




Przed wypełnieniem niniejszego formularza prosimy przeczytać *Jak złożyć skargę do Komisji Europejskiej*:

[https://ec.europa.eu/assets/sg/report-a-breach/complaints\\_pl/](https://ec.europa.eu/assets/sg/report-a-breach/complaints_pl/)

Wszystkie pola oznaczone \* są obowiązkowe. Podane informacje powinny być zwięzłe. W razie potrzeby można użyć oddzielnej kartki..

## 1 Dane identyfikacyjne i dane kontaktowe

	Skarżący*	Przedstawiciel prawny (jeśli dotyczy):
Tytuł* Pan/Pani	Przewodniczący Prof. dr hab.	 DORADCCW PODATKOWYCH WYŚLANO
Imię*	Adam	
Nazwisko*	Mariański	2019 -03- 12
Organizacja:	Krajowa Rada Doradców Podatkowych	
Adres*	ul. Bitwy Warszawskiej 1920 r. nr 3/310	liczba kart: 4
Miejscowość*	Warszawa	Lp.: 394/19. Podpis: Suchanek
Kod pocztowy*	02-362	
Kraj*	Polska	
Telefon	+48 578-50-00,01,02	
Adres e-mail	biuro@kidp.pl	
Języki*	polski, angielski	
Osoba, do której mamy przesyłać korespondencję*:	<input checked="" type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>

## 2 Jak doszło do naruszenia prawa UE?\*

	Urząd lub organ, którego dotyczy skarga:
Nazwa*	1) Minister Finansów Rzeczypospolitej Polskiej (inicjator przepisów); oraz organy państwa, które uchwałyły kwestionowane przepisy: 2) Sejm i Senat Rzeczypospolitej Polskiej 3) Prezydent Rzeczypospolitej Polskiej
Adres	1) ul. Świętokrzyska 12 2) ul. Wiejska 4/6/8 3) ul. Wiejska 10
Miejscowość	Warszawa
Kod pocztowy	1) 00-916 2) 00-902 3) 00-902
Państwo członkowskie UE*	Polska
Telefon	
Telefon komórkowy	
Adres e-mail	

## 2.1 Jakie **środki krajowe**, Państwa zdaniem, naruszają prawo UE i dlaczego?\*

Ustawa z dnia 23 października 2018 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, ustawy - Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2018 r. poz. 2193; dalej: ustawa implementująca) w zakresie, w jakim nieprawidłowo implementuje Dyrektywę Rady (UE) 2016/1164 z dnia 12 lipca 2016 r. ustanawiającą przepisy mające na celu przeciwdziałanie praktykom unikania opodatkowania, które mają bezpośredni wpływ na funkcjonowanie rynku wewnętrznego (dalej: dyrektywa ATAD) narusza nie tylko cele tej dyrektywy, ale również podstawowe zasady (tj. swoboda przedsiębiorczości, przepływu osób i kapitału), na których oparte jest funkcjonowanie Unii Europejskiej.

## 2.2 Które **przepisy UE** zostały naruszone?

1/ art. 1 w związku z art. 3 i art. 5 Dyrektywy ATAD przez objęcie *exit tax* także osób fizycznych (choć regulacje zawarte w dyrektywie ATAD wyznaczają jedynie ogólny, minimalny poziom ochrony przed agresywnym planowaniem podatkowym, nie oznacza to jednak przyzwolenia na wprowadzanie przepisów nieznajdujących oparcia w regulacjach dyrektywy);

2/ art. 49 TFUE w zakresie, w jakim utrudnia swojemu obywatelowi osiedlenia się w innym państwie członkowskim przez państwo członkowskie pochodzenia (por. wyrok TSUE w sprawie C-251/98);

3/ art. 49 TFUE w zakresie, w jakim przewiduje konieczność natychmiastowego poboru podatku w momencie przeniesienia przez podatnika miejsca zamieszkania (por. wyrok TSUE w sprawie C-470/04, opinia Rzecznika Generalnego w sprawie C-581/17, wyrok TSUE z dnia 26 lutego 2019 r., w sprawie C-581/1);

4/ art. 49 TFUE w zakresie, w jakim utrudnia podatnikowi podjęcie działalności gospodarczej na terenie innego państwa członkowskiego (por. wyrok TSUE w sprawach C-269/09 oraz C-371/10).

5/ art. 5 TUE (tj. zasada proporcjonalności) w zakresie, w jakim Rzeczpospolita Polska arbitralnie wykorzystwała posiadane kompetencje i nadużywając klauzul generalnych uzasadniła i wprowadziła ograniczenia swobód rynku wewnętrznego UE.

