

Włocławek, dnia 19 listopada 2020 r.

Szanowny Pan
Tomasz Grodzki
Marszałek Senatu RP
ul. Wiejska 6/8,
00-902 Warszawa

Panie i Panowie Senatorowie

Szanowni Państwo,

Działając w imieniu Przedsiębiorców Zrzeszonych w Polskiej Sieci Handlowej Lewiatan zwracamy się z apelem o odrzucenie projektu ustawy o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, ustawy o zryczałtowanym podatku dochodowym od niektórych przychodów osiąganych przez osoby fizyczne oraz niektórych innych ustaw - dalej Ustawy (Druki sejmowe: 642, 675, 675 A ; Senat druk nr 249) uchwalonej przez Sejm RP w dniu 28 października br. objęcia podatkiem dochodowym od osób prawnych spółek komandytowych oraz spółek jawnych lub wstrzymanie , której przedmiotem jest m.in. objęcie podatkiem dochodowym od osób prawnych i tzw. podwójne opodatkowanie :

- 1) spółek komandytowych mających siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej,
- 2) spółek jawnych mających siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, jeżeli ich wspólnikami nie są wyłącznie osoby fizyczne;

W uzasadnieniu niniejszego apelu wskazujemy na następujące zastrzeżenia co do zgodności z Konstytucją Rzeczypospolitej Polskiej przyjętych przez Sejm i przekazanych do dalszego procedowania zmian w ustawach o podatku dochodowym od osób prawnych a także wątpliwości co do skutków wprowadzanych rozwiązań

▪ W dniu 28 października br. Sejm przegłosował projekt ustawy wprowadzający m.in. opodatkowanie podatkiem dochodowym od osób prawnych spółek komandytowych oraz w niektórych przypadkach spółek, które ma obowiązywać od początku przyszłego roku; ustawa została przekazana do Senatu w dniu 29 października br. (druk senacki nr 249);

Uchwalona przez Sejm ustawa, o której mowa wyżej i która ma wejść w życie od 1 stycznia 2021r. nadaje status podatnika podatku dochodowego od osób prawnych spółkom osobowym tj. :

- 1) spółkom komandytowym mającym siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej;
- 2) spółkom jawnym mającym siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, jeżeli ich wspólnikami nie są wyłącznie osoby fizyczne.

Tym samym ustawa wprowadza tzw. podwójne opodatkowanie podatkiem dochodowym przedsiębiorców prowadzących działalność w formie ww. spółek – tj. opodatkowaniu będzie podlegał dochód spółek oraz dochód osiągany przez wspólników tych spółek – i to pomimo różnic formalnych jakie występują na gruncie kodeksu spółek handlowych pomiędzy jako jednostek organizacyjnych.

Uchwalona przez Sejm ustawa zakłada co prawda zwolnienie od podwójnego opodatkowania tylko i wyłącznie kwoty stanowiące 50% przychodów uzyskanych przez komandytariusza z tytułu udziału w zyskach w spółce komandytowej mającej siedzibę lub zarząd na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i to do wysokości nie więcej niż 60.000 zł w roku podatkowym dla każdej spółki odrębnie i to z bardzo szerokimi wyłączeniami dotyczącymi komandytariuszy (gdy posiada bezpośrednio lub pośrednio co najmniej 5% udziałów (akcji) w spółce posiadającej osobowość prawną lub spółce kapitałowej w organizacji będących komplementariuszem w tej spółce komandytowej lub jest członkiem zarządu komplementariusza) – niemniej jednak zakres wyłączeń oraz limit zwolnienia sprawia, że w praktyce to zwolnienie jest iluzoryczne;

