

Finanční úřad pro Středočeský kraj  
Na Pankráci 1685/17, 19  
140 21 PRAHA 4

Územní pracoviště v Rakovníku

V Rakovníku  
dne

Elektronicky podepsáno  
18. 11. 2022

Spolek bubakov.net

DIČ: CZ26678641

Havlíčkova 500  
271 01 NOVÉ STRAŠECÍ

#### **V Ý Z V A**

#### **k podání dodatečného daňového tvrzení k dani z příjmů právnických osob**

Shora uvedený správce daně podle § 145 odst. 2 zákona č. 280/2009 Sb., daňový řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen "daňový řád")

#### **v y z ý v á**

výše uvedený daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období od 01.01.2019 do 31.12.2019

a to v náhradní lhůtě do 15 dnů ode dne doručení této výzvy.

#### **O d ů v o d n ě n í :**

Daňový subjekt podal dne 30. 03. 2020 řádné daňové přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období roku 2019, zaevidováno pod č.j. 1426621/20/2121-50521-204812 a dne 01.04.2020 mu byla vyměřena daň platebním výměrem č.j. 1456539/20/2121-50521-204812 ve shodě s daňovým přiznáním ve výši Kč 0,00.

Správce daně v rámci vyhledávací činnosti dle ustanovení § 78 daňového řádu zjistil, že daňový subjekt je majitelem spolkového účtu č. 1029252003/2700 vedeného u bankovní instituce UniCredit Bank Czech Republic, a.s.. Analýzou bankovních výpisů tohoto účtu bylo správcem daně zjištěno, že v průběhu daného kalendářního roku byly připisovány platby z protiúctů převážně fyzických osob, kde v popisu připsané platby je u některých plateb plátcem uvedeno: "internet, platby za internet, udržovací poplatek za internet, internet Bubákov". Současně byly jiné platby odepisovány obchodním korporacím. Nejvyšší zjištěné částky byly ze spolkového účtu odepisovány obchodním korporacím, jejichž předmětem činnosti je poskytování telekomunikačních služeb a poskytování internetové televize.

Podle článku 3. Stanov Spolku bubakov.net (dále jen "Stanovy") uložených ve Veřejném rejstříku a sbírce listin je hlavní činností daňového subjektu výstavba a provoz počítačové sítě pro vzájemnou komunikaci členů a propojení do dalších sítí, zejména internetu, vzdělávání, školení a osvěta, péče o kultivaci mezilidských vztahů, poskytování příspěvků na veřejně prospěšnou činnost, veřejné kulturní služby, podpora využívání internetu a informačních technologií, rozšiřování aplikací nejmodernějších informačních technologií. Mezi další činnosti spolku patří vytváření komunity, provozování komunitního centra spolku, členství a účast v subjektech podporujících činnost spolku, financování neziskového projektu jiné fyzické nebo právnické osoby, pokud přispívá k dosažení cílů spolku, nebo je součástí takového projektu a spolupráce se subjekty, které sledují slučitelné cíle.

V rámci protokolovaného jednání č.j.:4244801/22/2121-60562-109523 ze dne 14.09.2022 daňový subjekt správci daně sdělil, že hlavní činností spolku je výstavba a provoz počítačové sítě, výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd. Dále spolek poskytuje finanční dary základním školám v okolí, tj. na Stochově, v Novém Strašecí a v Řevničově, v roce 2020 spolek pořádal ples. Na dotaz správce daně, kolik členů spolku se aktivně podílí na zajišťování činnosti spolku, daňový subjekt odpověděl: "V podstatě všichni, neboť se připojují vlastním zařízením. Každý člen si zajišťuje připojení na vlastní náklady". Na dotaz správce daně, jakým způsobem participují členové na spolkové činnosti, daňový subjekt odpověděl: "Při výstavbě a provozu sítě i dalších komunitních akcí". Na dotaz správce daně, kde probíhají schůze členů a rady spolku daňový subjekt odpověděl: "V sídle spolku, popř. elektronicky".

Dále správce daně položil daňovému subjektu dotaz: "Z jakého důvodu je nabízeno internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí)". Daňový subjekt reagoval slovy: "Tyto stránky spolek nespravuje a nedodává žádné informace tohoto typu. Nebyla zaplacená ani žádná reklama a toto sdělení je pro nás překvapivé".

Podmínkou toho, aby se správce daně mohl zabývat věcí v daňovém řízení, je vznik relevantní skutečnosti, která je důvodem pro podání dodatečného daňového přiznání podle § 145 odst. 2 daňového řádu. Ve vazbě na dosavadní skutková zjištění dovozuje správce daně následující právní závěry.

