

POMORSKI ODDZIAŁ ZAMIEJSCOWY

SĄDU DYSCYPLINARNEGO W GDAŃSKU

KRAJOWEJ IZBY DORADCÓW PODATKOWYCH

Pieczęć Oddziału Zamiejscowego Sądu
Dyscyplinarnego
ul. Szymanowskiego 2, lok. 5.09, 80-280 Gdańsk

Sygn. akt SD 478/16

ORZECZENIE

SĄDU DYSCYPLINARNEGO
KRAJOWEJ IZBY DORADCÓW PODATKOWYCH

01 marca 2017r.

Pomorski Oddział Zamiejscowy Sądu
Dyscyplinarnego w Gdańsku

w następującym składzie:

Przewodniczący - doradca podatkowy Olimpia Skupińska Sędzia
Sędzia - doradca podatkowy Elżbieta Ratowt
Sędzia - doradca podatkowy Stefan Wróblewski

Protokolant - doradca podatkowy Grzegorz Kutniewski

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 1 marca 2017 roku sprawy z wniosku Rzecznika Dyscyplinarnego Krajowej Izby Doradców Podatkowych o ukaranie doradcy podatkowego nr wpisu obwinionego o czyny polegające na:

- nienależytym wykonywaniu obowiązków zawodowych doradcy podatkowego określonych prawem poprzez naruszenie przepisów art. 36 pkt 2 Ustawy z dnia 5 lipca 1996r. o doradztwie podatkowym (Dz. U. z 2016 roku, poz. 794) w związku z art. 4 ust. 2 Zasad Etyki Doradców Podatkowych tj. niewywiązanie się przez doradcę podatkowego z obowiązku stałego podnoszenia kwalifikacji zawodowych w okresie rozliczeniowym 2013/2014
- nienależytym wykonywaniu obowiązków zawodowych doradcy podatkowego określonych prawem poprzez naruszenie przepisów art. 36 pkt 3 Ustawy z dnia 5 lipca 1996 r. o doradztwie podatkowym (Dz. U. z 2016 roku, poz. 794) - tj. nie opłacanie składek członkowskich w terminach przewidzianych prawem,

uznał obwinionego za winnego i orzeka karę pozbawienia prawa wykonywania zawodu.

Sędzia Przewodniczący

Sędzia

Sędzia

Pouczenie:

Zgodnie z art. 73 Ustawy o doradztwie podatkowym z dn. 5 lipca 1996r. (Dz. U. z 2016 r. poz. 794) od orzeczenia Sądu Dyscyplinarnego przysługuje obwinionemu lub Rzecznikowi Dyscyplinarnemu oraz innym uprawnionym podmiotom odwołanie do sądu II instancji w terminie 14 dni od dnia doręczenia, wraz z uzasadnieniem.

UZASADNIENIE

Rzecznik Dyscyplinarny Krajowej Izby Doradców Podatkowych wniósł wniosek o ukaranie

doradcy podatkowego nr [redacted] karą upomnienia o czyn polegający na:
- nienależyтым wykonywaniu obowiązków zawodowych doradcy podatkowego określonych prawem poprzez naruszenie przepisów art. 36 pkt 2 Ustawy z dnia 5 lipca 1996r. o doradztwie podatkowym (Dz. U. z 2016 roku, poz. 794) w związku z art. 4 ust. 2 Zasad Etyki Doradców Podatkowych tj. niewywiązanie się przez doradcę podatkowego z obowiązku stałego podnoszenia kwalifikacji zawodowych w okresie rozliczeniowym 2013/2014

W trakcie rozprawy Rzecznik Dyscyplinarny rozszerzył wniosek o ukaranie o czyn polegający na:

- nienależyтым wykonywaniu obowiązków zawodowych doradcy podatkowego określonych prawem poprzez naruszenie przepisów art. 36 pkt 3 Ustawy z dnia 5 lipca 1996 r. o doradztwie podatkowym (Dz. U. z 2016 roku, poz. 794) – tj. nie opłacanie składek członkowskich w terminach przewidzianych prawem.