- Spółki komandytowe są elastyczną formą pozyskiwania kapitału przez małych i średnich przedsiębiorców; Obecnie w okresie pandemii Covid 19, która trwa od wielu miesięcy tj. w okresie w którym niemal wszyscy przedsiębiorcy i to niezależnie od branży w której działają (w tym szczególnie mały i średni biznes) dotkliwie odczuwają jej negatywne skutki, mają trudności w utrzymaniu zatrudnienia i zapewnienia płynności oraz obsługi zobowiązań m.in. z uwagi na ograniczony dostęp do długoterminowego finansowania bankowego - Rząd zamierza wprowadzić podwójne opodatkowanie spółek komandytowych uzasadniając swoje stanowisko w zasadzie wyłącznie walką z agresywną optymalizacją podatkową;
- W ocenie apelujących proponowane zmiany dotkną w przeważającej mierze polskie podmioty – spółki komandytowe posiadające status małego i średniego przedsiębiorcy, których wspólnicy są polskimi rezydentami podatkowymi podlegającymi nieograniczonemu obowiązkowi podatkowemu na terytorium Polski (w Polsce mniej niż 10% spółek komandytowych to spółki z udziałem zagranicznym) - wobec czego planowane zmiany będą miały znikomy wpływ na sytuację zagranicznych podmiotów prowadzących działalność w formie spółek komandytowych;
- Planowane zmiany w sposób istotny zmieniają obowiązujące od wielu lat regulacje i obciążenia podatkowe związane z prowadzeniem działalności w formie spółki komandytowej – wobec czego przedsiębiorcy dodatkowo poza podejmowanie wezwań związanych z ograniczeniami wprowadzonymi w związku z pandemią Covid19 – zostali poniekąd zmuszeni do dokonywania dodatkowych analiz i ocen opłacalności i skutków ekonomicznych prowadzonej działalności pod kątem ewentualnych obciążeń podatkowych - które są planowane do wprowadzenia praktycznie od zaraz – tj. z bardzo krótkim *vacatio legis* i które to rozwiązania praktycznie nie zostały poprzedzone żadnymi szerokimi konsultacjami a liczne apele przedsiębiorców i pracodawców kierowane do Premiera, członków rządu oraz posłów nie zostały jak dotąd uwzględnione;
- Nadanie spółkom komandytowym oraz spółkom jawnym statusu podatnika podatku dochodowego od osób prawnych i w konsekwencji poddanie ich podwójnemu opodatkowaniu - w oparciu o przepisy ustawy, która o ile zostanie uchwalona i podpisana ma szansę na

opublikowanie najwcześniej w zasadzie w ostatnim możliwym terminie tj. w ostatnich dniach listopada br. powoduje iż vacatio legis zostanie skrócone do absolutnego formalnego minimum – co nie pozwala przedsiębiorcom na podjęcie racjonalnych i przeanalizowanych decyzji co do formy i zasad dalszego prowadzenia działalności i nie zapewnia tym przedsiębiorcom możliwości dostosowania się do nowej sytuacji prawno-podatkowej i ekonomicznej oceny prowadzonej działalności, która i tak z uwagi na epidemię Covid19 jest wysoce niestabilna i niepewna.

- Wybrane zastrzeżenia procedowanej ustawy co do jej zgodności z Konstytucją:
 - Zgodnie z obowiązującym orzecznictwem Trybunału Konstytucyjnego które opiera się na zasadzie ochrony zaufania do państwa i stanowionego przez nie prawa (art.2 Konstytucji RP - Rzeczpospolita Polska jest demokratycznym państwem prawnym, urzeczywistniającym zasady sprawiedliwości społecznej) co do zasady nie można dokonywać zmian w ciągu roku podatkowego w zakresie dotyczącym podatków płaconych w okresach rocznych a zmiany ustawowe odnośnie do podatku dochodowego (w szczególności podatku dochodowego od osób fizycznych) powinny być ogłaszane co najmniej na miesiąc przed końcem poprzedniego roku podatkowego najpóźniej do dnia 30 listopada (w tej dacie powinno nastąpić ogłoszenie zmian w Dzienniku Ustaw). Biorąc pod uwagę stan aktualny procesu legislacyjnego oraz fakt iż ustawa uchwalona przez Sejm w dniu 28.10 br. ma być procedowana w Senacie na posiedzeniu przewidzianym na 25-27.11 br. (tak wynika z porządku obrad zamieszczonego na stronie internetowej Senatu) i następnie „wróci” do Sejmu - Prezydent w zasadzie nie będzie już miał czasu na rozważenie i podjęcie decyzji o podpisaniu ustawy (art. 122 ust. 2 Konstytucji określa 21dniowy termin na podjęcie decyzji przez Prezydenta .

Stąd próba przeprowadzenia całego procesu legislacyjnego w zakresie istotnych zmian dotyczących podatków i nałożenia nowych obciążeń podatkowych m.in. na spółki komandytowe – praktycznie na granicy lub być może z uchybieniem terminów wynikających z obowiązujących przepisów – w szczególności Konstytucji RP może skutkować uznaniem iż tak uchwalona ustawa zostanie uznana za akt prawny wprowadzony do obrotu prawnego z uchybieniem zasadzie o której mowa w art. 2 Konstytucji RP oraz niezgodnie z ugruntowaną linią orzecznictwa Trybunału Konstytucyjnego w tym zakresie;