2.3 Proszę opisać problem, podając fakty i przyczyny dotyczące składanej skargi\* (maks. 2000 znaków):

Polski ustawodawca implementując przepisy dyrektywy ATAD dokonał następujących modyfikacji, które naruszają przepisy tej dyrektywy oraz zasady funkcjonowania UE wyrażone w TUE i TFUE, o których mowa w pkt 2.2. niniejszej skargi:

1/ opodatkowaniu podatkiem od dochodów z niezrealizowanych zysków podlegają zarówno osoby fizyczne, jak i osoby prawne, w przypadku: przeniesienia przez nie składnika majątku poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, zmiany rezydencji podatkowej przez podatnika podlegającego w Rzeczypospolitej Polskiej nieograniczonemu obowiązkowi podatkowemu – jeżeli Rzeczpospolita Polska utraci w całości lub w części prawo do opodatkowania dochodów ze zbycia danego składnika majątku w związku z jego przeniesieniem za granicę lub w związku z przeniesieniem miejsca zamieszkania podatnika, jego siedziby lub zarządu do innego państwa. Przy czym w przypadku opisanym w punkcie pierwszym opodatkowaniu *exit tax* podlega takie przeniesienie składnika majątku za granicę, w wyniku którego składnik ten pozostaje własnością tego samego podmiotu;

2/ ustawodawca nie wyjaśnia, co należy rozumieć pod pojęciem „przeniesienie składników majątku poza terytorium kraju”, i ogranicza się do podania przykładowego katalogu okoliczności, w których dochodzi do takiego przeniesienia;

3/ w przypadku osób fizycznych ustawodawca wprowadził dodatkowy warunek opodatkowania (aby osoba fizyczna zmieniająca rezydencję podlegała opodatkowaniu tym podatkiem, musi zamieszkiwać na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przez co najmniej pięć lat w dziesięcioletnim okresie przed dniem zmiany rezydencji podatkowej);

4/ powołując się (zdaniem KIDP – błędnie) na wyrażoną w Konstytucji RP zasadę równości jako przyczynę objęcia *exit tax* także osób fizycznych, ustawodawca przewidział odrębne stawki *exit tax* dla osób fizycznych oraz dla osób prawnych (w ustawie o PIT wprowadzono stawki podatkowe w wysokości: 3% podstawy opodatkowania – stawka ta ma zastosowanie, gdy nie ustala się wartości podatkowej składnika majątku; 19% podstawy opodatkowania – w pozostałych przypadkach. W przypadku osób prawnych obowiązuje jedna stawka – 19%);

5/ zgodnie z wymogami dyrektywy ATAD ustawa implementująca zakłada wyłączenie z opodatkowania składników majątku przeniesionego poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej na czas określony, nie dłuższy niż 12 miesięcy. Jest to jednak możliwe pod warunkiem, że: przeniesienie tego składnika majątku związane jest bezpośrednio z polityką zarządzania płynnością przedsiębiorstwa podatnika położonego na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i terytorium innego państwa; przeniesienie papierów wartościowych lub innych składników majątku następuje na podstawie umowy przewłaszczenia w celu zabezpieczenia wierzytelności.

6/ w ustawie o CIT ustawodawca objął wyłączeniem również instytucje kredytowe i firmy inwestycyjne, jeżeli przenoszą one poza Polskę składniki majątku na czas nie dłuższy niż 12 miesięcy i przeniesienie to następuje w celu spełnienia ostrożnościowych wymogów kapitałowych określonych prawem UE. Podatek od wyjścia zapłaci więc każdy przedsiębiorca, który przesunie do zagranicznego oddziału aktywa niezbędne do jego funkcjonowania czy rozwoju, jeżeli aktywa te będą wykorzystywane za granicą dłużej niż 12 miesięcy. W efekcie podatek ten dotknie tych przedsiębiorców, którzy upatrywali w zagranicznych rynkach możliwości rozwoju lub ograniczenia kosztów prowadzenia

działalności.

7/ zwolnieniu z *exit tax* podlegają te składniki majątku, które są przekazywane na cele pożytku publicznego na rzecz organizacji prowadzących działalność w sferze zadań publicznych (na podstawie przepisów wewnętrznych państwa członkowskiego UE lub innego państwa należącego do EOG) i realizujących te cele. Innymi słowy, zwolnienie to obejmuje przekazanie majątku na rzecz fundacji, stowarzyszeń czy też innych organizacji publicznych. Zastosowanie tego zwolnienia obwarowane jest jednak jednym warunkiem – osoba przekazująca majątek nie może posiadać prawa do udziału w zyskach lub majątku tej organizacji.

