

FINANČNÍ MANAŽER

27. 8. 2004

ČÍSLO 15

Poskytování vzorků podle zákona o DPH a o daních z příjmů

U obchodních, ale i u jiných společností se často setkáváme s problematikou poskytování různých vzorků, reklamních předmětů a testerů vlastní výroby nebo prodeje obchodním partnerům. Cílem takových vzorků je zajištění reklamy a odbytu, a nikoliv snaha učinit druhou stranu bohatší – obdarovat ji. Především zákon o daních z příjmů v některých svých ustanoveních předpokládá právě opak. U vzorků poskytovaných tzv. zdarma nastává často problém, jelikož jsou tyto výrobky považovány finančními úřady za výdaje na reprezentaci a za dary podle níže citovaného § 25 zákona č. 586/1992 Sb., o daních z příjmů (dále jen ZDP).

V následujícím článku jsme shrnuli problematiku poskytování vzorků.

Poskytování vzorků pro účely daně z příjmů a DPH jsme rozdělili do následujících osmi kategorií. Při řešení Vaší konkrétní situace doporučujeme vybrat ten model poskytnutí vzorku, který nejlépe vyhovuje.

a) vzorky pro vnitropodnikovou spotřebu plátce – plátce používá vzorky při testech, zkouškách atd.

b) rozdávaní vzorků – vzorky plní stejnou funkci jako prodávané výrobky, jedná se např. o miniaturní

c) reklamní předměty do 500 Kč, které jsou opatřeny obchodní firmou nebo ochrannou známkou a nejsou předmětem spotřební daně

d) darování vzorků, které není v souvislosti s podnikáním – darování neziskovým organizacím

e) rozdávaní vzorků v rámci marketingových akcí

f) poskytnutí vzorku formou výpůjčky
g) rozdávaní vzorků jako součást objemu dodávaného zboží – odběratel má nárok na vzorek při odběru určitého množství zboží

h) poskytnutí reklamních vzorků za sníženou pořizovací cenu

Daň z příjmů právnických osob

a) vzorky pro vnitropodnikovou spotřebu plátce

Pro lepší pochopení problematiky uvádíme citace z příslušných ustanovení zákona.

§ 24 odst. 1 ZDP zní:
„Výdaje vynaložené na dosažení, zajištění a udržení zdanitelných příjmů se pro zjištění základu daně odečtou ve výši prokázané poplatníkem a ve výši stanovené tímto zákonem a zvláštními předpisy...”

Za vnitropodnikovou spotřebu lze považovat např. firemní štíty, letáky a testery (zákon sice neobsahuje definici pojmu vnitropodniková spotřeba, ale

obsahuje ji pokyn ministerstva financí – viz vzorky pro vnitropodnikovou spotřebu z hlediska DPH). Vzorky spotřebované v rámci vnitropodnikové spotřeby lze považovat za výdaj vynaložený na dosažení, zajištění a udržení příjmů. Jedná se tedy o daňově uznatelný výdaj z hlediska ZDP.

b) rozdávaní vzorků, které plní stejnou funkci jako prodávané výrobky

Rozdávaní vzorků, které plní stejnou funkci jako výrobky prodávané, i když jsou v odlišném balení a velikosti, nelyž jsou za daňově uznatelný výdaj. Takovéto vzorky mohou uspokojit spotřebitele stejně jako výrobky prodávané.

(Pokračování na stránce 2)



Reklamní předměty do 500 Kč, které jsou opatřeny obchodní firmou nebo ochrannou známkou a nejsou předmětem spotřební daně, lze považovat za daňově uznatelný náklad.



Lidé v pohybu

BUSINESS LEASE
TEAMWORK IN MOBILITY

Váš spolehlivý partner
v oblasti operativního leasingu

Business Lease, s.r.o.
Bucharova 16, 155 00 Praha 5
Tel.: + 420 251 025 800
Fax: +420 251 626 971
E-mail: info@bl.cz, www.bl.cz

Daňový kalendář – ZÁŘÍ

31. 8.

