

NACZELNY SĄD ADMINISTRACYJNY

ZESZYTY NAUKOWE

Sądownictwa

_____ Administracyjnego _____

dwumiesięcznik

rok XIV nr 5 (80)/2018

Warszawa 2018

WYDAWCA
Naczelny Sąd Administracyjny

RADA PROGRAMOWA – KOMITET REDAKCYJNY
Barbara Adamiak, Stefan Babiarczyk, Jacek Chlebny, Irena Chojnacka,
Wojciech Chróścielewski, Jan Filip, Andrzej Gomułowicz (zastępca redaktora naczelnego),
Roman Hauser, Andrzej Kisielewicz, Małgorzata Sawicka-Jezierczuk (sekretarz redakcji),
Andrzej Skoczylas, Janusz Trzciniński (redaktor naczelny), Maria Wiśniewska,
Andrzej Wróbel, Marek Zirk-Sadowski

MIĘDZYNARODOWI CZŁONKOWIE RADY PROGRAMOWEJ
Dr. h.c. Eckart Hien (Niemcy), Univ.-Prof. Dr. Clemens Jabloner (Austria),
Judge Olof Olsson (Finlandia), Prof. Dr. h.c. Rainer Arnold (Niemcy),
Prof. dr Georges Ravarani (Luksemburg), Prof. dr hab. Virgilius Valančius (Litwa),
Prof. dr hab. Zbigniew Witkowski (Polska)

Redaktor językowy *Justyna Woldańska*
Redaktor tematyczny *Wojciech Piątek*

ADRES REDAKCJI
Naczelny Sąd Administracyjny
00-011 Warszawa, ul. G.P. Boduena 3/5
tel. 22 551-67-25, fax 22 826-74-54, e-mail: msawicka@nsa.gov.pl

© Copyright by Naczelny Sąd Administracyjny
Warszawa 2018

ISSN 1734-803X
Nr indeksu 204358

„Zeszyty Naukowe Sądownictwa Administracyjnego” znajdują się w wykazie czasopism
punktowanych przez Ministerstwo Nauki i Szkolnictwa Wyższego
na potrzeby oceny parametrycznej jednostek naukowych.
Liczba punktów za publikację wynosi 8.

Wersją podstawową (referencyjną) czasopisma jest wersja papierowa.



Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o.
01-208 Warszawa, ul. Przyokopowa 33
www.wolterskluwer.pl

Dyrektor Działu Publikacji Periodycznych: Klaudia Szawłowska-Milczarek
klaudia.szawłowska@wolterskluwer.com

Szczegółowe informacje o prenumeracie czasopism można uzyskać
pod numerem infolinii: tel. 801 044 545, prenumerata@wolterskluwer.pl
Obsługa Klienta: tel. 22 535 82 72, księgarnia internetowa: www.profinfo.pl

Skład i łamanie: Andytex, Warszawa
Druk ukończono w październiku 2018 roku. Nakład 1000 egz.

SPIS TREŚCI

STUDIA I ARTYKUŁY

<i>Dr hab. Dominik J. Gajewski (profesor, Szkoła Główna Handlowa w Warszawie)</i> <i>Dr Tomasz Grzybowski (adiunkt, Szkoła Główna Handlowa w Warszawie)</i> Nadużycie prawa w podatku od wartości dodanej	9
Summary	31
<i>Dr Krzysztof Radzikowski (adiunkt, Uniwersytet Warszawski)</i> Opodatkowanie podatkiem od nieruchomości „budowli w budynku” w świetle wyroku Trybunału Konstytucyjnego w sprawie SK 48/15	32
Summary	55
<i>Mgr Łukasz Cieślak (asystent sędziego, Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu)</i> Udział Prokuratury Generalnej Rzeczypospolitej Polskiej w postępowaniu sądowoadministracyjnym po 1 stycznia 2017 r.	56
Summary	64