2.4 Czy państwo członkowskie, którego dotyczy skarga, otrzymuje (lub może otrzymywać w przyszłości) dofinansowanie z funduszy unijnych w związku z przedmiotem Państwa skargi?

Tak – proszę wyjaśnić poniżej    Nie    Nie wiem

2.5 Czy Państwa skarga dotyczy naruszenia postanowień Karty praw podstawowych Unii Europejskiej?

Komisja może badać takie sprawy tylko wtedy, jeśli naruszenie jest spowodowane wdrażaniem przepisów UE na szczeblu krajowym.

Tak – proszę wyjaśnić poniżej    Nie    Nie wiem.

### 3 Dotychczasowe czynności podjęte w celu rozwiązania problemu\*

Czy już podejmowali Państwo jakiegokolwiek czynności w celu rozwiązania tego problemu w kraju UE, którego dotyczy sprawa?\*

**JEŚLI TAK**, to czy były to:    Czynności administracyjne    Prawne?

3.1 Proszę opisać: (a) organ/urząd/sąd, które były w nie zaangażowane i rodzaj decyzji, jaką podjęto; (b) wszelkie inne czynności, o których Państwu wiadomo.

Krajowa Rada Doradców Podatkowych brała udział w konsultacjach społecznych prowadzonych na etapie rządowego postępowania legislacyjnego, a po wniesieniu projektu ustawy do Sejmu przedstawiała swoje krytyczne stanowisko biorąc udział w posiedzeniach komisji sejmowych rozpatrujących przedmiotowy projekt ustawy.

Co do innych czynności – zob. poniżej.

3.2 Czy Państwa skarga została rozstrzygnięta przez organ/urząd/sąd, czy nadal jest rozpatrywana? Jeśli nadal jest rozpatrywana, kiedy można się spodziewać wydania decyzji?\*

Zob. poniżej.

**JEŚLI NIE**, proszę zaznaczyć właściwą odpowiedź poniżej

- Postępowanie w innej sprawie dotyczącej tej samej kwestii toczy się przed sądem krajowym lub sądem UE.
- Nie istnieją środki odwoławcze, które pozwoliłyby rozwiązać problem.
- Istnieją środki odwoławcze, które pozwoliłyby rozwiązać problem, lecz są zbyt kosztowne.
- Termin podjęcia działań upłynął.
- Nie mam zdolności prawnej (nie jestem zgodnie z prawem upoważniony do wniesienia sprawy do sądu) – proszę wyjaśnić dlaczego:

Na obecnym etapie – brak środków odwoławczych. Zob. poniżej.

- Nie mam dostępu do pomocy prawnej ani prawnika.
- Nie wiem, jakie środki odwoławcze można zastosować w przypadku tego problemu.
- Inne – należy określić:

Istniejące środki odwoławcze związane są z koniecznością zastosowania przez organy podatkowe zaskarżanych przepisów w sprawie konkretnego podatnika i dochodzeniem przez tego podatnika swych praw na drodze sądowej. Biorąc pod uwagę, że kwestionowane przepisy obowiązują od 1 stycznia 2019 r. pierwsze postępowania sądowe w takiej sprawie mogą zostać wszczęte dopiero za kilka lat.



4 Jeżeli kontaktowali się już Państwo z innymi instytucjami lub organami UE, które zajmują się tego rodzaju problemami, proszę podać numer referencyjny Państwa sprawy / korespondencji.

Petycja do Parlamentu Europejskiego – nr ref.:.....

Komisja Europejska – nr ref.:.....

Europejski Rzecznik Praw Obywatelskich – nr ref.:.....

Inne – nazwa instytucji lub organu, z którymi się Państwo kontaktowali, oraz odniesienie do Państwa skargi (np. SOLVIT, FIN-Net, Europejskie Centra Konsumenckie)

5 Proszę przedstawić listę dokumentów lub dowodów potwierdzających, które – w razie potrzeby – mogą Państwo przesłać Komisji.

 Na tym etapie proszę nie załączać żadnych dokumentów.

Ustawa z dnia 23 października 2018 r. o zmianie ustawy o podatku dochodowym od osób fizycznych, ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, ustawy - Ordynacja podatkowa oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. z 2018 r. poz. 2193).

## 6 Dane osobowe\*

Czy upoważniają Państwo Komisję do ujawniania Państwa tożsamości w kontaktach z organami, przeciwko którym skierowana jest skarga?

Tak  Nie

 Ujawnienie Państwa tożsamości może w niektórych przypadkach ułatwić nam rozpatrzenie Państwa skargi.

 **PRZEWODNICZĄCY**  
Krajowej Rady Doradców Podatkowych  
  
KIDP | Prof. dr hab. Adam Marjański

