

**Zarządzenie Nr 34/2021**  
**Wójta Gminy Rościszewo**  
**z dnia 19 lipca 2021 r.**

**w sprawie procedury wewnętrznej raportowania schematów podatkowych dla Gminy Rościszewo**

Na podstawie art. 31 i art. 33 ust. 3 i ust. 5 w związku z art. 11a ust. 3 ustawy z dnia 8 marca 1990r., o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 713 z późn. zm.) w związku z art. 86l § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r., poz. 1325 z późn. zm.), zarządzam co następuje:

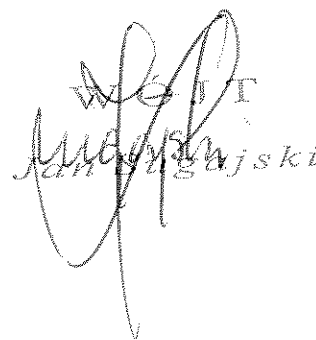
§ 1. Wprowadza się “Wewnętrzną procedurę w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązków przekazywania informacji o schematach podatkowych” w Urzędzie Gminy w Rościszewie, oraz w jednostkach budżetowych Gminy Rościszewo, stanowiącą załącznik Nr 1 do zarządzenia.

§ 2. Nadzór nad realizacją zarządzenia powierza się Skarbnikowi Gminy.

§ 3. Wykonanie zarządzenia powierza się kierownikom referatów oraz kierownikom jednostek budżetowych Gminy Rościszewo:

- 1) Urząd Gminy Rościszewo, ul. Armii Krajowej 1, 09-204 Rościszewo,
- 2) Szkoła Podstawowa im. Fryderyka Chopina, ul. Reymonta 4, 09-204 Rościszewo,
- 3) Szkoła Podstawowa im. Tadeusza Kościuszki w Łukomiu, Łukomie 53A, 09-204 Rościszewo,
- 4) Gminny Ośrodek Pomocy Społecznej w Rościszewie, ul. Armii Krajowej 13, 09-204 Rościszewo,
- 5) Gminna Biblioteka Publiczna w Rościszewie, ul. Kard. Wyszyńskiego 2, 09-204 Rościszewo.

§ 4. Zarządzenie wchodzi w życie z dniem podpisania.

  
WÓJTA  
Janusz Gajski

**Wewnętrzna procedura w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.**

**Rozdział 1.**

**Postanowienia ogólne**

§ 1. Niniejsza procedura wewnętrzna raportowania schematów podatkowych (zwana dalej: procedurą wewnętrzną) wprowadzona jest na podstawie art. 86 l § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r. poz. 1325 ze zm.) i jest stosowana celem przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania Szefowi Krajowej Administracji Skarbowej (KAS) informacji o występujących w działalności jednostki samorządu terytorialnego schematach podatkowych.

§ 2. Procedura wewnętrzna reguluje obowiązujące Pracowników zasady w zakresie:

- a) określenia czynności lub działań podejmowanych w celu przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych,
- b) środków stosowanych w celu właściwego wypełnienia obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych,
- c) określenie zasad przechowywania dokumentów oraz informacji,
- d) określenie zasad wykonywania obowiązków obejmujących przekazywanie Szefowi Krajowej Administracji Skarbowej informacji o schematach podatkowych,
- e) określenia zasad upowszechniania wśród Pracowników wiedzy z zakresu schematów podatkowych,
- f) określenia zasad zgłaszania przez Pracowników rzeczywistych lub potencjalnych uzgodnień mogących spełniać kryteria uznania ich za schemat podatkowy,
- g) określenia zasad kontroli wewnętrznej przestrzegania zasad postępowania określonych w Procedurze wewnętrznej.

§ 3. Procedura wewnętrzna została sporządzona w oparciu o:

- a) ustawę z dnia 29 sierpnia 1997 roku Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2019 r. poz. 900 ze zm.),
- b) objaśnienia podatkowe Ministra Finansów z dnia 31 stycznia 2019 roku – Informacje o schematach podatkowych (MDR).

§ 4. Procedura wewnętrzna nie zastępuje regulacji rozdziału 11a Ordynacji Podatkowej, której to przepisy należy stosować.

