečného majitele nedoloží.

Není proto na místě vnímat registraci skutečného majitele jako zbytečnou formalitu. Naopak, splnění této zákonné povinnosti může mnohým společnostem usnadnit jejich každodenní fungování.

11 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

Deal or No Deal. Brexit pohledem práva duševního vlastnictví

Zřejmě nejdůležitější mezinárodněprávní událost příštího roku – brexit – bude mít zásadní dopady v řadě oblastí: počínaje právy unijních občanů v EU přes regulaci finančního sektoru až po vykonatelnost britských rozsudků v EU (a samozřejmě naopak). Poněkud stranou brexitového informačního mainstreamu zůstává budoucnost práv duševního vlastnictví, která prošla za dobu členství Británie v EU nejednou harmonizací.



Ondřej Vykoukal
kpmg@kpmg.cz

Podívejme se na osud autorských práv a ochranné známky EU, a to jak v případě brexitu s dohodou, tak bez dohody (tzv. hard brexit). U autorských práv je situace jednodušší a jak pro autory, tak pro uživatele jejich děl navíc i přehlednější. Autorské právo je totiž na úrovni EU harmonizováno zejména prostřednictvím směrnic. Směrnice sama o sobě není přímo účinná a musí být vždy zákonodárcem daného členského státu tzv. transponována do podoby běžného národního zákona (u nás typicky autorského zákona). Brexit samozřejmě nebude mít zásadní vliv na dosavadní znění britských zákonů. Britský autorský zákon (Copyright, Designs and Patents Act 1988) implementující většinu evropských autorskoprávních směrnic nedozná v přímém důsledku brexitu žádných změn. Uvedené platí jak v případě brexitu s dohodou, tak „hard brexitu“. Nadto je autorské právo upraveno i několika mezinárodními dohodami, na jejichž aplikaci v UK nemá členství království v EU jakýkoli vliv.

Ochrana autorských děl na ostrovech tak zůstane brexitem v zásadě nedotčena. Vliv bude mít brexit na některé přeshraniční aspekty užívání autorských děl, jako je jejich satelitní přenos nebo přenositelnost online obsahu. Základní ochrana autorských děl nicméně zůstane nedotčena, ať už bude forma brexitu jakákoli. I z tohoto důvodu současný návrh smlouvy o vystoupení autorské právo nijak neupravuje.

V případě ochranných známek EU je situace odlišná. Ochranná známka EU je na úrovni Unie upravena přímo aplikovatelným nařízením a na rozdíl od autorských práv není ošetřena jakoukoli mezinárodní dohodou.

Pokud by Británie nepřijala žádné jednostranné vnitrostátní řešení, ochranné známky EU by v případě „hard brexitu“ na území Británie 29. března 2019 jednoduše zanikly a daná označení by v zemi nebyla jakkoli chráněna. Z tohoto důvodu smlouva o vystoupení stanoví, že vlastník ochranné známky EU se automaticky, bez jakéhokoli přezkumu stane držitelem národní ochranné známky v Británii stejného znění a pro stejné výrobky a služby, jako měla dosavadní ochranná známka EU. K tomu však musí být smlouva o vystoupení schválena, což se v době psaní tohoto článku zdá velmi nejisté.

I v případě brexitu bez dohody to však vypadá pro držitele unijních známek pozitivně. Podle sdělení britské vlády budou známky EU v Británii i po brexitu chráněny prostřednictvím nového rovnocenného britského práva (new, equivalent UK right). Vláda dokonce uvádí, že všichni vlastníci budou britskými úřady vyrozuměni o tom, že nabyli nové britské vnitrostátní označení. Zda tomu tak skutečně bude, prozatím nevíme, jedná se pouze o nezávazné sdělení britských úřadů. A to v žádném případě neznamená, že se bez dalšího promítne do závazného právního předpisu.

12 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

V případě neschválení smlouvy o vystoupení ze strany UK tak lze jednoznačně doporučit sledovat legislativní kroky britské vlády a případně včas podat přihlášku britské vnitrostátní ochranné známky, která nahradí zanikající ochrannou známku evropskou.