– zarzut nierównego traktowania podatników – tj. dochody wynikające z prowadzenia działalności gospodarczej i zdarzeń o ekonomicznie tożsamym skutku powinny podlegać opodatkowaniu na równych zasadach podczas gdy w świetle zapisów procedowanej ustawy dochody wspólników spółek komandytowych zostaną opodatkowany na różnym poziomie lub na różnych zasadach (w tym różnice mogą dotyczyć nie tylko wspólników tej samej spółki – ze względu na ich statut i powiązanie z komplementariuszem będącym osobą prawną - także różnica wystąpi w opodatkowaniu dochodów uzyskiwanych przez wspólników spółek kapitałowych albowiem dochód z dywidend podlega podatkowi zryczałtowanemu). Tego rodzaju różnice stawiają pod znakiem zapytania zgodność procedowanej ustawy z konstytucyjną zasadą sprawiedliwości i powszechności opodatkowania dochodów uzyskiwanych z tytułu prowadzonej działalności (art. 32 ust.1 Konstytucji: Wszyscy są wobec prawa równi. Wszyscy mają prawo do równego traktowania przez władze publiczne).

Reasumując :

- W przypadku obciążenia spółek komandytowych i spółek jawnych podatkiem dochodowym od osób prawnych dojdzie ewidentnie do podwójnego opodatkowania przedsiębiorców prowadzących działalność w tych – dopuszczalnych prawnie i zgodnych z kodeksem spółek handlowych formach – oraz do nierównego opodatkowania dochodów uzyskiwanych z tego tytułu przez wspólników tych spółek
- Biorąc pod uwagę zakres projektowanych zmian i zasad opodatkowania spółek komandytowych i jawnych i termin wejścia w życie Ustawy, a także biorąc pod uwagę aktualny etap na jakim znajduje się procedowanie Ustawy i ewentualny możliwy termin jej opublikowania – na miesiąc przed wejściem w życie Ustawy – a co za tym idzie niemal brak *vacatio legis* , który umożliwiłby przedsiębiorcom rzetelną analizę i ocenę skutków Ustawy dla ich przedsiębiorstw i ewentualne dostosowanie się do nowej sytuacji prawopodatkowej – sprawiają , że realny staje się zarzut naruszenia konstytucyjnej zasady praworządności zaufania obywateli do organów państwa
- W wymierze realnym – w czasie niepewnej sytuacji gospodarczej spowodowanej epidemią Covid19, sytuacją makro i mikroekonomiczną a także brakiem pewności co przyszłości, w tym co do skutków jakie epidemii w wymiarze gospodarczym – tj. sytuacji finansowej i majątkowej przedsiębiorstwa zwłaszcza mających status małych i średnich przedsiębiorstw (a takie głównie dotkną zmiany wprowadzane Ustawą) – wprowadzanie podwójnego opodatkowania dla spółek komandytowych i jawnych jest co najmniej chybione , prawdopodobnie nie przyniesie oczekiwanego rezultatu ani nie zwiększy czy też uszczelni wpływów do budżetu – a wręcz przeciwnie zmusi wielu przedsiębiorców do ograniczenia działalności lub poszukiwania innych rozwiązań (także poza granicami kraju) – a tym samym doprowadzi do negatywnych skutków dla całej gospodarki.
- Biurokratyczne, formalne kierowanie się statystykami wynikającym m.in. z raportowanych schematów podatkowych – polegające na wprowadzaniu przygotowanych w pośpiechu i zawierających błędy merytoryczne oraz legislacyjne projektów zmian podatkowych , które nie zostały poprzedzone rzetelnymi konsultacjami przyniesie skutki przeciwne od oczekiwanych – zwłaszcza tych które znalazły się w uzasadnieniu projektu Ustawy .
- Poza wyżej wskazanymi argumentami Ustawa w swoim kształcie pozostaje też w sprzeczności z założeniami przyjętymi przez obecny Rząd w Konstytucji Biznesu, które mają na celu - przynajmniej w założeniu - ochronę polskiego przedsiębiorcy.

Wobec powyższego apelujemy o odrzucenie projektu ustawy w omawianym wyżej zakresie.

Z poważaniem,


Robert Rekas
Prezes Zarządu

Lewiatan Holding SA

ul. Kilińskiego 10, 87-800 Włocławek, T: 54 412 78 21, F: 54 412 78 41, sekretariat@lewiatan.pl, www.lewiatan.pl

KRS: 0000089450 w Sądzie Rejonowym w Toruniu, VII Wydziale Gospodarczym. Kapitał zakładowy: 1.350.000 zł wpłacony w całości.
NIP: 618-10-20-505. Rachunek bankowy: 14 1240 3389 1111 0010 1051 0411