**Rozdział 2.**

**Identyfikacja schematu podatkowego.**

§ 1. Schematem podatkowym jest **uzgodnienie**, które spełnia jeden z trzech warunków:

- a) **spełnia kryterium głównej korzyści oraz posiada ogólną cechę rozpoznawczą,**
- b) posiada szczególną cechę rozpoznawczą lub
- c) posiada inną szczególną cechę rozpoznawczą

§ 2. Poprzez **uzgodnienie** rozumie się:

- 1) czynność lub zespół powiązanych ze sobą czynności, w tym czynność planowaną lub zespół czynności planowanych których:
  - a) co najmniej jedna strona jest podatnikiem lub
  - b) które mają lub mogą mieć wpływ na powstanie lub niepowstanie obowiązku podatkowego.

### Rozdział 3.

#### Czynności lub działania podejmowane w celu przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.

§ 1. Procedura wewnętrzna podlega wdrożeniu w jednostkach wymienionych w § 3 niniejszego zarządzenia.

§ 2. Pracownicy jednostek organizacyjnych odpowiedzialni za przekazywanie informacji o schematach podatkowych podpisują oświadczenie o zapoznaniu się z procedurą wewnętrzną i zobowiązują się do jej przestrzegania. Wzór oświadczenia stanowi załącznik nr 1 do Wewnętrznej procedury... .

§ 3. Obowiązkiem zapoznania się z procedurą wewnętrzną objęci są wszyscy radcowie prawni i adwokaci, którzy współpracują z Gminą i w ramach podejmowanych przez nich czynności mogą występować w roli promotora schematów podatkowych.

### Rozdział 4.

#### Środki stosowane w celu właściwego wypełnienia obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.

§ 1. W ramach Procedury wewnętrznej powołany zostaje Zespół MDR zajmujący się:

- a) weryfikacją realizowanych przez Pracowników czynności, działań, uzgodnień,
- b) wsparciem pracowników w stosowaniu procedury wewnętrznej,
- c) zgłaszaniem MDR oraz kontrolą realizacji Procedury wewnętrznej,
- d) zasięgnięciem opinii Radcy Prawnego lub adwokata, w przypadku wątpliwości w przedmiocie kwalifikacji uzgodnienia jako schemat podatkowy podlegający zgłoszeniu.

Skład zespołu MDR określa załącznik nr 2, do niniejszej Procedury wewnętrznej.

§ 2. Szczegółowe zasady kwalifikacji czynności, działań, uzgodnień jako mogących spełniać kryteria uznania ich za schemat podatkowy (w szczególności zdefiniowanie kryterium głównej korzyści, ogólnych oraz szczególnych cech rozpoznawczych) zawarte są w Instrukcji identyfikacji schematów podatkowych (MDR) stanowiącej załącznik nr 3 do Procedury wewnętrznej.

§ 3. 1. Integralną częścią Procedury wewnętrznej są:

- a) opracowana przykładowa lista czynności, działań, uzgodnień (Lista MDR) realizowanych cyklicznie, które nie stanowią schematu podatkowego (załącznik nr 1 do Instrukcji identyfikacji schematów podatkowych),
- b) opracowana przykładowa lista czynności, działań, uzgodnień (Lista weryfikacji) które wymagają każdorazowej weryfikacji, czy spełniają warunki uznania ich za schemat podatkowy (załącznik nr 2 do Instrukcji identyfikacji schematów podatkowych). Weryfikacja ww. list dokonywana jest przez Zespół MDR.

§ 3. 2. Przykładowe listy MDR oraz weryfikacji (załącznik nr 1 i 2), podlegają okresowej weryfikacji poprzez uzupełnienie o nie ujęte czynności, działania, uzgodnienia lub usunięcie już ujętych, w oparciu o kształtujące się linie interpretacyjne i orzecznicze oraz objaśnienia MF.

§ 3. 3. Pracownicy przy realizacji czynności, działań, uzgodnień które **nie są ujęte** na liście MDR lub **są ujęte** na liście weryfikacyjnej są zobowiązani do przeprowadzenia wstępnej weryfikacji, czy dokonywane czynności, działania, uzgodnienia mogą stanowić schemat podatkowy, zgodnie z instrukcją stanowiącą załącznik nr 2 do Procedury wewnętrznej.

§ 3.4. W przypadku stwierdzenia przez pracownika w ramach wstępnej weryfikacji, że weryfikowana czynność, zdarzenie, uzgodnienie **spełnia / może spełniać** warunki do uznania za schemat podatkowy informuje kierownika referatu / jednostki, a następnie Zespół zajmujący się weryfikacją zgłoszeń.