Daň z příjmů

– odvod daně vybírané srážkou podle zvláštní sazby daně za červenec

– odvod částek zajištění daně za červenec

Daň z nemovitosti – první splátka na daň placenou ve splátkách poplatníky provozujícími zemědělskou výrobu a chov ryb

9. 9.

Spotřební daň – platba daně za červenec

KRÁTCE

Uzavírání pracovního poměru na dobu určitou

Zákonem č. 46/2004 Sb. došlo s účinností od 1. března 2004 ke změnám některých ustanovení zákoníku práce (ZP). K důležitým změnám patří nová koncepce sjednávání pracovního poměru na dobu určitou (§ 30 ZP). Pracovní poměr na dobu určitou lze sjednat nebo dohodou účastníků prodlužovat či opakovaně sjednat na celkovou dobu dvou let ode dne vzniku pracovního poměru (tj. ode dne nástupu do práce). Po uplynutí dvou let by musel být následující pracovní poměr sjednán na dobu neurčitou, pokud by byl uzavírán do šesti měsíců po skončení předchozího pracovního poměru.

Jsou stanoveny tři výjimky, kdy bude možný pracovní poměr na dobu určitou prodlužovat či sjednávat bez jakéhokoliv omezení:

- pracovní poměr na dobu určitou, který je sjednáván podle zvláštního předpisu (cizinci, poživatelé starobních důchodů),
- náhrada za dočasně nepřítomného zaměstnance (dlouhodobá pracovní neschopnost, mateřská či rodičovská dovolená),
- z vážných provozních důvodů na straně zaměstnavatele nebo z důvodů zvláštní povahy práce (sezonní práce, termínované zakázky).

Podle platné právní úpravy již není zakázáno sjednávání pracovního poměru na dobu určitou s absolventy a mladistvými. Výše uvedená právní úprava uzavírání pracovních poměrů na dobu určitou se nevztahuje na uzavírání vedlejších pracovních poměrů, na uzavírání dohod o pracovní činnosti či dohod o provedení práce.

Podle kolegia expertů bylo stanoveno, že je správné počítat omezení dobou dvou let až od prvního vzniku pracovního poměru na dobu určitou po účinnosti novely ZP (tj. po 1. březnu 2004). Doba trvání předchozího pracovního poměru na dobu určitou, i když byl skončen v době šesti měsíců či kratší před vznikem nového pracovního poměru, ani doba přerušení mezi nimi tak nebudou pro nový pracovní poměr započítávány, a to přesto, že již spadají do doby účinnosti nové právní úpravy.

Novela se nedotkne ani pracovních poměrů na dobu určitou, které vznikly přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, ani pokud budou i po její účinnosti dále prodlužovány (změnou či dodatkem pracovní smlouvy), a to bez jakéhokoliv časového omezení.

(Pokračování ze stránky 1)

Zde se jedná např. o miniaturní balení kosmetických přípravků a potravinových výrobků.

c) reklamní předměty do 500 Kč, které jsou opatřeny obchodní firmou nebo ochrannou známkou a nejsou předmětem spotřební daně

Často jsou v praxi rozdávány tzv. reklamní předměty, které lze poskytovat zdarma a výdaje na jejich pořízení jsou považovány za daňově uznatelný výdaj. Ze zákonné definice se musí jednat o výrobek, který je opatřen obchodní firmou nebo ochrannou známkou a jeho pořizovací hodnota nepřesahuje bez DPH 500 Kč. Zde je třeba dát si pozor na to, aby poskytnutý vzorek nebyl předmětem spotřební daně, např. cigarety, destiláty a víno.

Problematickou poskytování reklamních předmětů do 500 Kč z hlediska daně z příjmů upravuje § 25 odst. 1 písm. t) ZDP.

