

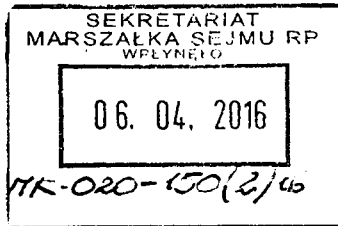


**SEKRETARZ
NACZELNEJ RADY ADWOKACKIEJ**

Rafał Dębowski

Warszawa, dnia 5 kwietnia 2016 roku

NRA.141-U.1.2016



Szanowny Pan
Marek Kuchciński
Marszałek
Sejmu Rzeczypospolitej Polskiej

Szanowny Panie Marszałku

W związku z opublikowaniem na stronach internetowych Sejmu rządowego projektu ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz ustawy – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, numeru druku 367, Naczelna Rada Adwokacka wykonując wynikające z art. 58 prawa o adwokaturze ustawowe uprawnienie do udzielania opinii o projektach aktów prawodawczych oraz przedstawiania wniosków i postulatów w zakresie tworzenia i stosowania prawa, niniejszym zgłasza postulat zmiany art. 1 projektu ustawy w zakresie treści art. 119o. § 1 ordynacji podatkowej poprzez poszerzenie kręgu osób wchodzących w skład Rady do Spraw Unikania Opodatkowania o jedną osobę będącą adwokatem, wskazaną przez Naczelną Radę Adwokacką oraz jedną osobę będącą radcą prawnym wskazaną przez Krajową Radę Radców Prawnych.

W związku z powyższym Naczelna Rada Adwokacka wnioskuje o to, by treść art. 119o. § 1 ordynacji podatkowej otrzymał brzmienie:

Art. 119o. § 1. W skład Rady wchodzi członkowie:

- 1) 2 osoby wskazane przez ministra właściwego do spraw finansów publicznych;*
- 2) 1 osoba wskazana przez Prezesa Naczelnego Sądu Administracyjnego spośród sędziów Naczelnego Sądu Administracyjnego w stanie spoczynku;*
- 3) 2 osoby powołane spośród pracowników szkół wyższych, jednostek organizacyjnych Polskiej Akademii Nauk lub instytutów badawczych w rozumieniu ustawy z dnia 30 kwietnia 2010 r. o instytutach badawczych (Dz. U. z 2015 r. poz. 1095 i 1767 oraz z 2016 r. poz. 64);*
- 4) 1 osoba wskazana przez Komisję Wspólną Rządu i Samorządu Terytorialnego jako przedstawiciel jednostek samorządu terytorialnego;*
- 5) 1 osoba będąca adwokatem wskazana przez Naczelną Radę Adwokacką;*
- 6) 1 osoba będąca radcą prawnym wskazana przez Krajową Radę Radców Prawnych;*
- 7) 1 osoba będąca doradcą podatkowym wskazana przez Krajową Radę Doradców Podatkowych;*
- 8) 1 osoba wskazana przez Ministra Sprawiedliwości;*
- 9) 1 osoba wskazana przez Radę Dialogu Społecznego.*

Jak wynika z uzasadnienia projektu ustawy Rada do Spraw Unikania Opodatkowania ma być eksperckim organem opiniodawczym, zapewniającym udział czynnika eksperckiego lub społecznego w rozstrzyganiu spraw unikania opodatkowania. Rada ma być podmiotem eksperckiego i społecznego nadzoru nad stosowaniem klauzuli. Jak wskazano w uzasadnieniu projektu ustawy

„Potrzeba utworzenia takiego podmiotu nabiera szczególnej wagi w kontekście obaw co do sposobu stosowania klauzuli przez administrację podatkową, uzewnętrzzonych w uzasadnieniu wyroku TK, jak też w dyskusjach społecznych”.

Skoro takie są założenia ustawy, to wskazać należy, że na rynku usług prawych występują trzy różne grupy ekspertów, zawodowo zajmujących się kwestiami podatkowymi. Obok doradców podatkowych, których zakres kompetencji zawodowych jest największy, działają przede wszystkim adwokaci i radcowie prawni.

Zasada równości wobec prawa zmusza do uznania, iż nie ma żadnego uzasadnionego powodu, by dwa największe samorzady zawodowe adwokatów i radców prawnych (Naczelna Rada Adwokacka i Krajowa Rada Radców Prawnych) pozbawione były prawa zgłaszania swoich przedstawicieli do udziału w pracach organu eksperckiego, jakim ma być Rada do Spraw Unikania Opodatkowania, a uprawnienie takie uzyskała jedynie Krajowa Rada Doradców Podatkowych. Ustawowe założenie zostanie osiągnięte jedynie wówczas, gdy pozostałe dwa samorzady prawniczych zawodów zaufania publicznego uzyskają kompetencję wskazywania po jednym swoim członku (spełniającym przesłanki wynikające z art. 119o § 2 projektu ustawy) do udziału w pracach Rady.

Naczelna Rada Adwokacka (podobnie jak Krajowa Rada Radców Prawnych) brała udział w pracach legislacyjnych nad przedmiotową ustawą na etapie prac rządowych. W ramach konsultacji społecznych zgłosiliśmy już wówczas podobny postulat poszerzenia składu osobowego rady uznając, że udział delegowanego przez Naczelną Radę Adwokacką wysokiej klasy eksperta, cieszącego się uznaniem i autorytetem w dziedzinie prawa podatkowego, systemu finansowego, rynków finansowych, obrotu gospodarczego lub międzynarodowego prawa gospodarczego dające rękojmię prawidłowej realizacji zadań Rady, może tylko przyczynić się do podniesienia jakości sporządzanych opinii oraz zwiększenia wydajności i tempa pracy Rady.

Katalog podmiotów uprawnionych do wskazywania członków Rady na etapie prac legislacyjnych – na wzór modelu australijskiego - został rzeczywiście powiększony, ale nie objął ani Naczelnej Rady Adwokackiej, ani Krajowej Rady Radców Prawnych.

Dlatego ponowić należy postulat, tym bardziej, że jak wynika z załącznika do raportu z konsultacji społecznych Rada Ministrów docenia kompetencje adwokatów i radców prawnych, a „projekt zakłada model ekspercki Rady”. Ekspercki model Rady powinien więc dopuszczać możliwość udziału ekspertów mających praktyczne doświadczenie również w dziedzinie prawa karnego i karnego skarbowego, prawa cywilnego, prawa procesowego karnego i cywilnego.

Nie można przeoczyć, iż Rada jest niezależnym organem, którego zadaniem jest opiniowanie zasadności zastosowania art. 119a w indywidualnych sprawach (art. 119m). Skoro tak, to w skład rady muszą wchodzić eksperci posiadający wiedzę o rynku i zasadach na nim obowiązujących. Na tym polu największą wiedzą i doświadczeniem cieszą się właśnie adwokaci i radcowie prawni.

Skoro więc projekt ustawy zakłada model ekspercki Rady, to w najlepiej pojętym interesie publicznym jest zapewnienie Radzie udział w jej pracach przedstawicieli delegowanych przez samorzady zawodów zaufania publicznego: Naczelną Radę Adwokacką i Krajową Radę Radców Prawnych.

Z powrotem

adwokat Rafał Dębowski

Sekretarz
Naczelnej Rady Adwokackiej