### Rozdział 5.

#### Określenie zasad przechowywania dokumentów oraz informacji.

§ 1. Wszystkie dokumenty, a także informacje związane z informowaniem o schematach podatkowych muszą być przechowywane w sposób zapewniający ich poufność oraz właściwe zabezpieczenie przed ich zniszczeniem, uszkodzeniem lub utratą.

§ 2. Dokumenty należy przechowywać albo w formie oryginałów albo ich uwierzytelnionych odpisów lub na powszechnie uznanych nośnikach danych, w tym jako elektroniczne wersje dokumentów oryginalnych lub dokumenty istniejące wyłącznie w wersji elektronicznej.

§ 3. Osobą odpowiedzialną za przechowywanie dokumentów i informacji jest przewodniczący Zespołu MDR.

§ 4. Obowiązek przechowywania dokumentów i informacji wymienionych w ust. 1 spoczywa na Gminie Rościszewo przez okres 10 lat.

## **Rozdział 6.**

### **Określenie zasad wykonywania obowiązków obejmujących przekazywanie Szefowi Krajowej Administracji Skarbowej informacji o schematach podatkowych.**

§ 1. W przypadku dokonania jakichkolwiek czynności, które są elementem schematu podatkowego (tj. zastosowania schematu podatkowego) lub uzyskania wynikającej z zastosowania schematu podatkowego korzyści podatkowej, należy dokonać odpowiedniego zgłoszenia za pośrednictwem Systemu zgłoszeniowego MDR.

§ 2. Zgłoszenie okoliczności, o której mowa w ust. 1 promotor lub korzystający dokonuje na urzędowym formularzu MDR-3. Formularz wybierany jest w Systemie zgłoszeniowym MDR.

§ 3. Po zgłoszeniu schematu podatkowego należy za pośrednictwem Systemu zgłoszeniowego MDR pobrać UPO (urzędowe poświadczenie odbioru).

## **Rozdział 7.**

### **Określenia zasad upowszechniania wśród Pracowników wiedzy z zakresu schematów podatkowych.**

§ 1. W związku z wprowadzeniem w Ordynacji Podatkowej obowiązków w zakresie raportowania schematów podatkowych, Zespół zobowiązany jest do udostępniania pracownikom informującym oraz pracownikom zaangażowanym lub mogącym być potencjalnie zaangażowanymi w czynności dotyczące schematów podatkowych, powszechnie obowiązujących aktów prawnych regulujących problematykę przekazywania informacji o schematach podatkowych oraz udostępnienia zarządzenia wdrażającego procedurę wewnętrzną raportowania schematów podatkowych, a także informowania o wszelkich zmianach w ww. zakresie.

§ 2. W celu zrozumienia i przybliżenia zasad dotyczących schematów podatkowych Minister Finansów wydał objaśnienia podatkowe z dnia 31 stycznia 2019r. pn.: " Informacje o schematach podatkowych (MDR)".

## **Rozdział 8.**

### **Określenia zasad zgłaszania przez Pracowników rzeczywistych lub potencjalnych naruszeń, mogących spełniać kryteria uznania ich za schemat podatkowy.**

§ 1. Pracownicy Urzędu Gminy jak i jednostek są zobowiązani do zgłaszania rzeczywistych lub potencjalnych naruszeń przepisów dotyczących schematów podatkowych bezpośrednio przełożonemu oraz kierownikowi jednostki. Kierownik po przeanalizowaniu zgłoszenia i uznaniu go za zasadne, przekazuje je w formie pisemnej przewodniczącemu Zespołu MDR w Gminie Rościszewo.

§ 2. Przewodniczący Zespołu MDR pisemnie zleca wybranym osobom:

- a) czynności zmierzające do naprawy rzeczywistych naruszeń przepisów dotyczących schematów podatkowych, z podaniem ich zakresu i terminu wykonania lub
- b) niezwłoczne opracowanie zasad uniknięcia potencjalnych naruszeń przepisów dotyczących schematów podatkowych.