§ 25 odst. 1 písm. t) ZDP zní:

„Za výdaje (náklady) vynaložené k dosažení, zajištění a udržení příjmů pro daňové účely nelze uznat zejména výdaje na reprezentaci, kterými jsou zejména výdaje na pohoštění, občerstvení a dary. Za dar se nepovažuje reklamní nebo propagační předmět, který je opatřen obchodní firmou nebo ochrannou známkou poskytovatele tohoto předmětu nebo názvem propagovaného zboží nebo služby, jehož hodnota bez daně z přidané hodnoty nepřesahuje 500 Kč, a který není předmětem spotřební daně.“

d) darování vzorků, které není v souvislosti s podnikáním

Darování vzorků neziskovým organizacím, např. obcím, školám lze považovat za dar, který lze odečíst od základu daně, pouze pokud splňuje následující kritéria:

- je poskytnut např. na sociální, zdravotnické a ekologické účely,
- hodnota daru je vyšší než 2 % ze základu daně, alespoň 1000 Kč, maximálně však 10 tisíc Kč.

V ostatních případech takto poskytnutý vzorek nelze považovat za položku snižující základ daně ani daňově uznatelný výdaj.

e) rozdávaní vzorků v rámci marketingových akcí – tzv. testery a ochutnávkové akce

Domníváme se, že rozdávaní vzorků – testerů lze považovat za daňově uznatelný výdaj dle § 24 ZDP (ad a). Poskytování takovýchto vzorků je nezbytnou součástí obchodní činnosti společnosti, která předchází objednávkám zboží. Tuto skutečnost však musí společnost správcem daně prokázat. Společnost by měla skutečné použití vzorků evidovat a být připravena prokázat souvislost vynaloženého výdaje a dosaženého příjmu.

f) poskytnutí vzorku formou výpůjčky

Na základě smlouvy o výpůjčce může odběratel užívat příslušný vzorek, ale ten je nadále součástí majetku dodavatele.

Poskytnutím vzorku formou výpůjčky nevznikne dodavateli žádný náklad a odběrateli

žádný výnos. Zde však nastává problém evidence, jelikož by měl být vzorek poskytovateli vrácen. V případě, že není vrácen, vzniká poskytovateli náklad (škoda), který není daňově uznatelný dle § 25 odst. 1 písm. n).

Tento problém je možné vyřešit tak, že součástí smlouvy o výpůjčce by byla pasáž, podle které se společnost zavazuje předat např. obchodnímu zástupci vzorky při odebrání určitého množství zboží. Vzorky budou dodávány nikoliv zdarma, ale jako součást dodávky zboží.

Pokud budou fakturovány, tak nejlépe jako součást faktury, kterou byl překročen určený obrát, a to v běžné ceně, ke které bude poskytnuta sleva (ad g).

g) rozdávaní vzorků jako součást objemu dodávaného zboží

V tomto případě má odběratel nárok na vzo-



Rozdávaní vzorků v rámci ochutnávkových akcí lze považovat za daňově uznatelný výdaj.

rek zdarma při odběru určitého množství.

Jsmo toho názoru, že v tomto případě se jedná o náklady na dosažení a udržení příjmů podle § 24 odst. 1. Cílem předání vzorků je reklama a zajištění odbytu (dosahovat vyšší příjmy). Z tohoto důvodu lze považovat hodnotu vzorků, které budou poskytnuté odběratelům za odběr stanoveného množství zboží, za daňový náklad společnosti.

Protože povinnost prokazovat výši a oprávněnost nákladů je na straně poplatníka, doporučujeme mít celou akci na podporu prodeje řádně evidovanou např. předávacím protokolem a smlouvou (jako příloha by mohl být objem prodeje), které by byly zároveň podkladem pro zaúčtování do nákladů společnosti.

h) poskytnutí reklamních vzorků za sníženou pořizovací cenu

Reklamní vzorky lze poskytovat např. za cenu 10 % pořizovací ceny. Poskytnutí vzorků za sníženou cenu lze považovat za daňově uznatelný výdaj.

