



KRAJOWA IZBA
RADCÓW PRAWNYCH

00-540 Warszawa, Aleje Ujazdowskie 41 lok. 2
tel./fax: 022 622 05 88, 622 84 28;33 • e-mail: kirp@kirp.pl • NIP: 526-10-43-011

L.dz. *71* /OBSiL/2016

Warszawa, dnia 11 stycznia 2016 r.

Szanowny Pan
Leszek Skiba
Podsekretarz Stanu
w Ministerstwie Finansów

Szanowny Panie Ministrze,

W związku z pracami legislacyjnymi toczącymi się nad projektem (z dnia 30 grudnia 2015 roku) ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw, niniejszym przedstawiam opinię, odnoszącą się do części projektu dotyczącej Rady do Spraw Unikania Opodatkowania, sporządzoną przez ekspertów Ośrodka Badań, Studiów i Legislacji Krajowej Rady Radców Prawnych.

Z poważaniem,

Wiceprezes
Krajowej Rady Radców Prawnych

dr hab. *Arkadiusz Bereza* prof. nadzw.

Warszawa, dnia 7 stycznia 2016 r.

Opinia
Ośrodka Badań, Studiów i Legislacji
Krajowej Rady Radców Prawnych
w sprawie projektu z dnia 30 grudnia 2015 roku ustawy o zmianie ustawy
- Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw w części dotyczącej
Rady do Spraw Unikania Opodatkowania

W projekcie z dnia 30 grudnia 2015 roku ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw przewiduje się powołanie Rady do Spraw Unikania Opodatkowania, jako niezależnego organu kolegiального. Zadaniem Rady do Spraw Unikania Opodatkowania ma być opiniowanie zasadności zastosowania przepisu art. 119a w indywidualnych sprawach.

W ocenie Ośrodka Badań, Studiów i Legislacji Krajowej Rady Radców Prawnych, w Radzie do Spraw Unikania Opodatkowania powinni zasiadać przedstawiciele zawodów prawniczych zaufania publicznego samorządu radców prawnych oraz Adwokatury Polskiej (tj. radca prawny wskazany przez Krajową Radę Radców Prawnych oraz adwokat wskazany przez Naczelną Radę Adwokacką).

Udział przedstawiciela samorządu radców prawnych w bieżącym funkcjonowaniu tak ważnego gremium, jak Rada do Spraw Unikania Opodatkowania wydaje się być konieczny. Radcowie prawni łączą w swojej pracy zawodowej zarówno znajomość teoretycznych zagadnień prawa (w tym również podatkowego) z praktycznymi aspektami posiadanej wiedzy. Takie doświadczenie radcy prawnego mogłoby stanowić niewątpliwie wartość dodaną i przyczynić się do wzrostu efektywności prac Rady do Spraw Unikania Opodatkowania.

Obecność przedstawiciela samorządu radców prawnych w pracach Rady do Spraw Unikania Opodatkowania nie spowoduje jednocześnie ryzyka ujawniania informacji stanowiących tajemnicę skarbową z uwagi na nałożony na radców prawnych (jako przedstawicieli zawodu zaufania publicznego) obowiązek zachowania w

tajemnicy informacji pozyskanych w związku z wykonywaniem zawodu czy pełnieniem obowiązków radcy prawnego.

Udział radcy prawnego w charakterze członka Rady do Spraw Unikania Opodatkowania zapewni również wiedzę merytoryczną niezbędną do wywiązania się z obowiązków członka Rady, polegających między innymi na sporządzaniu projektów uzasadnienia opinii Rady co do zasadności zastosowania art. 119a w indywidualnej sprawie.

Jeśli Rada do Spraw Unikania Opodatkowania ma opiniować skomplikowane transakcje występujące w obrocie gospodarczym, jej członkowie muszą posiadać umiejętność praktycznego zastosowania teoretycznych przepisów prawa podatkowego. Członek Rady do Spraw Unikania Opodatkowania wskazany przez Krajową Radę Radców Prawnych będzie niewątpliwie posiadać taką umiejętność.