VARIA

<i>Prof. dr hab. Marek Zubik (Uniwersytet Warszawski)</i> Między profesjonalizmem a głosowaniem większości w demokratycznym państwie prawa	65
--	----

ORZECZNICTWO

I. Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej (wybór i opracowanie: <i>prof. Andrzej Wróbel i mgr Piotr Wróbel</i>) Odesłanie prejudycjalne – Podatek od wartości dodanej (VAT) – Dyrektywa 2006/112/WE – Artykuły 167, 168 i 184 – Odliczenie podatku naliczonego – Korekta – Nieruchomości nabyte jako dobra inwestycyjne – Pierwotne wykorzystanie do celów działalności nieuprawnniającej do dokonania odliczenia, a następnie także do celów działalności podlegającej opodatkowaniu VAT – Podmiot prawa publicznego – Status podatnika w chwili dokonywania transakcji podlegającej opodatkowaniu Wyrok TS z dnia 25 lipca 2018 r. w sprawie C-140/17 <i>Gmina Ryjewo</i> , ECLI:EU:C:2018:595	75
II. Europejski Trybunał Praw Człowieka (wybór i opracowanie: <i>dr Agnieszka Wilk- -Ilewicz</i>) Odmowa zwrócenia się z pytaniem prejudycjalnym bez podania przyczyny przez sąd krajowy, którego orzeczenia nie podlegają zaskarżeniu według prawa wewnętrznego Wyrok ETPC z dnia 28 września 2018 r. w sprawie <i>Somorjai przeciwko Węgrom</i> (skarga nr 60934/13)	84

III. Trybunał Konstytucyjny (wybór: <i>mgr Irena Chojnacka</i> , opracowanie: <i>mgr Mieszko Nowicki</i>) Wyrok TK z dnia 17 lipca 2018 r. (sygn. akt K 9/17) [dot. kompetencji Sądu Najwyższego i Naczelnego Sądu Administracyjnego do podejmowania uchwał]	88
IV. Sąd Najwyższy (wybór i opracowanie: <i>mgr Michalina Szpyrka</i>)	
1. Postanowienie SN z dnia 2 sierpnia 2018 r. (sygn. akt III UZP 4/18) [dot. pytań prejudycjalnych do TSUE i zawieszenia stosowania niektórych przepisów ustawy o Sądzie Najwyższym]	91
2. Wyrok SN z dnia 6 kwietnia 2017 r. (sygn. akt III SK 15/16) [dot. sukcesji obowiązków administracyjnych]	101
V. Naczelny Sąd Administracyjny i wojewódzkie sądy administracyjne	
A. Orzecznictwo Naczelnego Sądu Administracyjnego (opracowanie: <i>dr hab. Marcin Wiqcek</i>)	
1. Uchwała składu siedmiu sędziów NSA z dnia 15 maja 2017 r. (sygn. akt II FPS 1/17) [dot. opodatkowania czynności prawnych zmiany umowy spółki – przekształcenia z akcyjnej w jawną]	106
2. Uchwała składu siedmiu sędziów NSA z dnia 6 listopada 2017 r. (sygn. akt II FPS 3/17) [dot. skutków upływu terminu przedawnienia zobowiązania podatkowego w szczególnej sytuacji określonej w uchwale]	110
B. Orzecznictwo wojewódzkich sądów administracyjnych (wybór: <i>prof. Andrzej Gomułowicz</i> , opracowanie: <i>dr hab. Marcin Wiqcek</i>)	
1. Wyrok WSA w Warszawie z dnia 11 września 2015 r. (sygn. akt III SA/Wa 3374/14) [dot. opodatkowania PIT przychodu ze sprzedaży kryptowaluty bitcoin]	114
2. Wyrok WSA w Gorzowie Wielkopolskim z dnia 7 czerwca 2017 r. (sygn. akt I SA/Go 166/17) [dot. zwolnienia z opodatkowania najmu lokali mieszkalnych]	117
3. Wyrok WSA w Gdańsku z dnia 10 stycznia 2018 r. (sygn. akt II Sa/Gd 713/17) [dot. niedopuszczalności ustalenia kierunku rekultywacji gruntów w sposób wykraczający poza jej cel ustawowy]	119
VI. Wnioski Prezesa NSA i pytania prawne sądów administracyjnych skierowane do Trybunału Konstytucyjnego (opracowała <i>mgr Irena Chojnacka</i>) Pytanie prawne Naczelnego Sądu Administracyjnego, postanowienie z dnia 13 czerwca 2018 r. (sygn. akt II OSK 2781/17) [dot. ograniczenia prawa własności nieruchomości na skutek wpisu nieruchomości do gminnej ewidencji zabytków]	122
VII. Głosy <i>Dr hab. Wojciech Piątek</i> (profesor, Uniwersytet im. Adama Mickiewicza w Poznaniu) Głosa do wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 20 lipca 2017 r. (sygn. akt II GSK 2583/15) [dot. skutków przypisania roli prejudykatu decyzji organu o umorzeniu postępowania]	124
<i>Mgr Marcin Szwed</i> (doktorant, Uniwersytet Warszawski) Głosa do postanowienia Sądu Najwyższego z dnia 2 sierpnia 2018 r. (sygn. akt III UZP 4/18) [dot. pytań prejudycjalnych do TSUE i zawieszenia stosowania niektórych przepisów ustawy o Sądzie Najwyższym]	132

