

## Právní novinky červen 2015

- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

# Právní novinky

Deloitte Česká republika



- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

## Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?

**Stejně jako v minulém roce se i v těchto měsících velmi často setkáváme se situacemi, kdy správce daně neúměrně protahuje provádění postupu k odstranění pochybností, nspecifikuje své pochybnosti a požadavky na daňový subjekt a v důsledku toho dlouhodobě zadržuje nadměrné odpočty na DPH. Proti těmto situacím se daňové subjekty mohou bránit a aktuální judikatura Nejvyššího správního soudu jim radí, jak v tomto směru postupovat.**

Postup k odstranění pochybností („POP“) je dle konstantní judikatury Nejvyššího správního soudu možné specifikovat jako procesní nástroj, „který správce daně používá, pokud má pochybnosti o daňovém tvrzení, avšak na rozdíl od obecné vyhledávací činnosti, místního šetření nebo daňové kontroly jej užívá pouze k objasnění konkrétních pochybností a jako prostředek k neprodlenému a bezprostřednímu zjištění či ověření řádného splnění daňové povinnosti“. Z tohoto důvodu musí být POP proveden v co nejkratší době a pochybnosti správce daně musí být konkretizovány natolik, aby měl daňový subjekt možnost se k nim vyjádřit a odstranit je.

### Nejčastější důvody nezákonnosti POP

Právě absence dostatečně konkrétního odůvodnění zahájení POP bývá častým důvodem nezákonnosti tohoto postupu. Nezákonnost však může být způsobena také nepřiměřenou délkou provádění POP či způsobem, jakým je postupováno při odstraňování pochybností, kdy správce daně zejména:

- nespolupracuje s daňovým subjektem a vyhledává důkazy pouze vlastní činností,
- provádí mezinárodní dožádání, ačkoliv to není v daném případě relevantní, a
- dostatečně nspecifikuje své požadavky a tím daňovému subjektu neumožní unést důkazní břemeno.



# Právní novinky

## červen 2015

- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

### Obrana proti nezákonnému postupu správce daně

Z ustálené judikatury Nejvyššího správního soudu vyplývá, že daňové subjekty se mohou bránit proti nezákonnému provádění POP u soudu, a to podáním žaloby na ochranu před nezákonným zásahem. Daňový subjekt se v tomto směru může domáhat zákazu, aby žalovaný správce daně pokračoval v provádění nezákonného postupu, prohlášení, že POP představuje nezákonný zásah anebo obojího zároveň.

Před podáním žaloby na ochranu před nezákonným zásahem je daňový subjekt povinen vyčerpat prostředky obrany, které mu poskytuje daňový řád. Jakmile tedy daňový subjekt dojde k závěru, že postup správce daně je nezákonný, měl by v tomto směru podat stížnost na postup správce daně a v případě negativního závěru správce daně i stížnost na způsob vyřízení stížnosti. Teprve po jejich vyřízení, kdy nedojde ke zjednání nápravy, může daňový subjekt v zákonem stanovené lhůtě dvou měsíců podat tuto žalobu.

Je-li nezákonný POP prováděn před vyměřením daně, je způsobilý přivodit daňovému subjektu značné škody, a to nejčastěji pokud je v jeho důsledku zadržován nadměrný odpočet na DPH. V takovém případě může daňový subjekt žádat po státu kompenzaci škody způsobené nezákonným POP. Při uplatňování tohoto nároku přitom může hrát značnou roli právě to, že soud na základě žaloby na ochranu před nezákonným zásahem prohlásil provádění POP u daňového subjektu za nezákonný zásah.

V případě neúměrně dlouhého provádění POP před vyměřením daně, v jehož důsledku dochází k zadržování nadměrného odpočtu na DPH, pak daňový subjekt může požadovat také úrok z daňového odpočtu, který by měl zohledňovat ekonomickou hodnotu zadržovaných finančních prostředků.

**Jiřina Neumannová**  
**+420 246 042 430**  
**[jneumannova@deloittece.com](mailto:jneumannova@deloittece.com)**

- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

## Insolvenční testy při výplatě zisku

Od přijetí zákona o obchodních korporacích se často v souvislosti s výplatou zisku nebo prostředků z jiných vlastních zdrojů skloňuje pojem insolvenčních testů. Slovy zákona jde o to, že obchodní korporace nesmí vyplatit zisk nebo prostředky z jiných vlastních zdrojů, ani na ně vyplácet zálohy, pokud by si tím přivodila úpadek podle jiného právního předpisu. Zákon tedy ukládá povinnost statutárním orgánům před provedením výplaty uvážit, zda si touto výplatou korporace nepřivodí úpadek ve smyslu insolvenčního zákona, tj. platební neschopnosti nebo předlužení.