13 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

© 2016 KPMG Česká republika, s.r.o., společnost s ručením omezeným založená dle právních předpisů České republiky a členská společnost globální organizace nezávislých členských společností KPMG, přidružených ke KPMG International Limited, soukromé anglické společnosti s ručením omezeným. Všechna práva vyhrazena.

Rozhodnutí o zavedení digitální daně se odkládá

Rada pro hospodářské a finanční záležitosti (ECOFIN) na svém jednání dne 4. prosince 2018 neschválila návrh směrnice o zavedení daně z digitálních služeb.



Václav Baňka
vbanka@kpmg.cz



Lenka Fialková
lfialkova@kpmg.cz

Kompromisní návrh pod rakouským předsednictvím byl postaven na následujících principech:

- Daň se bude vztahovat pouze na daňové subjekty z nadnárodních skupin s celosvětovými příjmy překračujícími 750 mil. EUR a celkovými ročními příjmy plynoucími ze zdanitelných digitálních služeb z EU překračujícími 50 mil. EUR, a to bez ohledu na to, odkud je služba poskytována.
- Zdanitelnými příjmy se rozumí příjmy z reklam umístěných na digitálním rozhraní (např. internetová stránka nebo mobilní aplikace), příjmy ze zprostředkovatelských služeb uskutečněných na digitálním rozhraní a příjmy z předávání uživatelských dat.
- Sazba daně byla stanovena na 3 %.
- Zdanitelné příjmy by byly přisouzeny jednotlivým členským státům na základě místa, kde se nacházejí uživatelé (bude určeno primárně podle adresy internetového protokolu (IP) zařízení uživatele), kteří shlédli reklamu, využili zprostředkovatelskou službu nebo byli zahrnuti do dat, jež byla předmětem prodeje, a to bez ohledu na to, zda finančně přispěli ke generování příjmu.

Zástupci členských států se taktéž zabývali deklarací, kterou předložily společně Francie a Německo těsně před zahájením zasedání, kdy již bylo jasné, že rakouský návrh nezíská jednomyslnou podporu členských států. Deklarace vyzývá Komisi a Radu EU, aby zúžily minimální rozsah digitální daně pouze na příjmy z reklam s možností dobrovolného rozšíření rozsahu zdanění, pokud se pro to členský stát rozhodne. Dále navrhuje, aby směrnice byla schválena do konce března 2019 s účinností od roku 2021.

Obě země vyzývají Komisi a Radu EU, aby pracovaly na návrzích legislativy, která bude trvalým a globálním řešením zdanění digitální ekonomiky v souladu se závěry učiněnými na úrovni OECD. Toto řešení se očekává v roce 2020. V případě, že by se podařilo najít shodu na úrovni OECD a následně by EU přijala odpovídající legislativu, byla by směrnice o digitální dani revokována.

Debata o tomto návrhu byla otevřená s různou mírou podpory pro tento návrh. Některé státy však vyjádřily s tímto návrhem předběžný nesouhlas (Irsko, Švédsko, Estonsko). Případně se přiklání k počkat na řešení v rámci OECD. Další osud digitální daně je tedy nejasný.

14 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

NS rozhodoval o přiměřenosti pokuty z konkurenční doložky v pracovní smlouvě

Nejvyšší soud (NS) posuzoval případ zaměstnankyně zavázané konkurenční doložkou, která skončila pracovní poměr u svého zaměstnavatele a hned v následujícím měsíci uzavřela pracovní poměr s jeho konkurentem. Bývalý zaměstnavatel po zaměstnankyni požadoval zaplacení smluvní pokuty, jež dodržování doložky utvrzovala. Nejvyšší soud shledal takový požadavek jako rozporný s dobrými mravy, protože pracovní poměr u nového zaměstnavatele trval jen tři dny.