Přijaté členské příspěvky byly, jak vyplývá ze skutkových zjištění, nesporně využívány k činnosti spolku, avšak nikoliv k deklarovaným veřejně prospěšným cílům. Analýzou bankovního výpisu a daňového tvrzení (vč. účtu 55 -odpisy) bylo správcem daně zjištěno, že z celkových výdajů bylo na spolkovou činnost, tj. na výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd. vynaloženo cca 8,02 % z celkových příspěvků členů spolku. Daňový subjekt správci daně předložil grafickou strukturu nákladů dle druhu (součást Zprávy o činnosti a hospodaření spolku), ze které vyplývá, že náklady spojené s provozem sítě byly za zdaňovací období roku 2019 ve výši 82,9% (bez odpisů).

Sám daňový subjekt ostatně připouští, že se členové podílí na činnosti spolku tím, že v podstatě udržují zařízení v provozuschopném stavu. Správce daně zdůrazňuje, že obsluha a běžná manipulace s technickými zařízeními pro přenos internetu se nijak neliší od rutinních činností, které provádějí zákazníci poskytovatelů telekomunikačních služeb na svých nebo svěřených přenosových zařízeních. Lze tak k tomu konstatovat, že v podstatě jde pouze o pasivní užívání internetových služeb. Nelze tak hovořit o aktivní participaci na spolkové činnosti.

Nutno také zmínit nabízené internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí). Správce daně se zcela neztotožňuje s odpovědí daňového subjektu, že k těmto "stránkám" spolek nedodal žádné informace. Správce daně k tomu uvádí, že internetový vyhledávač dle algoritmu vyhledává informace ve vztahu k zadaným vstupům, tzn. čerpá z informací, které daňový subjekt zveřejnil na svých webových stránkách.

K pořádaným schůzím členů a rady spolku (kromě elektronické platformy Webex) správce daně uvádí, že sídlo spolku nedisponuje takovou kapacitou míst, která by korespondovala s počtem členů (ke dni 06. 06. 2022 spolek eviduje 2621 členů, viz č.j.4183580/22/2121-60562-109523). Správci daně není známo, že by pro osobní setkání daňový subjekt využíval jiné prostory s kapacitou členské schůze všech členů.

Ze zjištěných skutečností správce daně dovozuje pouze formální stránku právního statusu spolku nikoliv faktickou. Lze tak v činnosti daňového subjektu resp, jeho právní formě vysledovat dissimulovaný právní stav. Kdy status spolku je simulován s ohledem na s ním související daňové výhody, ale podstata činnosti reálně a fakticky odpovídá běžné podnikatelské činnosti.

Předmětné platby poskytnuté členy a zaúčtované spolkem jako nedaňové příjmy, se staly dle právního názoru správce daně peněžitým protiplněním - výnosy za poskytované služby a zdanitelným příjmem daňového spolku (§ 18 ve spojení s § 21h odst. 1 ZDP). Uvedené jednání daňového subjektu je per analogiam situace, kdy podnikatel prodávající služby spotřebiteli smluvně stanoví, že za dodávku služeb každý zákazník hradí částku odpovídající ceně služby v závislosti na její kvalitě a množství.

Na základě analýzy bankovního výpisu a daňového tvrzení byly získané zdroje využívány mimo veřejně prospěšný účel tzn., že se daňový subjekt zaměřoval na podnikání namísto hlavního poslání organizace v souladu s čl.3 Stanov. Nezisková činnost daňového subjektu sloužila výhradně ke kumulaci uživatelských poplatků od členů spojených s úhradou dodávek internetových služeb.

Bez významu není zejména to, že činnost daňového subjektu naplňuje bezezbytku obecné znaky podnikání podle § 420 odst. 1 Občanského zákoníku (dále jen "OZ"), jimiž jsou soustavnost, samostatná činnost, vlastní účet, vlastní zodpovědnost a dosažení zisku. Pojem dosažení zisku nelze formalisticky vykládat jako položku výkaznictví, ale prakticky: ziskem je primárně myšleno zvyšování hodnoty podniku. Ostatně existují subjekty, které zisk netvoří a nepřerozdělují ho, ale tvoří hodnoty, jimiž zvyšují hodnotu svého podniku, které následně slouží k pořízení dalších aktiv (stejně jako daňový subjekt po majetek na rozšíření provozované sítě, potažmo vylepšení herního prostředí). Účetního zisku podnikatelé dosahovat v praxi často ani nechtějí. Pokud daňový subjekt takové hodnoty vytvářel, aniž byly použity ve prospěch hlavní činnosti (zde v souvislosti s nárůstem majetku na spolkovém účtu, srov. § 495 OZ, podle nějž je majetkem souhrn všeho, co dané osobě patří), tak se na předmětnou činnost, jíž se daňový subjekt zabýval pohlíží *stricto sensu* jako na podnikání.