Dojde-li statutární orgán k závěru, že by si korporace výplatou přivodila úpadek, podíly na zisku nevyplatí. Pokud by podíly na zisku přesto vyplatil, zákon o obchodních korporacích zakládá domněnku, že statutární orgán nejednal s péčí řádného hospodáře, čímž otvírá otázku jeho případné osobní odpovědnosti. Statutární orgány by proto měly být při rozhodování o výplatě podílů na zisku obezřetné a zdokumentovat, že výše uvedený test provedly, a to s pozitivním výsledkem.

**Lenka Losenická**  
**+420 246 042 867**  
**llosenicka@deloittece.com**

- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

## Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

Od 1. ledna 2015 funguje v českém právním řádu tzv. princip materiální publicity katastru nemovitostí. Zjednodušeně řečeno, co je v katastru zapsáno, převažuje reálný stav. Nový stav tak klade na vlastníky nemovitostí odpovědnost za aktuálnost stavu zápisu práv k nemovitostem v katastru a chrání tím zároveň nabyvatele nemovitostí při jejich převodech. Pokud se vlastník do určité, poměrně krátké, lhůty proti případnému podvodnému převodu nemovitosti neohradí, o nemovitost přijde ve prospěch jejího nabyvatele, který jednal v dobré víře v zápis v katastru. Případnou náhradu za takto ztracenou nemovitost bude původní vlastník muset požadovat na převodci, který nemusí po delší době již existovat.

K včasnému informování vlastníků nemovitostí o dispozicích s jejich nemovitostmi zejména formou krátké textové zprávy či e-mailu proto zavedl Český úřad zeměměřičský a katastrální tzv. službu sledování změn v katastru nemovitostí, kterou si lze zařídit vyplněním jednoduché žádosti a jejím odevzdáním či zasláním na katastrální úřad. Služba je zpoplatněna dle počtu sledovaných nemovitostí, do 20 nemovitostí se platí jednorázově při jejím zřízení 200 Kč, nad 20 nemovitostí se platí 10 Kč za nemovitost ročně. Službu sledování změn v katastru nemovitostí nabízejí v různých obdobách i soukromí poskytovatelé.

Zejména subjektům, které nemají čas stav zápisů v katastru nemovitostí sledovat, může zavedení služby sledování změn v katastru nemovitostí, ať již od jakéhokoliv poskytovatele, ušetřit spoustu starostí.

**Zdeněk Horáček**  
**+420 246 042 812**  
**zhoracek@deloittece.com**

## Právní novinky červen 2015

- Postup k odstranění pochybností: Jak se bránit, je-li prováděn nezákonným způsobem?
- Insolvenční testy při výplatě zisku
- Zařídili jste si již watchdoga katastru nemovitostí?

## Kontakty

Ambruz & Dark Deloitte Legal s.r.o., advokátní kancelář

Nile House

Karolinská 654/2

186 00 Praha 8 - Karlín

Česká republika

Tel.: +420 246 042 100

Fax: +420 246 042 030

[www.deloittelegal.cz](http://www.deloittelegal.cz)

Deloitte označuje jednu či více společností Deloitte Touche Tohmatsu Limited, britské privátní společnosti s ručením omezeným zárukou („DTTL“), jejich členských firem a jejich spřízněných subjektů. Společnost DTTL a každá z jejich členských firem představuje samostatný a nezávislý právní subjekt. Společnost DTTL (rovněž označovaná jako „Deloitte Global“) služby klientům neposkytuje. Podrobný popis právní struktury společnosti Deloitte Touche Tohmatsu Limited a jejich členských firem je uveden na adrese [www.deloitte.com/cz/onas](http://www.deloitte.com/cz/onas).

Společnost Deloitte poskytuje služby v oblasti auditu, daní, poradenství a finančního a právního poradenství klientům v celé řadě odvětví veřejného a soukromého sektoru. Díky globálně propojené síti členských firem ve více než 150 zemích a teritoriích má společnost Deloitte světové možnosti a poskytuje svým klientům vysoce kvalitní služby v oblastech, ve kterých klienti řeší své nejkompexnější podnikatelské výzvy. Přibližně 200 000 odborníků usiluje o to, aby se společnost Deloitte stala standardem nejvyšší kvality.

© 2015 Deloitte Česká republika