Po powzięciu informacji z Ministerstwa Sprawiedliwości Biura Informacji Krajowej Rejestru Karnego - informacja o osobie z rejestru skazanych - że obwiniony doradca podatkowy był karany, Rzecznik Dyscyplinarny wniósł o ukaranie obwinionego karą pozbawienia prawa wykonywania zawodu.

W wyniku przeprowadzonego postępowania wyjaśniającego, mającego na celu wyjaśnienie okoliczności koniecznych do ustalenia znamion czynu zarzucanego [redacted] dokonano następujących ustaleń:
[redacted] jest wpisany na listę doradców podatkowych pod numerem [redacted] i wykonuje czynności doradztwa podatkowego w ramach prowadzonej działalności gospodarczej pod adresem [redacted]

Sąd uzupełnił zebrany przez Rzecznika Dyscyplinarnego materiał dowodowy w celu oceny postawy doradcy podatkowego w zakresie wywiązywania się z obowiązku przestrzegania etyki zawodowej, ze szczególnym uwzględnieniem czy obwiniony daje rękojmię prawidłowego wykonywania zawodu doradcy podatkowego i wywiązuje się z obowiązku podnoszenia kwalifikacji zawodowych i opłacania składek członkowskich.

Na podstawie informacji uzyskanej z ewidencji punktowego systemu oceny podnoszenia kwalifikacji doradców podatkowych prowadzonej przez Biuro Krajowej Izby Doradców Podatkowych Pomorski Oddział KIDP ustalono, że [redacted] w latach 2011 - 2016 nie uzyskał ani jednego punktu z tytułu podnoszenia kwalifikacji zawodowych.

Na podstawie ewidencji opłacania składek członkowskich przez doradców podatkowych prowadzonej przez Biuro Krajowej Izby Doradców Podatkowych ustalono, że na konto [redacted] doradcy podatkowego nr [redacted] nie wpływały składki członkowskie – wpłaty były sporadyczne i wynosiły:

2002r. – 500,- zł – należność 550,- zł
2003r. – 500,- zł – należność 600,- zł
2004r. - 700,- zł – należność 600,- zł
2005r. – 0,- zł – należność 600,- zł
2006r. – 0,- zł – należność 600,- zł
2007r. – 0,- zł – należność 600,- zł
2008r. – 0,- zł – należność 600,- zł
2009r. – 2.900,- zł – należność 600,- zł
2010r. – 800,- zł – należność 875,- zł
2011r. – 0,- zł – należność 900,- zł
2012r. – 0,- zł – należność 960,- zł
2013r. – 0,- zł – należność 960,- zł
2014r. – 0,- zł – należność 960,- zł
2015r. – 0,- zł – należność 960,- zł
2016r. – 1.200,- zł – należność 960,- zł

Na dzień 28 grudnia 2016r. obwiniony zalegał z zapłatą przedmiotowej składki na łączną kwotę 4.645,- zł.

W związku z powzięciem przez Sąd informacji, że obwiniony doradca podatkowy był karany, Sąd wystąpił z zapytaniem do Ministerstwa Sprawiedliwości Biura Informacji Krajowej Rejestru Karnego o informację o osobie z rejestru skazanych.

Odpowiedzi udzielono 18.01.2017 r. potwierdzając, że p. _____ ur. _____ zawód wyuczony _____ Pesel _____ figuruje w kartotece karnej; z jej treści wynika że Sąd Rejonowy w Wejherowie w dniu 02.04.2013 r. wydał orzeczenie, które się uprawomocniło w dniu 19.05.2014 - sygn. akt sprawy _____

Sąd Rejonowy na podstawie :

1. art. 271 par. 1 KK orzekł karę 6 m-cy pozbawienia wolności;
2. art. 286 par. 1 KK w zw. z ar. 11 par. 3 KK, art. 33 par. 1 KK, art. 33 par. 3 KK na podst. art. 33 par. 2 KK w zw. z art. 86 par. 1 KK orzekł karę 10 m-cy pozbawienia wolności i 200 stawek po 10 zł grzywny
3. na podst. art. 85 KK w zw. z art. 86 par. 1 KK, art. 69 par. 1 KK, art. 69 par. 2 KK, art. 70 par. 1 pkt 1 KK, orzekł 1 rok pozbawienia wolności

Wykonanie kar zawieszono na okres 3 lat.

