**Stanovisko Ministerstva financí ČR**

**k uplatnění DPH při darování potravin**

**Popis problému:**

V případě, že plátce daně z přidané hodnoty („DPH“), který si při nákupu zboží (potravin) uplatnil nárok na odpočet daně na vstupu (daně zahrnuté v ceně zboží prodávajícím, plátcem DPH) a zboží dodá další osobě (např. potravinové bance, charitativní organizaci apod.) bez úplaty (daruje), je povinen podle zákona č. 235/2004 Sb., o dani z přidané hodnoty, ve znění pozdějších předpisů („zákona o DPH) přiznat a zaplatit daň odpovídající základu daně (ceně zboží) a sazbě platné pro potraviny (15 %).

**Zdůvodnění:**

1) **Principy fungování DPH**

Aby bylo možné uvést podrobnější vysvětlení, proč je nutné daň při bezúplatném dodání (darování) potravin uplatnit, je nutné nejprve uvést především principy fungování DPH.

Tato daň byla zavedena v ČR ke dni 1. ledna 1993 s tím, že ČR tehdy deklarovala svoji snahu stát se členským státem Evropské unie (dále jen „EU“) a zavedení této daně bylo a je povinné pro státy, které se chtějí stát členy EU. Součástí smlouvy o přistoupení ČR k EU od 1. května 2004 je i závazek přijmout právní předpisy pro jednotlivé oblasti, mimo jiné i pro daň z přidané hodnoty. Pokud jde o tuto daň, je stupeň harmonizace právní úpravy členských států s právem EU velmi vysoký a zavazuje členské státy, tedy i ČR, k převzetí právní úpravy EU v poměrně velkém rozsahu. Pokud by ČR porušila tento závazek a postupovala by při aplikaci DPH odlišně, vystavuje se riziku zahájení řízení o porušení smlouvy o přístupu ČR k EU a případně i finančním sankcím.

Základním předpisem pro oblast daně z přidané hodnoty je pro členské státy EU směrnice 2006/112/ES o společném systému daně z přidané hodnoty (dále jen „směrnice o DPH“).

Základní mechanismus DPH je takový, že plátce (právnická nebo fyzická osoba registrovaná u místně příslušného finančního úřadu) v daňovém přiznání uvádí za zdaňovací období (kalendářní čtvrtletí nebo kalendářní měsíc) souhrn daně započtené do cen zboží a služeb, které dodá resp. poskytne za toto období a od této částky naopak odečte daň zahrnutou v cenách zboží a služeb, které pořídí za stejné období od jiných plátců (uplatní nárok na odpočet daně). Stejně postupují např. i prodejci, kteří nakoupí ovoce, zeleninu a potraviny určené pro další prodej.

2) **DPH u potravin**

a) Pokud jde o potraviny, u nichž se např. blíží konec doby spotřeby (ale stejně je možné postupovat i u potravin, u kterých doba spotřeby začíná teprve běžet), mohou prodejci postupovat tak, že buď uskuteční prodej za běžnou cenu a z tohoto prodej odvádí daň odpovídající u potravin sazbě 15 % (tzv. snížená sazba daně) nebo podle množství dosud neprodaného zboží a blížícímu se konci lhůty spotřeby mohou prodejci cenu snížit (případně i vícekrát) a zboží prodat se slevou, kdy se daň vypočte rovněž sazbou 15 %, ale ze snížené ceny (po slevě). Jaká cena bude použita, je záležitostí prodejce, cena může být přitom i výrazně nižší než běžná cena, popř. může být zboží prodáno i za cenu symbolickou. Předpokládáme, že plátce, prodejce, uplatnil nárok na odpočet daně při nákupu zboží, ale stejný postup při zdanění platí i tehdy, pokud by plátce nárok na odpočet daně neuplatnil (uplatnění odpočtu daně je nárok, ne povinnost), ale zboží dodal za sjednanou cenu (zboží prodalú.

b) Pokud ale prodejce při nákupu zboží uplatnil nárok na odpočet daně (zahrnuté v cenách zboží od jiných prodejců, plátců) a zboží neprodá za cenu, buď běžnou nebo sníženou o slevu, ale zboží poskytne bez úplaty, zdarma (zboží daruje), jiné osobě, např. potravinové bance nebo charitativní organizaci, je povinen z tohoto zboží odvést daň. Tuto povinnost stanovuje směrnice o DPH v článku 16 a zákon o DPH v § 13 odst. 4 písm. a) a v odst. 5.

Základem daně je v případě bezúplatného dodání darování) zboží částka podle § 36 odst. 6 písm. a) zákona o DPH, tj. cena zboží nebo cena obdobného zboží, za kterou by bylo možné zboží pořídit ke dni uskutečnění zdanitelného plnění, a pokud takovou cenu nelze určit, výše celkových nákladů vynaložených na dodání zboží ke dni uskutečnění zdanitelného plnění.

Opět připomínáme, že odlišný postup by byl v rozporu s právem EU.

c) Pro informaci uvádíme, že pokud by si prodejce, plátce, neuplatnil nárok na odpočet daně zahrnuté v cenách zboží nakoupeného od jiných osob, plátců, a toto zboží by poskytl bez úplaty, zdarma, jiným osobám, např. i potravinovým bankám nebo charitativním organizacím, nebyl by povinen při darování zboží odvádět daň.

V této souvislosti také uvádíme, že při uplatnění DPH u potravin např. s blížícím se koncem záruční doby uvažujeme pouze se zbožím, které je možné buď prodávat nebo poskytovat i z hlediska hygienických a zdravotních předpisů, neuvažujeme se zbožím po uplynutí záruční doby.

3) **DPH u darovaných potravin v jiných členských státech EU**

Velmi často se jako argument pro nezdanění darovaného zboží (potravin) uvádí, že některé členské státy EU daň v těchto případech nepožadují. Jak ze směrnice o DPH, tak i ze zápisů z  různých jednání vyplývá, že tento postup neodpovídá platným předpisům, ani jejich výkladu. Je vždy nutné do částky ze které se vypočítává daň (do základu daně) zahrnout takovou částku, která odpovídá hodnotě zboží, popř. slevě z ceny, nelze však pro zboží, u kterého ještě běží např. větší část lhůty pro spotřebu, stanovit základ daně ve výši nula.

4) Připomínáme také, že postup uvedený při darování potravin, se obecně vztahuje na veškeré zboží, nelze ze zákona poskytnout výjimku, a to ani pouze pro určitý druh zboží, např. pro potraviny.

Závěrem bychom chtěli ujistit, že problém týkající se darování potravin např. potravinovým bankám nebo charitativním organizacím apod. není Ministerstvu financí lhostejný a že budeme spolupracovat i s dalšími státními i nestátními orgány na jeho řešení. Musíme však znovu připomenout, že řešení je nutné hledat v závislosti na právních předpisech platných jak v ČR, tak pro členské státy EU a že je třeba respektovat i závazky přijaté ČR zejména ve vztahu k EU.

V  Praze dne 22. května 2014 Ministerstvo financí ČR

Odbor 18 - Nepřímých daní