Při poskytování reklamních vzorků za sníženou cenu nastává problém, pokud jsou reklamní vzorky poskytovány spojeným osobám. V takovém případě by správce daně mohl doměřit rozdíl mezi cenou obvyklou a cenou, za kterou byly vzorky poskytnuty, pokud tento rozdíl nebude správce daně uspokojivě doložen.

Daň z přidané hodnoty

Pro lepší pochopení problematiky uvádíme citace z příslušných ustanovení ZDPH a pokynů Ministerstva financí.

§ 2 odst. 1 písm. a) zní:

Předmětem daně je dodání zboží nebo převod nemovitosti anebo přechod nemovitosti v dražbě (dále jen „převod nemovitosti“) za úplatu osobou povinnou k dani, s místem plnění v tuzemsku.

Úplatou se rozumí dle § 4 odst. 1 písm. a)

„zaplacení v penězích nebo platebními prostředky nahrazujícími peníze nebo poskytnutí nepeněžitého plnění“.

§ 72 odst. 1 ZDPH zní:

„Nárok na odpočet daně má plátce, pokud přijatá zdanitelná plnění použije pro uskutečnění své ekonomické činnosti...“

a) vzorky pro vnitropodnikovou spotřebu plátce – plátce používá vzorky při testech, zkouškách atd.

Problematickou poskytování vzorků pro vnitropodnikovou spotřebu plátce upravuje Pokyn Ministerstva financí D-119. Tento pokyn se vztahoval k zákonu o DPH, který byl účinný do 30. dubna 2004. Ustanovení tohoto pokynu lze však aplikovat i na současné znění ZDPH.

Pokyn Ministerstva financí D-119 Uplatňování daně na výstupu

„Pokud přijatá zdanitelná plnění slouží k vnitropodnikové spotřebě plátce (např. firemní štíty, letáky, testery, ochutnávkové akce atd.), daň z přidané hodnoty na výstupu se neuplatňuje...“

Z výše uvedeného důvodu vyplývá, že při vnitrospotřebě nevzniká společnost povinnost odvádět DPH na výstupu.

b) rozdávaní vzorků – vzorky plní stejnou funkci jako prodávané výrobky, jedná se např. o miniaturní

Pokyn Ministerstva financí D-119 dále zní:

„...Za vnitropodnikovou spotřebu nelze uznat rozdávaní vzorků výrobků (i když se jedná např. o miniaturní balení určená k jednorázovému použití), jestliže se jedná o stejné výrobky, které jsou prodávány zákazníkům (byť v odlišném balení), a tedy mohou uspokojit potřeby spotřebitele stejně jako výrobky prodávané.“

Z výše uvedeného důvodu je třeba z takovýchto vzorků odvádět DPH na výstupu.

c) reklamní předměty do 500 Kč, které jsou opatřeny obchodní firmou nebo ochrannou známkou a nejsou předmětem spotřební daně

§ 13 odst. 10 písm. c) zní: *„Za dodání zboží nebo převod nemovitosti se však nepovažuje poskytnutí reklamního nebo propagačního předmětu bez úplaty, který je označen obchodní firmou nebo ochrannou známkou poskytovatele tohoto předmětu nebo názvem propagovaného zboží nebo služby, pokud jeho pořizovací cena bez daně nepřesahuje 500 Kč, a který není předmětem spotřební daně.“*

(Pokračování na stránce 3)

(Pokračování ze stránky 2)

Z výše uvedeného důvodu není třeba odvádět DPH, pokud pořizovací cena reklamních předmětů nepřesahuje 500 Kč a reklamní vzorky jsou označeny např. obchodní firmou. Zde je třeba opět dát pozor na to, aby poskytnuté reklamní předměty nebyly předmětem spotřební daně, např. cigarety, destiláty a víno.

d) darování vzorků vlastní výroby, které není v souvislosti s podnikáním – např. darování obcím a školám

Darování vzorků vlastní výroby je považováno za dodání zboží dle § 13 ZDPH. Dodáním zboží se rozumí převod práva nakládat se zbožím jako vlastník. Z výše uvedeného důvodu je třeba z takto dodaného zboží odvést DPH na výstupu.

e) rozdávaní vzorků v rámci marketingových akcí – tzv. testery a ochutnávkové akce

Při dodání vzorků – testerů a ochutnávkových akcí je třeba rozlišit, zda jsou spotřebovávány při vlastních propagačních akcích nebo jsou dodány obchodním partnerům, kterými jsou dále použity.