KRONIKA

Kalendarium sądownictwa administracyjnego (lipiec–sierpień 2018 r.) (opracowała <i>dr Anna Rossmannith</i>)	145
--	-----

BIBLIOGRAFIA

I. Recenzje

- Bogusław Dauter, *Metodyka pracy sędziego sądu administracyjnego*, wyd. 6, Wolters Kluwer, Warszawa 2018, stron 686 (rec. dr hab. Artur Mudrecki) 157

II. Wykaz publikacji z zakresu postępowania administracyjnego i sądowoadministracyjnego (lipiec–sierpień 2018 r.)

- (opracowała mgr Marta Jaszcukowa) 160

TABLE OF CONTENTS

STUDIES AND PAPERS

<i>Dr hab. Dominik J. Gajewski (Professor, Warsaw School of Economics)</i>	
<i>Dr Tomasz Grzybowski (Assistant Professor, Warsaw School of Economics)</i>	
Abuse of rights in relation to the tax on goods and services	9
Summary	31
 <i>Dr Krzysztof Radzikowski (Assistant Professor, University of Warsaw)</i>	
The real estate tax treatment of “building structures in a building” in the light of the judgment of the Constitutional Tribunal in case SK 48/15	32
Summary	55
 <i>Mgr Łukasz Cieślak (Judge Assistant, Voivodeship Administrative Court in Wrocław)</i>	
The participation of the General Counsel to the Republic of Poland in the administrative court proceedings after 1 January 2017	56
Summary	64

VARIA

<i>Prof. dr hab. Marek Zubik (University of Warsaw)</i>	
Between professionalism and majority voting in the democratic state of law	65

CASE-LAW

I. The Court of Justice of the European Union (selected and prepared by:	
<i>prof. Andrzej Wróbel and mgr Piotr Wróbel)</i>	
Preliminary ruling – Tax on goods and services (VAT) – Directive	
2006/112/EC – Articles 167, 168 i 184 – Deduction of input tax – Adjustment –	
Premises purchased as investment goods – Original use for an activity not giving	
the right to deduct input tax and afterwards also for an activity subject to VAT tax	
treatment – Subject of the public law – Status of the tax payer while executing	
a taxable transaction	
Judgment of the Court of Justice of 25 July 2018 in case C-140/17 <i>Gmina Ryjewo</i> ,	
ECLI:EU:C:2018:595	75
 II. The European Court of Human Rights (selected and prepared by:	
<i>dr Agnieszka Wilk-Ilewicz)</i>	
The refusal to refer a question for a preliminary ruling issued by a national court the	
rulings of which are final in accordance with the internal law	
Judgment of the European Court of Human Rights of 28 September 2018 in case	
<i>Somorjai vs Hungary</i> (Application no. 60934/13)	84