Barbora Cvinerová
bcvinerova@kpmg.cz



Kateřina Randlová
kpmg@kpmg.cz

Konkurenční doložku je možné vtělit do pracovní smlouvy zaměstnance, který během výkonu práce získá konkurenčně významné informace. Jde o závazek zaměstnance nevykonávat po určitou dobu (nejdéle 1 rok) po skončení pracovního poměru práci, jež by byla shodná s předmětem činnosti bývalého zaměstnavatele nebo která by měla vůči němu soutěžní povahu. Zaměstnavatel může doložkou chránit cenné informace, poznatky nebo pracovní a technologické postupy. Ochrana však není zadarmo – zaměstnavatel je povinen zaměstnanci za každý měsíc dodržování této povinnosti platit odměnu nejméně ve výši jedné poloviny průměrného měsíčního výdělku. Závazek zaměstnance je možné zajistit smluvní pokutou, jejím zaplacením se zaměstnanec povinnosti dodržovat doložku zproští.

Výše smluvní pokuty musí být dle zákona přiměřená. Přiměřenost může v jednotlivých případech posuzovat soud, a to jak ve vztahu k jejímu účelu, k povaze a významu informací, které zaměstnavatel doložkou chrání, tak také k výši odměny, jež zaměstnanci náleží za dodržování doložky.

Přiměřenost pokuty byla jádrem sporu i v tomto případě. Výši pokuty soud shledal jako vyhovující – zaměstnankyně při výkonu práce získala konkurenčně významné informace a výše pokuty nebyla vyšší než odměna, kterou by při dodržení doložky od zaměstnavatele získala. Přesto však spor rozhodl v prospěch zaměstnankyně. Přihlédl ke skutečnosti, že její pracovní poměr u nového zaměstnavatele trval pouze několik dní, a proto konstatoval, že svoji povinnost porušila jen v zanedbatelném rozsahu. Požadavek bývalého zaměstnavatele na zaplacení smluvní pokuty tak zamítl z důvodu rozporu s dobrými mravy s tím, že situaci může řešit požadováním náhrady škody, či prostředky pro obranu proti nekalé soutěži.

Popisovaným rozsudkem Nejvyšší soud zúžil už tak podstatně limitované možnosti zaměstnavatele, jak chránit své know-how. Nejen že zaměstnavatel musí řádně posoudit vágní kritéria přiměřenosti pokuty, musí se zabývat i otázkou, zda porušení doložky není jen „zanedbatelné“. Přitom se nikterak nepřihlíží ke skutečnosti, že k rozšíření citlivé informace mohou postačovat i minuty. Institut konkurenční doložky je tak pro zaměstnavatele poměrně drahý nástroj, který mu poskytuje jen omezenou ochranu. Dosažení satisfakce prostřednictvím

požadování náhrady škody či nároků z porušení regulace soutěžního práva, jak navrhoval soud, je spíše jen teoretickou možností. Pro zaměstnavatele je obtížné i jen zjistit, že bývalý zaměstnanec vázaný doložkou pro konkurenty pracuje, natož pak prokázat, že k předání informací skutečně došlo.

16 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

© 2016 KPMG Česká republika, s.r.o., společnost s ručením omezeným založená dle právních předpisů České republiky a členská společnost globální organizace nezávislých členských společností KPMG, přidružených ke KPMG International Limited, soukromé anglické společnosti s ručením omezeným. Všechna práva vyhrazena.

Správce daně nemůže hodnotit navržené důkazy účelově

Pokud poplatník navrhne v rámci daňového řízení důkazy, správce daně je povinen je hodnotit jak samostatně, tak i ve vzájemných souvislostech. V případě, že má pochybnosti o kterémkoliv z nich, může daňovému subjektu zaslat výzvu k předložení dalšího nebo jiného důkazního prostředku. Nemůže však hodnotit důkazy účelově tak, že ty, které jsou ve prospěch daňového subjektu, pomine či upozadí a ty, které mu jsou k tíži, vyzdvihne.