Pokud jsou vzorky spotřebovávány v rámci vlastní propagační akce, jedná se o vnitrospotřebu, ze které není třeba odvádět DPH na výstupu (ad a).

Pokud jsou vzorky předány obchodním partnerům, kteří je dále předávají, jedná se o zdanitelné plnění, ze kterého by měla být uplatněna DPH na výstupu ze základu daně stanoveného podle § 36 odst. 6 ZDPH.

f) poskytnutí vzorku formou výpůjčky

Společnost uzavře smlouvu o výpůjčce. Podstatou smlouvy o výpůjčce je, že je zboží půjčeno bezplatně dle § 659 Občanského zákoníku.

Na základě smlouvy o výpůjčce může odběratel užívat příslušný vzorek bezplatně, ale ten je nadále součástí majetku poskytovatele. V případě poskytnutí vzorku formou výpůjčky se nejedná o dodání zboží dle § 13 ZDPH, ale o poskytnutí služby.

Jestliže společnost poskytne vzorek odběrateli pro účely, které souvisejí s uskutečňováním jeho ekonomických činností, jedná se o poskytnutí služby bezúplatně, DPH se neodvádí.

Jestliže společnost poskytne vzorek odběrateli pro účely, které nesouvisejí s uskutečňováním jeho ekonomických činností,

jedná se o poskytnutí služby, která je považována za zdanitelné plnění ve smyslu ZDPH. V takovém případě je však základem daně cena obvyklá. Cena obvyklá v případě smlouvy o výpůjčce je nulová.

Zde doporučujeme vystavit daňový doklad za uskutečněné zdanitelné plnění (výpůjčku), kde bude uveden základ daně a daň nula.

g) rozdávaní vzorků jako součást objemu dodávaného zboží – odběratel má nárok na vzorek při odběru určitého množství zboží

V případě rozdávaní vzorků jako součásti objemu dodávaného zboží bude hodnota předaného vzorku zahrnuta do odebraného množství výrobků. Faktura za odebrané množství bude znít na zboží včetně vzorku a bude odvedeno DPH z celkové částky na faktuře.

h) poskytnutí reklamních vzorků za sníženou pořizovací cenu

V případě že jsou reklamní vzorky poskytovány za 10 % pořizovací ceny, je základem daně z přidané hodnoty peněžní částka, kterou odběrateli fakturujete snížená o daň dle § 36 odst. 1 ZDPH. Základ daně nezahrnuje slevu z ceny dle § 36 odst. 5 písm. b). Ze znění výše uvedeného paragrafu není zřejmé, jak byla definice základu daně ve vztahu k poskytnuté slevě myšlena. Existuje však rozsudek Evropského soudního dvora ve věci Marks & Spencer, který říká, že základ daně se o poskytnutou slevu snižuje.

Základem daně z přidané hodnoty je skutečně fakturovaná částka snížená o daň, nikoliv pořizovací cena, ze které je vypočtena sleva.

Zákon o dani z přidané hodnoty účinný od 1. května 2004 již neobsahuje ustanovení způsobu stanovení ceny v případě, že je zboží dodáváno osobě mající zvláštní vztah k plátcí zdarma nebo při poskytnutí slevy.

Závěr

Výše uvedená problematika je značně rozsáhlá a ve většině případů se jedná o vysoké finanční náklady, jež společnosti v souvislosti s reklamními akcemi vynakládají. Doporučujeme proto vždy konkrétní případy projednat s daňovým poradcem.