## **Rozdział 9.**

## **Określenia zasad kontroli wewnętrznej przestrzegania zasad postępowania określonych w Procedurze wewnętrznej.**

§ 1. Zespół MDR sprawuje kontrolę nad prawidłowym realizowaniem Procedury wewnętrznej, w szczególności w zakresie weryfikacji przedstawianych przez kierowników jednostek i kierowników referatów czynności, zdarzeń, uzgodnień mogących stanowić schemat podatkowy, weryfikacji listy MDR.

§ 2. Każdy pracownik jest uprawniony do uzyskania od Zespołu MDR wsparcia merytorycznego w zakresie funkcjonowania Procedury wewnętrznej.

§ 3. Każdy pracownik jest uprawniony do zgłaszania swoich uwag, wniosków, pomysłów służących poprawie oraz usprawnieniu funkcjonowania Procedury wewnętrznej.

§ 4. Zespół MDR przeprowadza bieżącą weryfikację interpretacji prawa podatkowego, orzeczeń sądów administracyjnych oraz objaśnień wydawanych przez Ministerstwo Finansów w zakresie identyfikowania schematów podatkowych oraz związanych z nimi obowiązkami.

§ 5. Każdy pracownik zobowiązany jest do zapoznania się z Procedurą wewnętrzną wraz z załącznikami.

§ 6.1. Kontrola w zakresie przestrzegania przepisów Ordynacji Podatkowej w zakresie raportowania schematów podatkowych oraz niniejszej Procedury przebiegać będzie w drodze audytu, w ramach którego elementem przeglądu wypełniania procedur i obowiązków wewnętrznych związanych z raportowaniem Schematów Podatkowych przez Gminę, będzie ocena jakości wywiązywania się z obowiązków raportowych, przewidzianych w Ordynacji Podatkowej.

§ 6. 2. Kontrola jest przeprowadzana przez wyznaczonego pracownika, audytora.

## **Rozdział 10.**

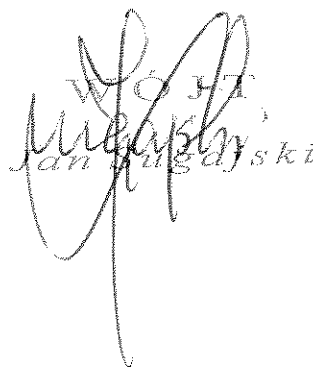
**Załączniki do wewnętrznej procedury w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.**

Załącznik nr 1 – Wzór oświadczenia

Załącznik nr 2 – Skład zespołu MDR

Załącznik nr 3 – Instrukcja identyfikacji schematów podatkowych (MDR)

WÓJT  
Jan Pugański



Załącznik Nr 1 do Wewnętrznej procedury w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.

### Oświadczenie

Ja niżej podpisana/y ....., zajmująca/y stanowisko ..... w .....  
oświadczam, że zapoznałam/em się z procedurą wprowadzoną zarządzeniem Nr 34/2021 Wójta Gminy Rościszewo z dnia 19 lipca 2021 r. w sprawie procedury wewnętrznej raportowania schematów podatkowych dla Gminy Rościszewo wraz z jej załącznikami oraz zobowiązuję się do jej przestrzegania.

.....

data i podpis

WÓJTA  
Jan Bugajski

Załącznik Nr 2 do Wewnętrznej procedury w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych.

### SKŁAD ZESPOŁU MDR GMINY ROŚCISZEWO

Lp.	Stanowisko służbowe	Funkcja w zespole
1.	Skarbnik	Przewodniczący
2.	Sekretarz Gminy	Zastępca Przewodniczącego
3.	Kierownik Referatu Rozwoju, Rolnictwa, Gospodarki Komunalnej i Budownictwa	Członek

WÓJT  
Mirosławski

## Instrukcja identyfikacji schematów podatkowych (MDR)

W instrukcji identyfikacji schematów podatkowych przedstawione są podstawowe informacje dotyczące zasad weryfikacji realizowanych przez Gminę Rościszewo oraz jej jednostki budżetowe czynności / uzgodnień pod kątem uznania ich za schemat podatkowy podlegający obowiązkowi raportowania zgodnie z Procedurą wewnętrzną.

**Instrukcja identyfikacji schematów podatkowych (MDR)** została przygotowana w oparciu o art. 86a – 86o ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r., poz. 1325 z późn. zm.) oraz Objasnienia podatkowe z dnia 31 stycznia 2019r., opublikowane przez Ministra Finansów.

