

# NSA o skutkach podatkowych objęcia akcji w wyniku realizacji opcji na akcje ("Opcje") i tzw. zastrzeżonych certyfikatów akcji – Restricted Stock Units ("RSU")

W wyroku z dnia 13 marca 2016 r. (sygn. II FSK 668/14) Naczelny Sąd Administracyjny uznał, że nabycie (objęcie) akcji w wyniku realizacji Opcji/RSU powoduje powstanie przychodu z realizacji pochodnych instrumentów finansowych. Z kolei w momencie sprzedaży akcji nabytych w wyniku realizacji Opcji/RSU dochodzi do uzyskania przychodu z odpłatnego zbycia akcji. Przy czym przychód rozpoznany w momencie nabycia (objęcia) akcji nie stanowi kosztu uzyskania przychodu ze zbycia akcji.

Tym samym w przypadku programów opartych na Opcjach/RSU wyrok ten zakłada opodatkowanie w dwóch momentach, tj. w momencie realizacji Opcji/RSU poprzez nabycie (objęcie) akcji i w momencie ich sprzedaży. Przy czym NSA zakwestionował możliwość rozpoznania w momencie sprzedaży akcji kosztu podatkowego w wysokości rozpoznanego przychodu w momencie realizacji Opcji/RSU, **co może prowadzić do dwukrotnego opodatkowania tej samej wartości odzwierciedlonej najpierw w Opcji/RSU, a potem w akcjach.**

Po pierwsze, powyższy wyrok stanowi złamanie dotychczasowej dosyć jednolitej linii orzeczniczej, która naszym zdaniem słusznie stoi na stanowisku, że opodatkowanie realizacji Opcji/RSU poprzez nabycie (objęcie) akcji prowadziłoby do podwójnego opodatkowania właśnie ze względu na brak możliwości rozpoznania w momencie sprzedaży akcji kosztu podatkowego w wysokości przychodu rozpoznanego w momencie realizacji Opcji/RSU. W związku z czym, realizacja Opcji/RSU nie powinna prowadzić do rozpoznania przychodu, tj. do powstania obowiązku podatkowego (np. wyroki NSA z dnia 13 lutego 2014 r. II FSK 640/12, z dnia 13 lutego 2014 r. II FSK 665/12, z dnia 19 lutego 2014 r. II FSK 650/12, z dnia 21 maja 2014 r. II FSK 1428/12 oraz z dnia 3 lutego 2015 r. II FSK 3136/12).

Po drugie, elementem, który należy wziąć pod uwagę, jest art. 24 ust. 11 Ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, który przewiduje zwolnienie z opodatkowania nadwyżki wartości akcji objętych/nabytych przez osoby uprawnione na podstawie uchwały walnego zgromadzenia nad kosztami ich objęcia/nabycia. NSA w powołanym wyroku nie rozważał tego zwolnienia, ponieważ program dotyczył akcji spółki spoza Unii Europejskiej, do których zwolnienie to nie ma zastosowania. Zwolnienie to ma natomiast naszym zdaniem istotne znaczenie i co do zasady może być brane pod uwagę w przypadku programów opartych na Opcjach/RSU emitowanych przez spółki z Unii Europejskiej lub Europejskiego Obszaru Gospodarczego. Znane nam są wprawdzie wyroki zarówno aprobujące, jak i kwestionujące zastosowanie tego zwolnienia do programów opartych na Opcjach/RSU, niemniej jednak istnieją w naszej ocenie silne argumenty za jego zastosowaniem.

Po trzecie, omawiany wyrok NSA nie dotyczy programów opartych na tzw. akcjach fantomowych, jak również programów przewidujących Opcje lub RSU, które zakładają ich pieniężną realizację, tj. wypłatę różnicy między wartością rynkową akcji, a kosztem objęcia Opcji/RSU. Wtedy opodatkowanie następuje jednokrotnie w momencie realizacji Opcji/RSU, bo nie dochodzi już później do zbycia

akcji. To samo dotyczy programów opartych na warrantach subskrypcyjnych przewidujących ich zbycie spółce w celu umorzenia, co też oznacza jeden moment opodatkowania.

Reasumując, wyrok NSA z 13 marca 2016 r. wprowadza pewne ryzyko opodatkowania beneficjentów programów opartych na Opcjach/RSU zarówno w momencie realizacji Opcji/RSU, jak i w momencie sprzedaży akcji. Niemniej jednak w świetle dotychczasowego orzecznictwa jest on odosobniony i brak jest na razie podstaw do uznania, że

zmieni się dotychczasowa linia orzecznicza NSA. W związku z tym, w dalszym ciągu istnieją argumenty, które pozwalają bronić opodatkowania tych programów jedynie w momencie sprzedaży akcji. Rozwiązaniem, które można ewentualnie rozważyć, tam gdzie jest to możliwe, jest zmiana realizacji Opcji/RSU poprzez objęcie akcji, na realizację w gotówce.

Jeżeli są Państwo zainteresowani bliższymi informacjami dotyczącymi powyższej kwestii, prosimy o kontakt.

## Kontakt



**Agnieszka Janicka**  
Partner

T: +48 22 627 11 77

E: [agnieszka.janicka@cliffordchance.com](mailto:agnieszka.janicka@cliffordchance.com)



**Tomasz Szymura**  
Counsel

T: +48 22 627 11 77

E: [tomasz.szymura@cliffordchance.com](mailto:tomasz.szymura@cliffordchance.com)



**Tomasz Derda**  
Counsel

T: +48 22 627 11 77

E: [tomasz.derda@cliffordchance.com](mailto:tomasz.derda@cliffordchance.com)

Niniejsza publikacja nie omawia wszystkich aspektów przedstawianych zagadnień i nie stanowi porady prawnej ani porady innego rodzaju.

[www.cliffordchance.com](http://www.cliffordchance.com)

Norway House, ul. Lwowska 19, 00-660 Warsaw, Poland

© Clifford Chance 2016

Clifford Chance, Janicka, Krużewski, Namiotkiewicz i wspólnicy spółka komandytowa

Abu Dhabi ■ Amsterdam ■ Bangkok ■ Barcelona ■ Beijing ■ Brussels ■ Bucharest ■ Casablanca ■ Doha ■ Dubai ■ Düsseldorf ■ Frankfurt ■ Hong Kong ■ Istanbul ■ Jakarta\* ■ London ■ Luxembourg ■ Madrid ■ Milan ■ Moscow ■ Munich ■ New York ■ Paris ■ Perth ■ Prague ■ Riyadh ■ Rome ■ São Paulo ■ Seoul ■ Shanghai ■ Singapore ■ Sydney ■ Tokyo ■ Warsaw ■ Washington, D.C.

\*Linda Widyati & Partners in association with Clifford Chance.

Clifford Chance has a best friends relationship with Redcliffe Partners in Ukraine.