Martin Krapinec
mkrapinec@kpmg.cz



Dominik Kovář
dkovar@kpmg.cz

Nejvyšší správní soud (NSS) se zabýval případem (6 Afs 365/2017 – 41), kdy česká společnost vyvážela osobní automobily do Kambodže prostřednictvím celního agenta v Belgii. Belgický celní agent má stejné pravomoci jako státní celní orgán a je také oprávněn uvádět zboží do celního režimu vývozu.

Česká společnost předložila správci daně jednotný správní doklad (JSD) spolu s dalšími doklady souvisejícími s vývozem zboží (přepravní dokumenty, předávací protokoly, bankovní výpisy, atd.). Správce daně však u těchto transakcí nepřiznal vývozci osvobození od DPH s odůvodněním, že JSD neobsahuje veškeré náležitosti (chybějící otisk razítka a podpis belgického celního agenta). Hlavním argumentem správce daně bylo, že zboží nebylo uvedeno do celního režimu vývozu (jedna ze zákonných podmínek pro aplikaci osvobození od DPH), neboť si správce daně nebyl vědom skutečnosti, že belgický celní agent je oprávněn uvádět zboží do tohoto celního režimu namísto belgického státního celního úřadu.

Přestože správce daně právní postavení belgického celního agenta nezpochybnil, požadoval, aby byla daná skutečnost doložena. Vzhledem k tomu, že daňový subjekt skutečnost neprokázal, nebyl, dle posouzení správce daně, schopen ustát své důkazní břemeno.

NSS k výše uvedenému konstatoval, že správce daně může vyjádřit pochybnosti ohledně věrohodnosti, průkaznosti správnosti či úplnosti účetnictví a jiných povinných záznamů. Je však povinen identifikovat a prokázat konkrétní důvodné pochyby, na základě kterých je činní nevěrohodnými, neúplnými, neprůkaznými nebo nesprávnými. Správce daně tak nemůže zpochybnit navržený důkaz osvědčující propuštění zboží do režimu vývozu, aniž by explicitně uvedl na základě jakých skutečností tak činí.

Kauza „superhrubace“ benefitů od třetích osob pokračuje

V červenci 2018 potvrdil Krajský soud v Hradci Králové povinnost tzv. superhrubace při zdaňování benefitů poskytovaných zaměstnancům třetí osobou. Nyní toto téma projednával Nejvyšší správní soud, který výklad Krajského soudu prozatím nepodpořil a vrátil jej k dalšímu řízení.



Mária Marhefková
mmarhefkova@kpmg.cz



Iva Krákorová
ikrakovova@kpmg.cz

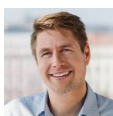
V původním řízení se Krajský soud v Hradci Králové (KS) ztotožnil s rozhodnutím správce daně, který doměřil daň z příjmů ze závislé činnosti společnosti, která poskytovala plnění zaměstnancům jiného subjektu – České pošty. Zaměstnanci České pošty nabízeli v rámci plnění svých pracovních povinností produkty této společnosti na základě smlouvy mezi zmíněnou společností a Českou poštou. Společnost při zdanění tohoto příjmu zaměstnancům České pošty nenavýšila příjem o příspěvky zaměstnavatele na sociální a zdravotní pojištění na tzv. superhrubou mzdu.

V následném kasačním řízení (čj. 1 Afs 162/2018- 40) Nejvyšší správní soud (NSS) nesouhlasil s výkladem KS. NSS argumentoval, že k naplnění definice pojmu zaměstnavatel pro účely sociálního a zdravotního pojištění nepostačuje pouhá existence zdanitelných příjmů ze závislé činnosti (jak je tomu v zákoně o daních z příjmů), nýbrž je musí být splněna též další podmínka, a to, že tyto příjmy plynou ze „zaměstnání“, tedy z činnosti zaměstnance pro zaměstnavatele.