V relevantním kontextu daňové věci daňový subjekt systematicky nerespektoval právní úpravu daňového režimu stanoveného pro poplatníky, předmětem jejichž činnosti je podnikání (§ 18 ve spojení s § 21h ZDP). Zároveň lze konstatovat, že daňový subjekt jednal v rozporu se smyslem a účelem daňovému režimu zvláště vymezeného pro prospěšné poplatníky

podle § 17a v kombinaci s §18 a § 18a ZDP ve spojení s § 23 odst. 1 ZDP (cialis).

Výše popsanou situaci postihuje opatření hmotného práva podle § 8 odst. 4 daňového řádu, na jehož základě se při správě daní nepřihlíží k právnímu jednání a jiným skutečnostem rozhodným pro správu daní, jejichž převažujícím cílem je získání daňové výhody v rozporu se smyslem a účelem daňového právního předpisu (není přitom rozhodné a neposuzuje se jak právní daňový subjekt rozuměl nebo zda byl při aplikaci daňového nedbalý či postupoval úmyslně).

Smyslem § 18 ve spojení s § 21h ZDP je nepochybně příjmy z podnikatelské činnosti zdanit. Pokud je zřejmé, že veškeré výnosy byly dosaženy v rozporu s uvedeným účelem, resp. stát přišel jednáním poplatníka o právo zdanit tato aktiva, nemůže být tento smysl naplněn a daňový subjekt nebyl oprávněn na základě takových výnosů dosaženého ze soustavné a fakticky podnikatelské činnosti osvobodit (§ 19 ZDP).

Pokud byl jediným důvodem existence spolku poskytování internetových služeb, právní poměr mezi daňovým subjektem a členy spolku odpovídá závazkovému vztahu založenému spotřebitelskou smlouvou (obecně § 1810 OZ) mezi podnikatelem v postavení dodavatele (§ 420 ve spojení s § 52 odst. 2 OZ) a spotřebitelem (§52 odst. 3 OZ). Finanční prostředky utržené od fyzických osob, které využívaly v předmětném období služeb daňového subjektu, se staly zdanitelnými příjmy, o jejichž výši byl zvýšen majetkový prospěch daňového subjektu a tyto jsou předmětem daně ve smyslu § 18 odst. 1 ZDP, čímž je dána povinnost vykázat příjmy uvést v daňovém přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období, vyměřit a odvést z nich daň.

Vzhledem k výše uvedenému, vydal správce daně toto rozhodnutí podle § 145 odst. 2 daňového řádu, kterým vyzývá daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období.

#### **P o u č e n í :**

Nebude-li vyhověno této výzvě ve stanovené lhůtě, může správce daně doměřit daň podle pomůcek (§ 145 odst. 2 daňového řádu).

Proti tomuto rozhodnutí se nelze samostatně odvolat (§ 109 odst. 2 daňového řádu).

**Finanční úřad pro Středočeský kraj**  
Na Pankráci 1685/17, 19  
140 21 PRAHA 4

Územní pracoviště v Rakovníku

V Rakovníku  
dne

Elektronicky podepsáno  
18. 11. 2022

Spolek bubakov.net

DIČ: CZ26678641

Havlíčková 500  
271 01 NOVÉ STRAŠECÍ

#### **V Ý Z V A**

#### **k podání dodatečného daňového tvrzení k dani z příjmů právnických osob**

Shora uvedený správce daně podle § 145 odst. 2 zákona č. 280/2009 Sb., daňový řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen "daňový řád")

#### **v y z ý v á**

výše uvedený daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období od 01.01.2020 do 31.12.2020

a to v náhradní lhůtě do 15 dnů ode dne doručení této výzvy.

#### **O d ů v o d n ě n í :**

Daňový subjekt podal dne 26. 03. 2021 řádné daňové přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období roku 2020, zaevidováno pod č.j. 1335220/21/2121-5021-204812 a dne 01.04.2021 mu byla vyměřena daň platebním výměrem č.j.1762836/21/25121-50521-204812 ve shodě s daňovým přiznáním ve výši Kč 0,00.