III. The Constitutional Tribunal (selected by: <i>mgr Irena Chojnacka</i> , prepared by: <i>mgr Mieszko Nowicki</i>) Judgment of the Constitutional Tribunal of 17 July 2018 (Case no. K 9/17) [concerning the competences of the Supreme Court and of the Supreme Administrative Court to pass resolutions]	88
IV. The Supreme Court (selected and prepared by: <i>mgr Michalina Szpyrka</i>)	
1. Order of the Supreme Court of 2 August 2018 (Case no. III UZP 4/18) [concerning questions referred for a preliminary ruling to the Court of Justice of the European Union and the suspended application of certain provisions of the Act on the Supreme Court]	91
2. Judgment of the Supreme Court of 6 April 2017 (Case no. III SK 15/16) [concerning the succession of administrative duties]	101
V. The Supreme Administrative Court and voivodship administrative courts	
A. Case-law of the Supreme Administrative Court (prepared by: <i>dr hab. Marcin Wiqcek</i>)	
1. Resolution of a panel of seven judges of the Supreme Administrative Court of 15 May 2017 (Case no. II FPS 1/17) [concerning the tax treatment of legal acts related to changing the articles of association – the transformation of a joint-stock company into a general partnership]	106
2. Resolution of a panel of seven judges of the Supreme Administrative Court of 6 November 2017 (Case no. II FPS 3/17) [concerning the implications of the expiry of the limitation period of a tax liability in the specific situation mentioned in the resolution]	110
B. Case-law of voivodship administrative courts (selected by: <i>prof. Andrzej Gomułowicz</i> , prepared by: <i>dr hab. Marcin Wiqcek</i>)	
1. Judgment of the Voivodship Administrative Court in Warsaw of 11 September 2015 (Case no. III SA/Wa 3374/14) [concerning the PIT treatment of revenues from the sale of crypto currency bitcoin]	114
2. Judgment of the Voivodship Administrative Court in Gorzów Wielkopolski of 7 June 2017 (Case no. I SA/Go 166/17) [concerning the exemption of the rental of flats from taxation]	117
3. Judgment of the Voivodship Administrative Court in Gdańsk of 10 January 2018 (Case no. II SA/Gd 713/17) [concerning the inadmissibility of the establishment of a direction for land rehabilitation in a way exceeding beyond its statutory objective]	119
VI. Applications of the President of the Supreme Administrative Court and legal questions referred by administrative courts to the Constitutional Tribunal (prepared by: <i>mgr Irena Chojnacka</i>) Legal question of the Supreme Administrative Court, order of 13 June 2018 (Case no. II OSK 2781/17) [concerning the limitation of the right of ownership to premises as a result of entering the premises into the municipal register of monuments]	122
VII. Notes <i>Dr hab. Wojciech Piątek (Professor, Adam Mickiewicz University in Poznań)</i> Note to the judgment of the Supreme Administrative Court 20 July 2017 (Case no. II GSK 2583/15) [concerning the effects of assigning the role of the ruling concerning the decision of the body about discontinuing the proceeding]	124
<i>Mgr Marcin Szwed (PhD Student, University of Warsaw)</i> Note to the order of the Supreme Court of 2 August 2018 (Case no. III UZP 4/18) [concerning questions for a preliminary ruling to the Court of Justice of the European Union and the suspended application of certain provisions of the Act on the Supreme Court]	132

CHRONICLES

Chronicles of administrative judiciary (July-August 2018) (prepared by: <i>dr Anna Rossmannith</i>)	145
--	-----

BIBLIOGRAPHY

I. Reviews

Bogusław Dauter, <i>Metodyka pracy sędziego sądu administracyjnego (The working method of judges of administrative courts)</i> , edition 6, Wolters Kluwer, Warsaw 2018, 686 pages (reviewed by: <i>dr hab. Artur Mudrecki</i>)	157
---	-----