W dniu 20.05.2016 wykonano karę grzywny.

Doradca podatkowy nie złożył żadnych wyjaśnień w postępowaniu wyjaśniającym .

Sąd zważył co następuje:

Ustalając stan faktyczny, Sąd oparł się na informacji uzyskanej z ewidencji punktowego systemu oceny podnoszenia kwalifikacji doradców podatkowych prowadzonej przez Biuro Krajowej Izby Doradców Podatkowych Pomorski Oddział KIDP. Ustalono, że _____ w latach 2011-2016 nie uzyskał żadnego punktu z tytułu podnoszenia kwalifikacji zawodowych.

Nie wywiązywanie z obowiązku podnoszenia kwalifikacji przez _____ doradcę podatkowego nr wpisu _____ jest czynem ciągłym, gdyż nie zachowany jest obowiązek stałego podnoszenia kwalifikacji w formie udziału w szkoleniach specjalistycznych o tematyce zbieżnej z zawodową działalnością doradcy podatkowego.

Ustawa o doradztwie podatkowym, obok szeregu obowiązków, jakie nakłada na doradców podatkowych stanowi w art. 36 pkt 2, iż doradca podatkowy zobowiązany jest w szczególności regularnie stale podnosić swoje kwalifikacje i opłacać regularnie składki członkowskie - w art. 36 pkt 3 . Konieczność podnoszenia kwalifikacji wynika zatem wprost z ustawy, a obowiązek zachowania norm wynikających z ustawy spoczywa na każdej osobie wykonującej zawód doradcy podatkowego. Doradcy podatkowi tworzą samorząd doradców podatkowych, zwany Krajową Izbą Doradców Podatkowych, do której przynależność jest obowiązkowa i powstaje z chwilą dokonania wpisu na listę doradców podatkowych - art. 47 ust. 1 i 2 ustawy o doradztwie podatkowym. Z przynależności do samorządu zawodowego wynika obowiązek stałego podnoszenia swoich kwalifikacji.

Zgodnie z treścią art. art. 36 pkt 2 ustawy o doradztwie podatkowym, każdy doradca podatkowy wpisany na listę doradców podatkowych jest obowiązany stale podnosić swoje kwalifikacje. Przepis ten nakłada bezwzględny obowiązek podnoszenia kwalifikacji, przez każdego doradcę podatkowego. Kolejne uregulowania dotyczące podnoszenia kwalifikacji przez Doradcę podatkowego na podstawie art.51 ust. 1 punkt 8 ustawy o doradztwie podatkowym w związku z art. 12 ustawy z dnia 10 czerwca 2010 r. o zmianie ustawy o doradztwie podatkowym oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2010, nr 122, poz. 826) zostały zawarte w akcie wewnątrz korporacyjnym tj. w uchwale z dnia 8 grudnia 2010 r. Zasady Etyki Doradców Podatkowych. We wskazanej uchwale - Zasadach Etyki Doradców Podatkowych kwestie podnoszenia kwalifikacji zostały uregulowane w art. 4 oraz rozdziale VIa.

Uregulowania dotyczące podnoszenia kwalifikacji zawodowych zawarte w tym akcie zawierają precyzyjne określenie;

- sposobów podnoszenia kwalifikacji,
- zakresu tematycznego w jakim należy podnosić kwalifikacje ilości
- wymaganych punktów do zdobycia w dwuletnich okresach rozliczeniowych, - zasad przyznawania punktów,
- zwolnienia podmiotowe dla Doradców Podatkowych z obowiązku uzyskania punktów z tytułu

podnoszenia kwalifikacji zawodowych.

Uchwała ta przewiduje zwolnienia z obowiązku uzyskania punktów za podnoszenie kwalifikacji zawodowych w art. 11 f punkt. 6. Na podstawie wskazanej normy prawnej zwolnieni z uzyskania punktów za podnoszenie kwalifikacji zawodowych zostali doradcy podatkowi będący pracownikami naukowymi wyższych uczelni oraz doradcy podatkowi będący członkami Państwowej Komisji Egzaminacyjnej.