Ing. Ivan Fučík

Ing. Mariana Havelková

Fučík & partneři

Měsíčníky vydavatelství **Economia**
MODERNÍ ŘÍZENÍ a PRÁVNÍ RÁDCE
Vyžádejte si výtisk na ukázkou či předplatné na:
predplatne@economia.cz nebo na bezplatné
zákaznické lince 800 110 022.
Internetové stránky titulů najdete na:
www.ModerniRizeni.cz a www.PravniRadce.cz

LEGISLATIVA

Ze Sbírký zákonů

• Částka 159, rozeslaná 13. srpna 2004

468. Vyhláška o autorizovaných osobách podle zákona o ochraně přírody a krajiny
469. Sdělení Ministerstva práce a sociálních věcí o uložení kolektivních smluv vyššího stupně a dodatků ke kolektivním smlouvám vyššího stupně



• Částka 156, rozeslaná 11. srpna 2004

464. Úplné znění zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), jak vyplývá ze změn provedených zákonem č. 340/2004 Sb.

• Částka 154, rozeslaná 10. srpna 2004

457. Vyhláška o minimálních náležitostech statutu a povinných náležitostech zjednodušeného statutu fondu kolektivního investování
458. Vyhláška, kterou se mění vyhláška číslo 264/2004 Sb., o formě a způsobu zasílání výroční zprávy a pololetní zprávy emitenta kótovaného cenného papíru a o způsobu plnění povinnosti oznámit podíl na hlasovacích právech

• Částka 153, rozeslaná 5. srpna 2004

456. Úplné znění zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích a o změně a doplnění některých souvisejících zákonů, jak vyplývá z pozdějších změn

Zdravotní pojištění u osob, za něž platí pojistné stát

Zákonem č. 438/2004 Sb. došlo s účinností od 1. srpna 2004 ke změnám v oblasti zdravotního pojištění u zaměstnanců a osob samostatně výdělečně činných, za které je plátcem zdravotního pojištění i stát. U těchto osob došlo ke zrušení možnosti snížit vyměřovací základ o 3520 Kč.

Minimální vyměřovací základ (tj. výše minimální mzdy 6700 Kč) nemusí tyto kategorie zaměstnanců dodržovat, tzn. že výše zdravotního pojištění (13,5 %) se vypočte ze skutečného vyměřovacího základu, nadále zůstává v platnosti oznamovací povinnost zaměstnavatele o hlášení tohoto zaměstnance jako pojištěnce, za kterého je plátcem stát.



Vás zvou na konferenci
Právo obchodních společností EU
která se koná se 16. září 2004 od 10 do 16 hodin
v Kongresovém centru Praha,
5. května 65, 140 21 Praha 4.



- Víte, jak se správně dovolat svých práv podle předpisů EU?
- Víte, které evropské právní předpisy jsou pro Vás závazné, jak je vykládat a používat a jaká z nich plynou práva a povinnosti?
- Víte, kterých tuzemských právních norem obchodního práva se dotýkají změny související se vstupem do EU?
- Dne 8. října se tuzemským podnikatelům otevře možnost organizovat své podnikání ve zcela nové formě. Víte, jaké to přináší výhody a jaké z toho plynou povinnosti?
- Víte, které další formy evropských obchodních společností lze nyní nebo v budoucnu využívat?

Konference účastníky seznámí nejen s klíčovými posuny, k nimž v důsledku vstupu do EU v obchodním právu dochází, ale především nabídne praktické návody, jak se v této problematice orientovat.

