



Warszawa, dnia 18.12. 2014 r.

**RZECZPOSPOLITA POLSKA  
MINISTER FINANSÓW**

GABINET MARSZAŁKA SENATU

wpłynęło dn. 19.12.14.  
nr. 5367 podpis. *Pensak*

PK2/0602/16/KSN/14/RD-116707

h24-136373

SEKRETARIAT

Biura Prac Senackich  
Wpłynęło dn. 22.12.14. zał.  
nr. 999 podpis. *Y*

**Pan  
Bogdan Borusewicz  
Marszałek Senatu**

**Senat RP**

W odpowiedzi na oświadczenie złożone przez Panią Senator Andżelikę Moźdzanowską podczas 65 posiedzenia Senatu RP w dniu 20 listopada 2014 r., uprzejmie informuję, iż kwestia stosowania szkodliwych praktyk podatkowych przez różne jurysdykcje, w tym również niektóre kraje regionu europejskiego a w szczególności Luksemburg jest zjawiskiem rozpoznany od kilku lat.

W związku z powyższym od lat podejmowane są na wielu płaszczyznach i przez wiele instytucji – krajowych i międzynarodowych - aktywne działania zmierzające do wyeliminowania zjawiska tzw. agresywnego planowania podatkowego. Takie działania podejmowane są przez Ministerstwo Finansów zarówno w celu wyeliminowania mechanizmów umożliwiających obchodzenie prawa i unikanie opodatkowania, jak i stworzenia narzędzi umożliwiających zakwestionowanie tzw. sztucznych konstrukcji prawnych.

Już w 2011 r. renegotjowano umowę o unikaniu podwójnego opodatkowania z Luksemburgiem, która z uwagi na funkcjonowanie niekorzystnych klauzul w zakresie opodatkowania dywidend – zamieszczonych w umowie w 1995 r. -, była wykorzystywana do unikania opodatkowania dywidend. W umowie zamieszczono również szeroką klauzulę obejścia prawa podatkowego, umożliwiającą zaniegowanie korzyści umownych uzyskanych w związku z tzw. sztuczną strukturą. Protokół do umowy wszedł w życie we wrześniu 2013 r.

Jednocześnie, w Ministerstwie Finansów trwają intensywne prace nad implementacją w polskim porządku prawnym tzw. ogólnej klauzuli przeciwko unikaniu opodatkowania.

W przypadku wielu struktur optymalizacyjnych jest to jedyne narzędzie pozwalające na skuteczne zakwestionowanie skutków sztucznych konstrukcji prawnych. Należy pamiętać, iż tzw. agresywne planowanie podatkowe jest działaniem opartym na pozornie legalnych, jednak sztucznie i nadmiernie rozbudowanych konstrukcjach prawnych i strukturach, których wyłącznym celem jest uniknięcie bądź obniżenie opodatkowania.

Zagadnienie wprowadzenia klauzuli unikania opodatkowania jest jedną z najtrudniejszych merytorycznie kwestii w polskim prawie podatkowym. Determinuje to treść wyroku Trybunału Konstytucyjnego z dnia 11 maja 2004 r. sygn. K 4/03 dotyczącego pierwszej wersji klauzuli. Mając na względzie krajowe doświadczenia z 2003 r. oraz bieżące doświadczenia innych krajów

z wprowadzania analogicznych rozwiązań działania mające na celu wprowadzenie klauzuli unikania opodatkowania zostały rozplanowane w dwóch etapach.

**I etap. Prace analityczne i debata publiczna.** Celem do realizacji na tym etapie było pobudzenie zainteresowania problemem unikania opodatkowania i koniecznością jego zwalczania, także przy pomocy klauzuli generalnej oraz reaktywacja dyskusji nad wprowadzeniem klauzuli w Polsce.