Stałe podnoszenie kwalifikacji zawodowych doradców podatkowych obejmuje wybrane, wg potrzeb doradcy podatkowego, formy kształcenia:

a/ udział w szkoleniach specjalistycznych o tematyce zbieżnej z zawodową działalnością doradcy podatkowego

b/ samokształcenie doradcy podatkowego polegające w szczególności na aktualizacji wiedzy zawodowej c/ udział w innych formach prezentacji dorobku i rozwiązań w zakresie prawa podatkowego i dziedzin pokrewnych - konferencje, sympozja, zjazdy, wykłady, szkolenia e-learningowe organizowane przez Krajową Radę Doradców Podatkowych oraz publikacje itp.

Jak wynika z przedstawionego stanu faktycznego i prawnego żaden z przepisów prawa nie przewiduje zwolnienia z podnoszenia kwalifikacji zawodowych ani z obowiązku uzyskania wymaganych punktów z tego tytułu przez Doradcę Podatkowego, który nie brał udziału w szkoleniach specjalistycznych.

Konieczność opłacania składki członkowskiej wynika wprost z ustawy, a obowiązek zachowania norm wynikających z ustawy spoczywa na każdej osobie wykonującej zawód doradcy podatkowego.

Zgodnie z art. 51 ust. 1 pkt 5 ustawy o doradztwie podatkowym ustalenie wysokości składki należy do zadań Krajowego Zjazdu Doradców Podatkowych. Uchwałą nr 19/2002 z dnia 27 stycznia 2002 r. Pierwszego Krajowego Zjazdu Doradców Podatkowych w sprawie wysokości składek członkowskich składka członkowska od dnia 1 lutego 2002 r. do 31 stycznia 2010 r. wynosiła 50 zł miesięcznie. Uchwałą nr 55/2010 z dnia 17 stycznia 2010 r. w sprawie zmiany uchwały nr 19/2002 Pierwszego Krajowego Zjazdu Doradców Podatkowych z dnia 27 stycznia 2002 r. w sprawie wysokości składek członkowskich ustalono iż, od dnia 01.02.2010 r. do 31.12.2011 r. składka członkowska wynosiła 75 zł miesięcznie od doradcy podatkowego wykonującego zawód, 15 zł od doradców podatkowych, którzy zgłosili przerwę w wykonywaniu czynności doradztwa podatkowego, od 01.01.2012 r. składka wynosi 80 zł miesięcznie.

Zarówno ustawa o doradztwie podatkowym, jak i akty prawa korporacyjnego wyraźnie stanowią, że obowiązkiem doradcy podatkowego jest regularne opłacanie składek członkowskich. Pojęcie "regularności" w opłacaniu składek członkowskich przez doradców podatkowych wskazane jest *expressis verbis* w uchwale nr 34/2006 II Krajowego Zjazdu Doradców Podatkowych z dnia 22 stycznia 2006 r. w sprawie zasad gospodarki finansowej Krajowej Izby Doradców Podatkowych, zmienionej uchwałą nr 56/2010 III Krajowego Zjazdu Doradców Podatkowych z dnia 17 stycznia 2010 r. Wspomniana uchwała wyraźnie stanowi w § 6 pkt 2, że składki członkowskie powinny być wpłacane na rachunek bankowy Izby lub do kasy Biura do 20 każdego miesiąca za miesiąc poprzedni.

Ocena, czy dany doradca podatkowy daje rękojmię prawidłowego wykonywania zawodu powinna być dokonana przy uwzględnieniu całokształtu cech danej osoby, jak również jej postępowania w życiu zawodowym i osobistym, odnoszących się do okoliczności, które stanowią prognozę co do należytego wykonywania obowiązków doradcy podatkowego.

Jednym z podstawowych warunków dokonania wpisu na listę doradców podatkowych stawianym przez ustawodawcę jest nieskazitelność charakteru wnioskodawcy oraz dawanie rękojmi prawidłowego wykonywania zawodu doradcy podatkowego. Zawód doradcy podatkowego jest zawodem zaufania publicznego.