Správce daně v úrovni vyhledávací činnosti podle § 78 daňového řádu zjistil, že daňový subjekt je majitelem spolkového účtu č. 1029252003/2700 vedeného u UniCredit Bank Czech Republic, a.s. Analýzou bankovního výpisu bylo správcem daně zjištěno, že v průběhu daného kalendářního roku byly připisovány platby z protiúčtů převážně fyzických osob. V případě uvedení popisu připsané platby je u některých plateb plátcem uvedeno "internet, platby za internet, udržovací poplatek za internet, internet Bubákov". Současně byly jiné platby odepisovány obchodním korporacím. Nejvyšší zjištěné částky byly ze spolkového účtu odepisovány obchodním korporacím, jejichž předmětem činnosti je poskytování telekomunikačních služeb a poskytování internetové televize.

Podle článku 3. Stanov Spolku bubákov.net. (dále jen "Stanovy") uložených ve Veřejném rejstříku a sbírce listin je hlavní činností daňového subjektu výstavba a provoz počítačové sítě pro vzájemnou komunikaci členů a propojení do dalších sítí, zejména internetu, vzdělávání, školení a osvěta, péče o kultivaci mezilidských vztahů, poskytování příspěvků na veřejně prospěšnou činnost, veřejné kulturní služby, podpora využívání internetu a informačních technologií, rozšiřování aplikací nejmodernějších informačních technologií. Mezi další činnosti spolku patří vytváření komunity, provozování komunitního centra spolku, členství a účast v subjektech podporujících činnost spolku, financování neziskového projektu jiné fyzické nebo právnické osoby, pokud přispívá k dosažení cílů spolku, nebo je součástí takového projektu a spolupráce se subjekty, které sledují slučitelné cíle.

V rámci protokolovaného jednání č.j. 4244801/22/2121-60562-109523 dne 14.09.2022 daňový subjekt správci daně sdělil, že hlavní činností spolku je výstavba a provoz počítačové sítě, výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd. Dále spolek poskytuje finanční dary základním školám v okolí, tj. ve Stochově, Novém Strašecí a v Řevničově, v roce 2020 spolek pořádal ples. Na dotaz správce daně, kolik členů spolku se aktivně podílí na zajišťování činnosti spolku, daňový subjekt odpověděl "V podstatě všichni, neboť se připojují vlastním zařízením. Každý člen si zajišťuje připojení na vlastní náklady". Na dotaz správce daně, jakým způsobem participují členové na spolkové činnosti, daňový subjekt odpověděl "Při výstavbě a provozu sítě i dalších komunitních akcí". Dále na dotaz správce daně, kde probíhají schůze členů a rady spolku daňový subjekt odpověděl "V sídle spolku, popř. elektronicky".

Dále správce daně položil daňovému subjektu dotaz "Z jakého důvodu je nabízeno internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí)". Daňový subjekt reagoval slovy "Tyto stránky spolek nespravuje a nedodává žádné informace tohoto typu. Nebyla zaplácena ani žádná reklama a toto sdělení je pro nás překvapivé".

Podmínkou toho, aby se správce daně mohl zabývat věcí v daňovém řízení, je vznik relevantní skutečnosti, která je důvodem pro podání dodatečného daňového přiznání podle § 145 odst. 2 daňového řádu. Ve vazbě na dosavadní skutková zjištění dovozuje správce daně následující právní závěry.

Přijaté členské příspěvky byly, jak vyplynulo ze skutkových zjištění, nesporně využívány k činnosti spolku, avšak nikoliv k deklarovaným veřejně prospěšným cílům. Analýzou bankovního výpisu a daňového tvrzení (vč. účtu 55 -odpisy) bylo správcem daně zjištěno, že z celkových výdajů bylo na spolkovou činnost, tj. na výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd. vynaloženo cca 4,96 % z celkových příspěvků členů spolku.

Sám daňový subjekt ostatně připouští, že se členové podílí na činnosti spolku tím, že v podstatě udržují zařízení v provozuschopném stavu. Správce daně zdůrazňuje, že obsluha a běžná manipulace s technickými zařízeními pro přenos internetu se nijak neliší od rutinních činností, které provádějí zákazníci poskytovatelů telekomunikačních služeb na svých nebo svěřených přenosových zařízeních. Lze tak k tomu konstatovat, že v podstatě jde pouze o pasivní užívání internetových služeb. Nelze tak hovořit o aktivní participaci na spolkové činnosti. Nutno také zmínit nabízené internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí). Správce daně se zcela

nezतोžňuje s odpovědí daňového subjektu, že k těmto "stránkám" spolek nedodal žádné informace. Správce daně k tomu uvádí, že internetový vyhledávač dle algoritmu vyhledává informacw ve vztahu k zadaným vstupům, tzn. čerpá z informací, které daňový subjekt zveřejnil na svých webových stránkách.