Wypracowanie koncepcji, która byłaby dostosowana do warunków prawnych polskiego systemu podatkowego wymagało przeprowadzenia rzetelnych prac analitycznych. Od połowy 2011 r. rozpoczęto prace analityczne nad koncepcją wprowadzenia przepisów w zakresie klauzuli przeciwko unikaniu opodatkowania. Na tym etapie prac gromadzono i poddawano analizie obszerny materiał dotyczący tej problematyki, w tym także dokonano pogłębionej analizy rozwiązań w tym obszarze, funkcjonujących w innych państwach Unii Europejskiej oraz OECD. Zebrano informacje nie tylko o treści klauzul w prawie wszystkich wiodących krajach OECD ale też badano otoczenie procesowe tych klauzul i praktykę stosowania.

Przy opracowaniu koncepcji wprowadzenia klauzuli wzięto pod uwagę Zalecenia Komisji Europejskiej z dnia 6 grudnia 2012 r. w sprawie agresywnego planowania podatkowego [C(2012)8806], a także wytyczne z wyroku Trybunału Konstytucyjnego z dnia 11 maja 2004 r. sygn. K 4/03.

**II etap. Proces legislacyjny.** Po zakończeniu wstępnego etapu prac analitycznych nad klauzulą rozpoczęto prace legislacyjne, zmierzające do opracowania projektu *Założeń projektu ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw* (dalej projekt *Założeń*). W projekcie tym, poza propozycją wprowadzenia klauzuli dokonano jednocześnie gruntownej nowelizacji w wielu innych obszarach objętych uregulowaniami ustawy – Ordynacja podatkowa, co nie pozostało bez wpływu na czas trwania procesu legislacyjnego.

Należy zauważyć, że projekt *ustawy o zmianie ustawy – Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw*, opracowany na podstawie Założeń przyjętych przez Radę Ministrów 18 marca br., w dniu 6 listopada br. został przekazany na Komitet Stały Rady Ministrów.

Dodatkowo informuję, że w celu zapewnienia pełnej transparentności w zakresie prac nad zmianami w ustawie – Ordynacja podatkowa, w tym w zakresie klauzuli o unikaniu opodatkowania, projekt ustawy został dodatkowo zamieszczony na portalu: [www.konsultacje.gov.pl](http://www.konsultacje.gov.pl), za pośrednictwem którego zarówno instytucje jak i obywatele mogli zgłaszać swoje opinie na temat projektu.

W dniu 30 października br. weszło w życie rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 21 października 2014 r. w sprawie utworzenia, organizacji i trybu działania Komisji Kodyfikacyjnej Ogólnego Prawa Podatkowego (Dz.U. z 2014 r. poz. 1471). Do zadań Komisji, która zostanie powołana na podstawie tego rozporządzenia należeć będzie opracowanie kompleksowej regulacji rangi ustawowej dotyczącej ogólnego prawa podatkowego.

Kierunkowe założenia tej regulacji zostaną opracowane nie później niż w terminie 4 miesięcy od dnia pierwszego posiedzenia Komisji. Nie później niż w terminie 2 lat od dnia przyjęcia przez Radę Ministrów kierunkowych założeń, zostaną opracowane: projekt ustawy i projekty podstawowych, a efektem prac Komisji będzie nowa ustawa zastępująca obecną Ordynację podatkową, opracowaną w formule uspołecznionej, wyrażonej udziałem w procesie legislacyjnym przedstawicieli różnych środowisk związanych z dziedziną ogólnego prawa podatkowego.

Podjęcie przez Komisję prac nie wpłynie na prace legislacyjne nad projektem *ustawy o zmianie ustawy Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw*. Prace nad ww. projektem będą zatem kontynuowane.

Jednocześnie uprzejmie informuję, iż wiarygodne oszacowanie skali prowadzenia działalności przez firmy polskie na terytorium Luksemburga a także w krajach stosujących szkodliwe praktyki podatkowe nie jest możliwe. Sporządzenie takich szacunków wymagałoby wykonania szczegółowej kontroli każdej zagranicznej transakcji dokonanej przez podmioty polskie z oceną zamiaru i rodzaju podejmowanych działań. Przeprowadzenie takiej kontroli i oceny w odniesieniu do wszystkich transakcji polskich podmiotów z krajami stosującymi szkodliwe praktyki podatkowe nie jest wykonalne.

 Z upoważnienia Ministra Finansów  
SEKRETARZ STANU  
*Janusz Cichoń*