Obowiązkowi raportowania podlegają 3 rodzaje schematów podatkowych:

- 1) **schemat podatkowy**,
- 2) schemat podatkowy standaryzowany,
- 3) schemat podatkowy transgraniczny.

### 1. Schemat podatkowy – cechy wyróżniające:

Schematem podatkowym jest **uzgodnienie**, które:

- 1) **spełnia kryterium głównej korzyści oraz posiada ogólną cechę rozpoznawczą**,
- 2) posiada szczególną cechę rozpoznawczą, lub
- 3) posiada inną szczególną cechę rozpoznawczą.

**Uzgodnienie**, zgodnie z art. 86a § 1 pkt. 16 Ordynacji podatkowej oznacza czynność lub zespół powiązanych ze sobą czynności, w tym czynność planowana lub zespół czynności planowanych, których co najmniej jedna strona jest podatnikiem lub które mają lub mogą mieć wpływ na powstanie lub niepowstanie obowiązku podatkowego.

**Czynność** oznacza zarówno czynność faktyczną, czynność prawną, jak i wszelkie inne czynności dokonywane w ramach uzgodnienia.

*W praktyce uzgodnieniem może być, każde działanie podatnika bez względu na formę np. napisanie opinii, rezygnacja ze zwolnienia z VAT przy sprzedaży nieruchomości, podpisanie umowy, uchwalenie regulaminu, zmiana formy opodatkowania, spotkanie robocze z doradcą podatkowym oraz prowadzenie korespondencji itp.*

*W objaśnieniach podatkowych z dnia 31.01.2019r., zwrócono uwagę, że **uzgodnieniem w ww. rozumieniu nie będzie sama opinia sporządzona przez doradcę podatkowego, oceniająca skutki podatkowe konkretnej czynności (np. opinia w przedmiocie ustalenia z jaką stawką VAT jednostka powinna sprzedać nieruchomość i czy znajdzie zastosowanie zwolnienie z tego podatku). Uzgodnieniem może być natomiast czynność opiniowana lub rekomendowana w opinii przez doradcę podatkowego (np. opinia zawierająca rekomendację na przyszłość, jak przy następnych czynnościach zachować się, aby sprzedaż była obciążona mniejszą stawką lub zwolnieniem).***

*Okoliczności przesądzają, czy działanie podatnika zostanie uznane za schemat podatkowy, jednak nie samo wystąpienie uzgodnienia, ale spełnienie przez takie uzgodnienie wskazanych kryteriów.*

*Działanie podatnika, które spełnia ustawową definicję "uzgodnienia", lecz nie będzie spełniać ustawowych kryteriów, nie będzie schematem podatkowym.*

### 2. Kryterium głównej korzyści:

Schemat podatkowy musi spełnić kryterium głównej korzyści. Kryterium to uważa się za spełnione, jeśli na podstawie istniejących okoliczności oraz faktów można przyjąć, że jednostka działająca rozsądnie i kierująca się zgodnymi z prawem celami, innymi niż osiągnięcie korzyści podatkowej, **mogłaby zasadnie wybrać inny sposób postępowania, z którym nie wiązałoby się uzyskanie korzyści podatkowej rozsądnie oczekiwanej lub wynikającej z wykonania uzgodnienia, a korzyść podatkowa jest główną lub jedną z głównych korzyści**, którą jednostka spodziewa się osiągnąć w związku z wykonaniem uzgodnienia.

Korzyścią podatkową, którą Podatnik spodziewa się osiągnąć w związku z wykonaniem uzgodnienia może być (art. 86a § 1 pkt. 4 Ordynacji podatkowej oraz rozdział 2.1.3. objaśnień podatkowych z dnia 31.01.2019r.):

- 1) niepowstanie zobowiązania podatkowego,
- 2) odsunięcie w czasie powstania zobowiązania podatkowego,
- 3) obniżenie wysokości zobowiązania podatkowego,



- 4) powstanie lub zawyżenie straty podatkowej,
- 5) powstanie nadpłaty lub prawa do zwrotu podatku,
- 6) zawyżenie kwoty nadpłaty,
- 7) zawyżenie kwoty zwrotu podatku,
- 8) brak obowiązku pobrania podatku przez płatnika, jeżeli wynika on z niepowstania zobowiązania podatkowego, odsunięcie w czasie powstania zobowiązania podatkowego lub obniżenie jego wysokości,
- 9) podwyższenie kwoty nadwyżki podatku naliczonego nad należnym – w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 11 marca 2004r., o podatku od towarów i usług – do przeniesienia na następny okres rozliczeniowy,
- 10) niepowstanie obowiązku lub odsunięcie w czasie powstania obowiązku sporządzania i przekazywania informacji podatkowych, w tym informacji o schematach podatkowych.