Okoliczność, że osoba wykonująca zawód doradcy podatkowego figuruje w kartotece karnej skazana na podstawie :

- art. 271 par. 1 KK Sąd karny orzekł karę 6 m-cy pozbawienia wolności;
- art. 286 par. 1 KK w zw. z art. 11 par. 3 KK, art. 33 par. 1 KK, art. 33 par. 3 KK na podst. art. 33 par. 2 KK w zw. z art. 86 par. 1 KK Sąd karny orzekł karę 10 m-cy pozbawienia wolności i 200 stawek po 10 zł grzywny
- na podst. art. 85 KK w zw. z art. 86 par. 1 KK, art. 69 par. 1 KK, art. 69 par. 2 KK, art. 70 par. 1 pkt 1 KK, Sąd karny orzekł 1 rok pozbawienia wolności [wykonanie kar zawieszono na okres 3 lat] utwierdził Sąd w przekonaniu, że obwiniony nie legitymuje się przymiotem nieskazitelnego charakteru i swoim dotychczasowym postępowaniem nie daje rękojmi prawidłowego wykonywania zawodu doradcy

podatkowego.

Rozstrzygnięcie sprawy nie może być inne z uwagi na niespełnianie przez obwinionego warunku określonego w art. 6 ust. 1 pkt 4 ustawy o doradztwie podatkowym - posiadania nieskazitelnego charakteru i dawania swoim dotychczasowym postępowaniem rękąmi prawidłowego wykonywania zawodu doradcy podatkowego. Przy ocenie spełniania tego warunku Sąd brał pod uwagę całokształt zdarzeń i okoliczności związanych z prowadzoną działalnością, składających się na wizerunek wnioskodawcy, jako osoby zaufania publicznego. Taką osobą powinien być - w ocenie Sądu - doradca podatkowy i każde podejrzenie nierzetelności w wykonywaniu czynności zawodowych, uprawnia do uznania, że obwiniony nie daje rękąmi prawidłowego wykonywania zawodu. Sąd stwierdził, iż fakt figurowania w rejestrze skazanych pozwala niewątpliwie na stwierdzenie, że obwiniony swoim dotychczasowym postępowaniem nie daje rękąmi prawidłowego wykonywania zawodu doradcy podatkowego.

Z dotychczasowego orzecznictwa Naczelnego Sądu Administracyjnego i Sądu Najwyższego przez pojęcie rękąmi należytego wykonywania zawodu należy rozumieć całość cech, zdarzeń i okoliczności dotyczących danego zawodu, składającej się na jego wizerunek jako osoby zaufania publicznego (vide: wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 13 sierpnia 1999 r., sygn. akt II SA 879/99). Przepisy ustawy o doradztwie podatkowym wymagają od doradcy podatkowego nie tylko wiedzy i wysokich kwalifikacji, ale także sumiennosci i rzetelności. Dlatego też każde podejrzenie nierzetelności wykonywania czynności doradcy podatkowego - uprawnia - zdaniem Sądu - do stwierdzenia, że doradca podatkowy nie spełnia warunku rękąmi prawidłowego wykonywania zawodu doradcy podatkowego.

Postępowanie dowiodło, że doradca podatkowy nie wykazuje również zainteresowania problemami związanymi z jego przynależnością do Krajowej Izby Doradców Podatkowych. Ignorując obowiązek regularnego opłacania składek członkowskich i podnoszenia kwalifikacji zawodowych obwiniony naruszył przepisy art. 36 pkt 2 i art. 36 pkt 3 ustawy o doradztwie podatkowym - tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r. poz. 794.

Dlatego na podstawie art. 64 ust.2 pkt 1 ustawy o doradztwie podatkowym [Dz. U. z 2016r. poz.794] Sąd uznał obwinionego winnym zarzucanego mu czynu i orzeka karę pozbawienia prawa wykonywania zawodu.

Sędzia Przewodniczący

Sędzia

Sędzia