K pořádaným schůzím členů a rady spolku (kromě elektronické platformy Webex) správce daně uvádí, že sídlo spolku nedisponuje takovou kapacitou míst, která by korespondovala s počtem členů (ke dni 06. 06. 2022 spolek eviduje 2621 členů, viz č.j. 4183580/22/2121-60562-109523). Správci daně není známo, že by pro osobní setkání daňový subjekt využíval jiné prostory s kapacitou členské schůze všech členů.

Ze zjištěných skutečností správce daně dovozuje pouze formální stránku právního statusu spolku nikoliv faktickou. Lze tak v činnosti daňového subjektu resp., jeho právní formě vysledovat dissimulovaný právní stav. Kdy status spolku je simulován s ohledem na s ním související daňové výhody, ale podstata činnosti reálně a fakticky odpovídá běžné podnikatelské činnosti.

Předmětné platby poskytnuté členy a zaúčtované spolkem jako nedaňové příjmy, se staly dle právního názoru správce daně peněžitým protiplněním - výnosy za poskytované služby a zdanitelným příjmem daňového spolku (§ 18 ve spojení § 21h odst.1 ZDP). Uvedené jednání daňového subjektu je per analogiam situace, kdy podnikatel prodávající služby spotřebiteli smluvně stanoví, že za dodávku služeb každý zákazník hradí částku odpovídající ceně služby v závislosti na její kvalitě a množství.

Na základě analýzy bankovního výpisu a daňového tvrzení byly získané zdroje využívány mimo veřejně prospěšný účel tzn., že se daňový subjekt se zaměřoval na podnikání namísto hlavního poslání organizace v souladu s čl.3 Stanov. Nezisková činnost daňového subjektu sloužila výhradně ke kumulaci uživatelských poplatků od členů spojených s úhradou dodávek internetových služeb.

Bez významu není zejména to, že činnost daňového subjektu naplňuje bezezbytku obecné znaky podnikání podle § 420 odst. 1 Občanského zákoníku (dále jen "OZ"), jimiž jsou soustavnost, samostatná činnost, vlastní účet, vlastní zodpovědnost a dosažení zisku. Pojem dosažení zisku nelze formalisticky vykládat jako položku výkaznictví, ale prakticky: ziskem je primárně myšleno zvyšování hodnoty podniku. Ostatně existují subjekty, které zisk netvoří a nepřerozdělují ho, ale tvoří hodnoty, jimiž zvyšují hodnotu svého podniku, které následně slouží k pořízení dalších aktiv (stejně jako daňový subjekt pořizoval majetek na rozšíření provozované sítě, potažmo vylepšení herního prostředí). Účetního zisku podnikatelé dosahovat v praxi často ani nechtějí. Pokud daňový subjekt takové hodnoty vytvářel, aniž byly použity ve prospěch hlavní činnosti (zde v souvislosti s nárůstem majetku na spolkovém účtu, srov. § 495 OZ, podle nějž je majetkem souhrn všeho, co dané osobě patří), tak se na předmětnou činnost, jíž se daňový subjekt zabýval, pohlíží *stricto sensu* jako na podnikání.

V relevantním kontextu daňové věci daňový subjekt systematicky nerespektoval právní úpravu daňového režimu stanoveného pro poplatníky, předmětem jejichž činnosti je podnikání (§ 18 ve spojení s § 21h ZDP). Zároveň lze konstatovat, že daňový subjekt jednal v rozporu se smyslem a účelem daňového režimu zvláště vymezeného pro veřejně prospěšné poplatníky podle § 17a v kombinaci s § 18 a § 18a ZDP ve spojení s § 23 odst. 1 ZDP (*lex specialis*).

Výše popsanou situaci postihuje opatření hmotného práva podle § 8 odst. 4 daňového řádu, na jehož základě se při správě daní nepřihlíží k právnímu jednání a jiným skutečnostem rozhodným pro správu daní, jejichž převažujícím účelem je získání daňové výhody v rozporu se smyslem a účelem daňového právního předpisu (není přitom rozhodné a neposuzuje se, jak právní úpravě daňový subjekt rozuměl nebo zda byl při aplikaci daňového práva nedbalý či postupoval úmyslně).

Smyslem § 18 ve spojení s § 21h ZDP je nepochybně příjmy z podnikatelské činnosti zdanit. Pokud je zřejmé, že veškeré výnosy byly dosaženy v rozporu s uvedeným účelem, resp. stát přišel jednáním poplatníka o právo zdanit tato aktiva, nemůže být tento smysl naplněn a daňový subjekt nebyl oprávněn na základě takových výnosů dosaženého ze soustavné a fakticky podnikatelské činnosti osvobodit (§ 19 ZDP).