II. The list of publications concerning the administrative and administrative court proceedings (July-August 2018) (prepared by: <i>mgr Marta Jaszcukowa</i>)	160
---	-----

Summary

of the article: **Abuse of rights in relation to the tax on goods and services**

The article discusses the judicial and dogmatic aspects of the concept of abuse of rights in relation to the tax on goods and services. The authors presented arguments for supporting the thesis that the concept of abuse of rights in relation to the tax on goods and services is autonomous in conceptual terms (under weak interpretation). In the light of the tax on goods and services, the concept may not be deemed separate in the homonymous meaning, but it possesses its own specific contents which are not characteristic for abuse of rights in relation to direct taxes. In particular, the inclusion of the aforementioned construction of fraud in relation to the goods on goods and services is distinctive in this respect.

Key words: abuse of rights, tax on goods and services, legal principles, tax fraud

Summary

of the article: **The real estate tax treatment of “building structures in a building” in the light of the judgment of the Constitutional Tribunal in case SK 48/15**

The article refers to the real estate tax treatment of building structures within (inside) a building.

In accordance with the judgment of the Constitutional Tribunal mentioned in the title, a building object fulfilling the criteria of the building in accordance with Article 1a(1)(1) of the Act of 12 January 1991 on local taxes and fees may not “transform into” a building structure in the meaning of Article 1a(1)(2) of this Act; in consequence, the tax is calculated based on the usable surface of the building only.

However, the aforementioned judgment of the Constitutional Tribunal does not preclude the separate tax treatment of the building and of the building structure within (inside) the building. As there are no specific regulations, the general definition of the subject of taxation (Article 1a(1)(2) of the aforementioned Act) and the provisions concerning the value of the tax basis (Article 4(1)(3) of this Act) should apply to the building structure irrespective of its specific location.

The literature and the jurisdiction present two taxation concepts for building structures: imposing tax on the strictly construction (building) components only or on the whole building objects, including machinery and technical equipment (with their value being included in the tax basis). Subject to the situations regulated separately (eg wind farms from 1 January 2017), the first approach is justified: machinery and technical equipment located within (inside) a building do not mostly fulfil the criteria of independent subjects of taxation, with the tax being imposed on the usable surface of the building only.

Key words: real estate tax, subject of taxation, tax basis, building, building structure, building structure inside a building

Summary

of the article: **The participation of the General Counsel to the Republic of Poland in the administrative court proceedings after 1 January 2017**

The subject of this article refers to the participation of the General Counsel to the Republic of Poland in the proceedings before voivodeship administrative courts and before the Supreme Administrative Court in the light of the entrance into force of the Act of 15 December 2016 on the General Counsel to the Republic of Poland (the General Counsel Act) as of 1 January 2017 in its major part. The author indicates two basic competences of the General Counsel, which involve the representation of the State Treasury, state organizational units not possessing legal personality or bodies of the governmental administration before administrative courts, and the delivery of opinions on significant matters to administrative courts in the conducted proceedings. Referring to the regulations of the Civil Procedure Code, the author argues that it is necessary to amend the Act – the Law on proceeding before administrative courts in accordance with Article 15 of the General Counsel Act, including the regulation that in case entities not participating in a proceeding before an administrative court are granted the right to deliver an opinion on a significant matter in the conducted proceeding based on separate provisions, the opinion is expressed in writing. Furthermore, the author indicates that this provision should specify that if requested by an authorised entity, the court may allow the opinion to be presented also orally during the hearing and to make available the files as necessary for presenting the opinion. The author believes that the demand *de lege ferenda* is aimed at enabling the General Counsel to effectively perform its tasks in the administrative court proceedings.

Key words: administrative courts, administrative court proceedings, civil proceedings, General Counsel to the Republic of Poland, State Treasury