NSS byl toho názoru, že v daném případě správce daně neprokázal, že by společnost byla „zaměstnavatelem“ zaměstnanců České pošty ve smyslu legislativy sociálního a zdravotního pojištění, resp. že by zaměstnanci České pošty vykovali činnost pro dotyčnou finanční společnost. NSS tak rozsudek KS i rozhodnutí Odvolacího finančního ředitelství zrušil a vrátil k dalšímu řízení a prokazování.

NSS: Daň lze doměřit i na základě nezákonné kontroly

Před necelými třemi měsíci jsme informovali o aktuální judikatuře, ve které Nejvyšší správní soud (NSS) potvrdil, že správce daně postupuje nezákonně, jestliže neumožní daňovému subjektu napravit zjištěné chyby podáním dodatečného daňového přiznání, a namísto toho rovnou zahájí daňovou kontrolu. Takto zahájená kontrola byla shledána nezákonnou a NSS zakázal její pokračování. V rozsudku z letošního října (6 Afs 61/2018) se NSS podrobněji vyjádřil k tomu, zda nezákonné zahájení daňové kontroly vede automaticky také k nezákonnosti následně vydaných platebních výměrů.



Viktor Dušek
vdusek@kpmg.cz



Karolína Tomsová
ktomsova@kpmg.cz

NSS opětovně potvrzuje, že správce daně musí vyzvat daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání, pokud se jinak než na základě daňové kontroly daného období dozví, že je třeba daň vyměřit odlišně oproti původně podanému daňovému přiznání. Teprve v případě, kdy daňový subjekt na výzvu nereaguje, je na místě zahájit daňovou kontrolu. Ta s sebou na rozdíl od dodatečného daňového přiznání nese důsledek v podobě penále ve výši 20% z doměřené částky.

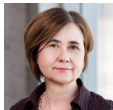
Ve svém nedávném rozsudku NSS řešil otázku, zda nezákonné vedení daňové kontroly má vždy za následek také nezákonnost platebních výměrů vydaných na jejím základě. Podle NSS je v každém jednotlivém případě třeba posuzovat, jestli procesní pochybení správce daně mohlo reálně ovlivnit výsledek daňového řízení v neprospěch daňového subjektu. Při zahájení daňové kontroly v situaci, kdy mohlo být postupováno cestou dodatečného daňového přiznání, přitom správce daně zasahuje do práv daňového subjektu právě vyměřením zákonného penále.

V posuzovaném případě dospěl ovšem NSS k závěru, že mezi nevydáním výzvy správcem daně a doměřením penále neexistovala přímá souvislost. Daňový subjekt totiž v rámci celého daňového řízení brojil proti důvodům pro doměření daně a bylo tedy možné se domnívat, že by případné výzvy k podání dodatečného daňového přiznání stejně neuposlechl. K zahájení daňové kontroly a vyměření penále by u tohoto daňového subjektu pravděpodobně došlo i v případě, že by správce daně postupoval zákonně a výzvu vydal. Vydané platební výměry tak NSS neshledal nezákonnými.

Z postoje NSS je patrné, že nevydání výzvy k podání dodatečného daňového přiznání nemusí mít vždy vliv na zákonnost následně vydaných platebních výměrů. Daňovým subjektům proto doporučujeme, aby se proti takovému postupu správce daně aktivně bránily ihned po zahájení daňové kontroly, kdy lze podle konstantní judikatury NSS dosáhnout jejího zastavení jakožto nezákonného zásahu.

Stručné aktuality, prosinec 2018

Daňové a právní novinky posledního měsíce jednou nebo dvěma větami.