Pokud byl jediným důvodem existence spolku poskytování internetových služeb, právní poměr mezi daňovým subjektem a členy spolku odpovídá závazkovému vztahu založenému spotřebitelskou smlouvou (obecně § 1810 OZ) mezi podnikatelem v postavení dodavatele (§ 420 ve spojení s § 52 odst. 2 OZ) a spotřebitelem (§ 52 odst. 3 OZ). Finanční prostředky utržené od fyzických osob, které využívaly v předmětném období služeb daňového subjektu, se staly zdanitelnými příjmy, o jejichž výši byl zvýšen majetkový prospěch daňového subjektu a tyto jsou předmětem daně ve smyslu § 18 odst. 1 ZDP, čímž je dána povinnost vykázané příjmy uvést v daňovém přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období, vyměřit a odvést z nich daň.

Vzhledem k výše uvedenému, vydal správce daně toto rozhodnutí podle § 145 odst. 2 daňového řádu, kterým vyzývá daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období.

#### **P o u č e n í :**

Nebude-li vyhověno této výzvě ve stanovené lhůtě, může správce daně doměřit daň podle pomůcek (§ 145 odst. 2 daňového řádu).

Proti tomuto rozhodnutí se nelze samostatně odvolat (§ 109 odst. 2 daňového řádu).



Finanční úřad pro Středočeský kraj  
Na Pankráci 1685/17, 19  
140 21 PRAHA 4

Územní pracoviště v Rakovníku

V Rakovníku  
dne

Elektronicky podepsáno  
18. 11. 2022

Spolek bubakov.net

DIČ: CZ26678641

Havlíčková 500  
271 01 NOVÉ STRAŠECÍ

### V Ý Z V A

#### **k podání dodatečného daňového tvrzení k dani z příjmů právnických osob**

Shora uvedený správce daně podle § 145 odst. 2 zákona č. 280/2009 Sb., daňový řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen "daňový řád")

### v y z ý v á

výše uvedený daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období od 01.01.2021 do 31.12.2021

a to v náhradní lhůtě do 15 dnů ode dne doručení této výzvy.

### O d ů v o d n ě n í :

Daňový subjekt podal dne 28.03.2022 řádné daňové přiznání k dani z příjmů právnických osob za zdaňovací období roku 2021, zaevidováno pod č.j. 1483062/22/2121-50521-204812 a dne 01.04.2022 mu byla vyměřena daň platebním výměrem č.j. 1628188/22/2121-50521-204812 ve shodě s daňovým přiznáním ve výši Kč 0,00.

Správce daně v úrovni vyhledávací činnosti podle § 78 daňového řádu zjistil, že daňový subjekt je majitelem spolkového účtu č. 1029252003/2700 vedeného u UniCredit Bank Czech Republic, a.s.. Analýzou bankovního výpisu bylo správcem daně zjištěno, že v průběhu daného kalendářního roku byly připisovány platby z protiúčtů převážně fyzických osob. V případě uvedení popisu připsané platby je u některých plateb plátcem uvedeno "internet, platby za internet, udržovací poplatek za internet, internet Bubákov". Současně byly jiné platby odepisovány obchodním korporacím. Nejvyšší zjištěné částky byly ze spolkového účtu odepisovány obchodním korporacím, jejichž předmětem činnosti je poskytování telekomunikačních služeb a poskytování internetové televize.

Podle článku 3. Stanov Spolku bubákov.net. (dále jen "Stanovy") uložených ve Veřejném rejstříku a sbírce listin je hlavní činností daňového subjektu výstavba a provoz počítačové sítě pro vzájemnou komunikaci členů a propojení do dalších sítí, zejména internetu, vzdělávání, školení a osvěta, péče o kultivaci mezilidských vztahů, poskytování příspěvků na veřejně prospěšnou činnost, veřejné kulturní služby, podpora využívání internetu a informačních technologií, rozšiřování aplikací nejmodernějších informačních technologií. Mezi další činnosti spolku patří vytváření komunity, provozování komunitního centra spolku, členství a účast v subjektech podporujících činnost spolku, financování neziskového projektu jiné fyzické nebo právnické osoby, pokud přispívá k dosažení cílů spolku, nebo je s takového projektu a spolupráce se subjekty, které sledují slučitelné cíle.