Více informací najdete na adrese: www.pravniRadce.ihned.cz/konference

Změny v čerpání dovolené na zotavenou

Přijetím nového zákona o zaměstnanosti, který nabude účinnosti od 1. října 2004, dochází k některým změnám v zákoníku práce. K důležitým změnám patří čerpání dovolené na zotavenou. Pokud zaměstnavatel neurčí zaměstnanci čerpání dovolené ani do 31. října příštího kalendářního roku, je dnem nástupu zaměstnance na tuto nevyčerpanou dovolenou nebo její část první následující pracovní den, pokud mu v tom nebrání překážky v práci (např. pracovní neschopnost, čerpání mateřské či rodičovské dovolené). Nevyčerpali-li zaměstnanec dovolenou v rozsahu čtyř týdnů ani do konce příštího kalendářního roku, nárok na tuto dovolenou mu zaniká.

Pokud nemohl zaměstnanec z naléhavých provozních důvodů nebo proto, že mu zaměstnavatel neurčil čerpání dovolené nebo pro překážky v práci čerpat dovolenou, která přesahuje čtyři týdny, ani do konce příštího kalendářního roku, může být s jeho písemným souhlasem tato část dovolené, která přesahuje tyto čtyři týdny, vyčerpana do konce dalšího kalendářního roku. Náhradu mzdy za čtyři týdny nevyčerpané dovolené je zaměstnavatel povi-

nen poskytnout zaměstnanci pouze v případě skončení pracovního poměru.

Náhradu mzdy za tu část nevyčerpané dovolené, která přesahuje čtyři týdny, je zaměstnavatel povinen poskytnout nejen v případě skončení pracovního poměru, ale také tehdy, pokud ji zaměstnanec nemohl vyčerpat do konce následujícího ani dalšího kalendářního roku.

Např.: Pokud bude mít zaměstnanec v říjnu 2004 ještě čtyři týdny dovolené za rok 2003, bude ji muset nastoupit již 1. listopadu 2004, nebudou-li mu v tom bránit překážky v práci.

Pokud nemohl z naléhavých provozních důvodů nebo proto, že zaměstnavatel neurčil čerpání nebo pro překážky v práci vyčerpat dovolenou za rok 2003, která přesahuje čtyři týdny, ani do konce roku 2004, může být s jeho písemným souhlasem vyčerpana do konce roku 2005. Jestliže nebude vyčerpana ani do této doby, lze v tomto případě poskytnout náhradu mzdy.

Ludmila Malimánková

Michaela Bartošová

Fučík & partneři

Smlouva o kontrolní činnosti spočívá v nestrannosti

Tuto smlouvu řadíme mezi tzv. absolutní obchody, neboť ji obchodní zákoník řadí mezi závazkové vztahy, které se řídí právní úpravou části obchodního zákoníku nazvanou „Obchodní závazkové vztahy“ bez ohledu na povahu účastníků těchto závazkových vztahů. Lze však předpokládat, že smluvní stranou – vykonavatelem kontroly – bude zpravidla podnikatel s příslušným předmětem činnosti.

Jde o to, že smlouvou o kontrolní činnosti se vykonavatel kontroly zavazuje nestranně zjistit stav určité věci nebo ověřit výsledek určité činnosti a vydat o tom kontrolní osvědčení a objednavatel kontroly se zavazuje zaplatit mu za to úplatu. Nejde jen o subtyp smlouvy mandátní, kontrola totiž není jen zařízením obchodní záležitosti, ale slouží ke zjištění objektivního stavu.

Za podstatné části smlouvy – kromě přesného označení smluvních stran a věci nebo činnosti – lze označit závazek vykonat nestranné zjištění stavu nebo ověření výsledku určité činnosti a vydat kontrolní osvědčení a závazek zaplatit úplatu.

Nejde přitom jen o případné ověření množství nebo jakosti, může být sjednána jakákoliv kontrolní činnost obecně (např. i dodržování právních předpisů při obchodní činnosti podniku, správnosti hospodaření se svěřenými hodnotami, provádění revizí elektroinstalací apod.). Přesné vymezení předmětu kontroly je věcí konkrétního ujednání ve smlouvě.