Lenka Fialková
lfialkova@kpmg.cz

- Skupina poslanců předložila Poslanecké sněmovně návrh novely zákoníku práce, kterou by se zvýšila minimální roční výměra dovolené na 5 týdnů. V současné době činí základní rozsah dovolené u zaměstnavatelů v podnikatelské sféře nejméně 4 týdny, je však možné jej navýšit. Zaměstnavatelé nepodnikatelské sféry svým zaměstnancům dle současné úpravy poskytují 5 týdnů dovolené ročně bez možnosti navýšení. Předkladatelé novely si kladou za cíl tuto nerovnost odstranit a výměru dovolené sjednotit. Dobrovolné navýšení by však i po případném schválení novely bylo nadále možné jen v soukromé sféře. Návrh se nedotýká pedagogických a akademických pracovníků škol, kterým zákoník práce zakládá nárok na 8 týdnů dovolené ročně.
- Od 1. ledna 2019 dochází ke zvýšení některých sazeb zahraničního stravného (vyhláška č. 254/2018).
- Ve Finančním zpravodaji MFČR číslo 10/2018 vyšlo sdělení k praktické aplikaci článku 11 Smlouvy mezi Českou republikou a Chilskou republikou o zamezení dvojímu zdanění a zabránění daňovému úniku v oboru daní z příjmu a z majetku (Sbírka mezinárodních smluv č. 5/2017) a Seznam států vyměňujících zprávy podle zemí podle ust. § 13zb odst. 2 zákona č. 164/2013 Sb., o mezinárodní spolupráci při správě daní a o změně dalších souvisejících zákonů, ve znění pozdějších předpisů.
- Poslanecká sněmovna schválila novelu zákona o směnářské činnosti. Jejím cílem je zamezit nekalým praktikám některých směnářů, kterých se dopouštějí nejčastěji v centru Prahy při jednání se zahraničními turisty.
- Finanční správa připomíná plátcům DPH [pravidla pro uplatňování DPH u společníků společnosti](#). Podle nové právní úpravy každý společník společnosti postupuje individuálně sám za sebe podle obecných ustanovení zákona o DPH.
- Generální finanční ředitelství zveřejňuje [aktuální tiskopisy](#) pro plátce daně ze závislé činnosti, u kterých dochází ke změně. Ostatní tiskopisy za rok 2018 zůstávají beze změny.
- Novou možnost, jak zaplatit správní poplatek, nabídne Finanční správa v plném rozsahu od nového roku. Jedná se o možnost zaplacení prostřednictvím platební karty na terminálech v budovách územních pracovišť finančních úřadů. Daňovým poplatníkům vyřizujícím zpoplatněné podání se tím rozšíří možnost úhrady správního poplatku o bezhotovostní transakci platební kartou. Prostřednictvím platební karty budou také moci přijmout platbu vymáhaného nedoplatku exekutoři Finanční správy a otevře se tak rychlá a efektivní cesta, jak se může daňový dlužník svého nedoplatku, vzniklého často nedbalostí, zbavit i v průběhu samotného jednání s exekutorem.
- Sněmovna schválila poslanecký návrh novely zákona o DPH. Nyní jej bude projednávat Senát. Pokud návrh schválí, bude jízdné ve vlacích, autobusech nebo přívozech a lanovkách nově spadat do 10% sazby (dnes

15 %).

- Na webových stránkách ministerstva financí vyšel aktualizovaný [Přehled](#) platných smluv České republiky o zamezení dvojímu zdanění v oboru daní z příjmu, resp. z příjmu a z majetku.

21 | Daňové a právní aktuality - prosinec 2018

[LinkedIn](#) | [Twitter](#) | [Facebook](#) | [Instagram](#)

www.kpmg.cz

Tel.: +420 222 123 111

Informace zde obsažené jsou obecného charakteru a nejsou určeny k řešení situace konkrétní osoby či subjektu. Ačkoliv se snažíme zajistit, aby poskytované informace byly přesné a aktuální, nelze zaručit, že budou odpovídat skutečnosti k datu, ke kterému jsou doručeny, či že budou platné i v budoucnosti. Bez důkladného prošetření konkrétní situace a řádné odborné konzultace by neměla být na základě těchto informací činěna žádná opatření.

© 2026 KPMG Česká republika, s.r.o., a Czech limited liability company and a member firm of the KPMG global organization of independent member firms affiliated with KPMG International Limited, a private English company limited by guarantee. All rights reserved.