V rámci protokolovaného jednání č.j. 424480/22/2121-60562-109523 ze dne 14.09.2022 daňový subjekt správci daně sdělil, že hlavní činností spolku je výstavba a provoz počítačové sítě, výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd.. Dále spolek poskytuje finanční dary základním školám v okolí, tj. na Stochově, Novém Strašecí a v Řevničově, v roce 2020 spolek pořádal ples. Na dotaz správce daně, kolik členů spolku se aktivně podílí na zajišťování činnosti spolku, daňový subjekt odpověděl "V podstatě všichni, neboť se připojují vlastním zařízením. Každý člen si zajišťuje připojení na vlastní náklady". Na dotaz správce daně, jakým způsobem participují členové na spolkové činnosti, daňový subjekt odpověděl "Při výstavbě a provozu sítě i dalších komunitních akcí". Dále na dotaz správce daně, kde probíhají schůze členů a rady spolku daňový subjekt odpověděl "V sídle spolku, popř. elektronicky".

Dále správce daně položil daňovému subjektu dotaz "Z jakého důvodu je nabízeno internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí)". Daňový subjekt reagoval slovy "Tyto stránky spolek nespravuje a nedodává žádné informace tohoto typu. Nebyla zaplácena ani žádná reklama a toto sdělení je pro nás překvapivé".

Podmínkou toho, aby se správce daně mohl zabývat věcí v daňovém řízení, je vznik relevantní skutečnosti, která je důvodem pro podání dodatečného daňového přiznání podle § 145 odst.2 daňového řádu. Ve vazbě na dosavadní skutková zjištění dovozuje správce daně následující závěry.

Přijaté členské příspěvky byly, jak vyplynulo ze skutkových zjištění, nesporně využívány k činnosti spolku, avšak nikoliv k deklarovaným veřejně prospěšným cílům. Analýzou bankovního výpisu a daňového tvrzení (vč. účtu 55 -odpisy) bylo správcem daně zjištěno, že z celkových výdajů bylo na spolkovou činnost, tj. na výtvarný kroužek, Bubákov čte, pěvecký kroužek atd. vynaloženo cca 2,74 % z celkových příspěvků členů spolku.

Sám subjekt ostatně připouští, že se členové podílí na činnosti spolku tím, že v podstatě udržují zařízení v provozuschopném stavu. Správce daně zdůrazňuje, že obsluha a běžná manipulace s technickými zařízeními pro přenos internetu se nijak neliší od rutinních činností, které provádějí zákazníci poskytovatelů telekomunikačních služeb na svých nebo svěřených přenosových zařízeních. Lze tak k tomu konstatovat, že v podstatě jde pouze o pasivní užívání internetových služeb. Nelze tak hovořit o aktivní participaci na spolkové činnosti. Nutno také zmínit nabízené internetové připojení formou on-line veřejné nabídky (webové stránky: Spolek bubakov.net - Poskytovatel internetových služeb v Novém Strašecí). Správce daně se zcela neztotožňuje s odpovědí daňového

subjektu, že k těmto "stránkám" spolek nedodal žádné informace. Správce daně k tomu uvádí, že internetový vyhledávač dle algoritmu vyhledává informace ve vztahu k zadaným vstupům, tzn. čerpá z informací, které daňový subjekt zveřejnil na svých webových stránkách.

K pořádaným schůzím členů a rady spolku (kromě elektronické platformy Webex) správce daně uvádí, že sídlo spolku nedisponuje takovou kapacitou míst, která by korespondovala s počtem členů (ke dni 06. 06. 2022 spolek eviduje 2621 členů, viz č.j. 4183580/22/2121-60562-109523). Správci daně není známo, že by pro osobní setkání daňový subjekt využíval jiné prostory s kapacitou členské schůze všech členů.

Ze zjištěných skutečností správce daně dovozuje pouze formální stránku právního statusu spolku nikoliv faktickou. Lze tak v činnosti daňového subjektu resp., jeho právní formě vysledovat dissimulovaný právní stav. Kdy status spolku je simulován s ohledem na s ním související daňové výhody, ale podstata činnosti reálně a fakticky odpovídá běžné podnikatelské činnosti.

Předmětné platby poskytnuté členy a zaúčtované spolkem jako nedaňové příjmy, se staly dle právního názoru správce daně peněžitým protiplněním - výnosy za poskytované služby a zdanitelným příjmem daňového spolku (§ 18 ve spojení s § 21h odst. 1 ZDP). Uvedené jednání daňového subjektu je per analogiam situace, kdy podnikatel prodávající služby spotřebiteli smluvně stanoví, že za dodávku služeb každý zákazník hradí částku odpovídající ceně služby v závislosti na její kvalitě a množství.