W Radzie do Spraw Unikania Opodatkowania będzie zasiadał między innymi jeden członek wskazany przez Krajową Izbę Doradców Podatkowych. Radcowie prawni z mocy przepisów o doradztwie podatkowym mają prawo wykonywać czynności doradztwa podatkowego. Analogicznie, jak w przypadku przedstawicieli samorządu doradców podatkowych, również przedstawiciel samorządu radców prawnych, uprawniony przecież do podejmowania czynności w zakresie takim samym, a nawet szerszym, niż doradcy podatkowi winien uzyskać członkostw w Radzie do Spraw Unikania Opodatkowania

W uzasadnieniu projektu z dnia 30 grudnia ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz o zmianie niektórych innych ustaw wskazuje się, że cyt. *„Rada do Spraw Unikania Opodatkowania będzie podmiotem eksperckiego i społecznego nadzoru nad stosowaniem klauzuli. Radcowie prawni niewątpliwie mogą pełnić rolę eksperta w nadzorze nad stosowaniem klauzuli unikania opodatkowania. Nadto wskazuje się w tym uzasadnieniu, że cyt. „ Potrzeba utworzenia takiego podmiotu nabiera szczególnej wagi w kontekście obaw co do stosowania klauzuli przez administrację podatkową, uzewnętrzzonych w uzasadnieniu wyroku TK, jak też w dyskusjach społecznych. Wzorując się na modelu australijskim przewiduje się w składzie Rady przedstawicieli różnych grup, nie wykluczając przedstawicieli organów administracji (art. 119p Ordynacji podatkowej). Niewątpliwie radca prawny - członek Rady do Spraw Unikania Opodatkowania mógłby być przedstawicielem tej grupy zawodowej, którą postrzega się*

powszechnie jako wiarygodną i rzetelnie chroniącą prawa podatnika w razie takiej potrzeby.

Konkludując warto podkreślić, że waga i znaczenie działania Rady do Spraw Unikania Opodatkowania powinna znaleźć swoje odzwierciedlenie również poprzez określenie jej składu osobowego w taki sposób, aby Rada stała się organem, z którego opiniami będą liczyć się zarówno podatnicy, jak i organy podatkowe. Udział osób, wykonujących zawody zaufania publicznego takich, jak radcowie prawni i adwokaci niewątpliwie wpłynie pozytywnie na postrzeganie Rady do Spraw Unikania Opodatkowania, jako organu niezależnego, transparentnego i obiektywnego.

W ocenie Krajowej Rady Radców Prawnych, uzupełnienie projektu z dnia 30 grudnia 2015 roku ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz o zmianie niektórych innych ustaw w części dotyczącej składu Rady do Spraw Unikania Opodatkowania o członka wskazanego przez Krajową Radę Radców Prawnych oraz członka wskazanego przez Naczelna Radę Adwokacką nie wpłynie w żaden sposób na proces uchwalenia tej ustawy i przebieg procesu legislacyjnego.

W związku z powyższym proponuje się następujące brzmienie jednej z jednostek redakcyjnych aktu normatywnego:

„Art. 119p § 1. W skład Rady wchodzi:

- 1) 3 członków wskazanych przez ministra właściwego do spraw finansów publicznych;
- 2) 1 członek wskazany przez Komisję Wspólną Rządu i Samorządu Terytorialnego jako przedstawiciel jednostek samorządu terytorialnego;
- 3) 1 członek wskazany przez Krajową Radę Radców Prawnych;
- 4) 1 członek wskazany przez Naczelną Radę Adwokacką;
- 5) 1 członek wskazany przez Krajową Izbę Doradców Podatkowych;
- 6) 1 członek wskazany przez Ministra Sprawiedliwości;
- 7) 1 członek wskazany przez Radę Dialogu Społecznego.”