„Vykonavatel kontroly je povinen provést kontrolu nestranným způsobem a zjištěný stav

popsat v kontrolním osvědčení. Ustanovení smlouvy, jimiž se ukládají vykonavatelům kontroly povinnosti, jež by mohly ovlivnit nestrannost prováděné kontroly nebo správnost kontrolního osvědčení, jsou neplatná.“

Kontrolní osvědčení může být různého druhu nebo druhu stanoveného zvláštními předpisy; může např. jít o osvědčení o jakosti a kompletnosti (osvědčující kvalitativní ukazatele zboží a to, že zboží má stanovená příslušenství), o atest (osvědčující zvláštní vlastnosti zboží, např. zaručenou svažitelnost), mj. i o revizní zprávy elektroinstalací (jimiž se ve stanovených obdobích potvrzuje provozuschopnost zařízení v souladu s příslušnými předpisy). Kontrolní osvědčení může být třeba i jedním z dokumentů při platbách s využitím dokumentárních akreditivů i při sjednání dokumentárních inkas. Může být též dohodnuto v kupní smlouvě, že toto osvědčení bude přílohou dodacího listu apod. Dále se v praxi může sjednávat i osvědčení při zjišťování stavu zásilky, kvality provedení díla. Výčet příkladů naznačuje široké možnosti realizace smlouvy.

Jak je zřejmé, neplatnost ustanovení smlouvy není vázána až na ovlivnění nestrannosti, ale stačí jen možnost takového ovlivnění. Toto kogentní ustanovení, od kterého se tedy nelze odchýlit jiným ujednáním smluvních stran, zvýrazňuje podstatný charakteristický rys smlouvy o kontrolní činnosti – nestrannost.

Více se dočtete v článku „Smlouva o kontrolní činnosti“ doc. JUDr. Karla Marka, CSc., v Právním rádci 8/2004, který vyšel 25. srpna.

FP servis

Jak na investice

...fondy i jiné možnosti v rámci nových legislativních úprav

Už víte, jak se promítají nová pravidla nejen do fondbyznysu a jiných investičních produktů, ale zejména do Vaší činnosti?

- Zákon o kolektivním investování
- Zákon o podnikání na kapitálovém trhu
- Související vyhlášky Komise pro cenné papíry
- Jak na investiční poradenství
- Co umožňuje „asset management“

Ve středu 15. září 2004 od 9.30 hodin

v Konferenčním sále Kongresového centra Praha.

Cena vstupného pro předplatitele FP-finančního poradce nebo člena ARIZ ČR je 2640 Kč.

Více informací: www.FPweb.cz/FPservis nebo seminare@economia.cz

PORADNA

Otázky a odpovědi o DPH

• Kam je možné zařadit službu – školení?

a) § 9 – obecně poskytnutí služby

b) § 10/4a) – služby výchovné (např. § 57 výchovné a vzdělávací služby spojuje do jednoho paragrafu)

c) § 10/6c) – sl. poradenská a jiná podobná

Do § 10/4a), z ustanovení tohoto paragrafu omylem vypadlo „služby výchovné a vzdělávací“ (což by mělo být napraveno v novele ZDPH).

• § 4/2 – Zbožím jsou věci movité, elektrická energie, teplo, chlad, plyn a voda. Za zboží se považuje nemovitost, která se nezapisuje do katastru nemovitostí. Stavba dráhy (jakožto dopravní stavba) se neregistruje v katastru nemovitostí, a proto lze pro účely DPH považovat tuto nemovitost za zboží. Přesto se domníváme, že práce vykonaná na takové nemovitosti je klasifikována jako práce – služba vztahující se k nemovitosti, a ne práce na movité věci (na zboží). Je náš závěr správný?

Souhlas s navrženým závěrem.

Ing. Ivan Fučík ve spolupráci s pracovníky MF

Newsletter Finanční manažer vydává Economia, a.s., ve spolupráci s auditorskou a poradenskou firmou



Fučík & partneři
auditoři, daňoví poradci
www.fucik.cz