Na základě analýzy bankovního výpisu a daňového tvrzení byly získané zdroje využívány mimo veřejně prospěšný účel tzn., že se daňový subjekt se zaměřoval na podnikání namísto hlavního poslání organizace v souladu s čl.3 Stanov. Nezisková činnost daňového subjektu sloužila výhradně ke kumulaci uživatelských poplatků od členů spojených s úhradou dodávek internetových služeb.

Bez významu není zejména to, že činnost daňového subjektu naplňuje bezzbytku obecné znaky podnikání podle § 420 odst. 1 Občanského zákoníku (dále jen "OZ"), jimiž jsou soustavnost, samostatná činnost, vlastní účet, vlastní zodpovědnost a dosažení zisku. Pojem dosažení zisku nelze formalisticky vykládat jako položku výkaznictví, ale prakticky: ziskem je primárně myšleno zvyšování hodnoty podniku. Ostatně existují subjekty, které zisk netvoří a nepřerodělují ho, ale tvoří hodnoty, jimiž zvyšují hodnotu svého podniku, které následně slouží k pořízení dalších aktiv (stejně jako daňový subjekt pořizoval majetek na rozšíření provozované sítě, potažmo vylepšení herního prostředí). Účetního zisku podnikatelé dosahovat v praxi často ani nechtějí. Pokud daňový subjekt takové hodnoty vytvářel, aniž byly použity ve prospěch hlavní činnosti (zde v souvislosti s nárůstem majetku na spolkovém účtu, srov. § 495 OZ, podle nějž je majetkem souhrn všeho, co dané osobě patří), tak se na předmětnou činnost, jíž se daňový subjekt zabýval, pohlíží *stricto sensu* jako na podnikání.

V relevantním kontextu daňové věci daňový subjekt systematicky nerespektoval právní úpravu daňového režimu stanoveného pro poplatníky, předmětem jejichž činnosti je podnikání (§ 18 ve spojení s § 21h ZDP). Zároveň lze konstatovat, že daňový subjekt jednal v rozporu se smyslem a účelem daňového režimu zvláště vymezeného pro veřejně prospěšné poplatníky podle § 17a v kombinaci s § 18 a § 18a ZDP ve spojení s § 23 odst. 1 ZDP (*lex specialis*).

Výše popsanou situaci postihuje opatření hmotného práva podle § 8 odst. 4 daňového řádu, na jehož základě se při správě daní nepřihlíží k právnímu jednání a jiným skutečnostem rozhodným pro správu daní, jejichž převažujícím účelem je získání daňové výhody v rozporu se smyslem a účelem daňového právního předpisu (není přitom rozhodné a neposuzuje se, jak právní úpravě daňový subjekt rozuměl nebo zda byl při aplikaci daňového práva nedbalý či postupoval úmyslně).

Smyslem § 18 ve spojení s § 21h ZDP je nepochybně příjmy z podnikatelské činnosti zdanit. Pokud je zřejmé, že veškeré výnosy byly dosaženy v rozporu s uvedeným účelem, resp. stát přišel jednáním poplatníka o právo zdanit tato aktiva, nemůže být tento smysl naplněn a daňový subjekt nebyl oprávněn na základě takových výnosů dosaženého ze soustavné a fakticky podnikatelské činnosti osvobodit (§ 19 ZDP).

Pokud byl jediným důvodem existence spolku poskytování internetových služeb, právní poměr mezi daňovým subjektem a členy spolku odpovídá závazkovému vztahu založenému spotřebitelskou smlouvou (obecně § 1810 OZ) mezi podnikatelem v postavení dodavatele (§ 420 ve spojení s § 52 odst. 2 OZ) a spotřebitelem (§ 52 odst. 3 OZ). Finanční prostředky utržené od fyzických osob, které využívaly v předmětném období služeb daňového subjektu, se staly zdanitelnými příjmy, o jejichž výši byl zvýšen majetkový prospěch daňového subjektu a tyto jsou předmětem daně ve smyslu § 18 odst. 1 ZDP, čímž je dána povinnost vykázané příjmy uvést v daňovém přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období, vyměřit a odvést z nich daň.

Vzhledem k výše uvedenému, vydal správce daně toto rozhodnutí podle § 145 odst. 2 daňového řádu, kterým vyzývá daňový subjekt k podání dodatečného daňového přiznání k dani z příjmů právnických osob za dané zdaňovací období.

#### **P o u č e n í :**

Nebude-li vyhověno této výzvě ve stanovené lhůtě, může správce daně doměřit daň podle pomůcek (§ 145 odst. 2 daňového řádu).

Proti tomuto rozhodnutí se nelze samostatně odvolat (§ 109 odst. 2 daňového řádu).