*Oczekiwana korzyść podatkowa może dotyczyć **każdego** podatku (poza clem), należy brać pod uwagę zarówno podatki dochodowe (PIT, CIT), podatek od towarów i usług VAT, podatek od nieruchomości i inne. Przykład 1, Gmina przekazała w nieodpłatne użyczenie sieć wodno-kanalizacyjną spółce komunalnej. Po kilku latach stwierdziła, że odpłatna dzierżawa sieci wodno-kanalizacyjnej będzie dużo korzystniejsza z podatkowego punktu widzenia (w zakresie podatku VAT), ponieważ w takim przypadku będzie możliwe odliczenie podatku VAT naliczonego od wydatków dokonanych w trakcie procesu budowy sieci wodnokanalizacyjnej.*

*Gmina zmieniła umowę nieodpłatnego użyczenia na odpłatną dzierżawę oraz w ramach mechanizmu tzw. korekty wieloletniej dokonała korekty rozliczenia podatku VAT oraz odliczyła część podatku VAT naliczonego. Działanie Gminy w tym przypadku było podjęte w celu uzyskania korzyści podatkowej, ponieważ taki był główny cel jej działania tj. zmiany umowy regulującej prawo spółki komunalnej do korzystania z sieci wodno-kanalizacyjnej.*

Kryterium głównej korzyści powinno być rozpatrywane z punktu widzenia trzech przesłanek. Muszą być one spełnione łącznie.

#### **(1) Przesłanka wystąpienia korzyści podatkowej:**

Kryterium głównej korzyści nie będzie spełnione, jeżeli z wybranym sposobem postępowania nie wiązałoby się uzyskanie korzyści podatkowej, faktycznej albo rozsądnie oczekiwanej. Korzyść podatkowa **nie musi być jednak sprzeczna z przedmiotem lub celem ustawy podatkowej lub jej przypisu** (tak jak w przypadku klauzuli przeciwko unikaniu opodatkowania).

#### **(2) Przesłanka, aby korzyść podatkowa była główną lub jedną z głównych korzyści:**

Korzyść podatkowa jest główną lub jedną z głównych korzyści, **jeśli stanowi istotną lub determinującą przesłankę decyzji o wdrożeniu uzgodnienia, a nie jest jedynie pobocznym lub nieoczekiwanym skutkiem uzgodnienia.**

Kryterium głównej korzyści będzie, co do zasady, spełnione w przypadku, w którym uzgodnienie nie zostałyby wdrożone, gdyby nie oczekiwana korzyść podatkowa.

#### **(3) Przesłanka alternatywnej drogi postępowania:**

Kryterium głównej korzyści nie będzie spełnione, co do zasady, **jeśli na podstawie istniejących okoliczności oraz faktów zostanie przyjęte, że podmiot działający rozsądnie wskutek stosowania zgodnych z prawem rozwiązań nie ma lub nie miał alternatywnej, racjonalnej drogi postępowania, nawet jeżeli skutkiem postępowania jest osiągnięcie korzyści podatkowej.**

Przesłanka alternatywnej drogi postępowania może być spełniona w sytuacji, gdy dany cel ekonomiczny jest możliwy do zrealizowania na różne sposoby, które różnią się wynikającymi z nich korzyściami podatkowymi.

*Przykład 2, jeżeli dokonanie aportu jest korzystniejszym z perspektywy podatkowej sposobem przeniesienia własności składnika majątku niż jego sprzedaż to, podmiot, który zdecydował się na aport, dysponował racjonalną alternatywną drogą postępowania.*

*Przykład 3, Gmina utworzyła zgodnie z przepisami zakładowy fundusz świadczeń socjalnych. Dokonywała zgodnie z regulaminem wypłat z tego funduszu. Część wypłat z funduszu w określonych warunkach korzysta ze zwolnienia z podatku dochodowego od osób fizycznych, gdzie gmina występuje jako płatnik tego podatku. Jakkolwiek pojawia się przy takiej wypłacie korzyść podatkowa (zwolnienie z podatku dochodowego), której by nie było, gdyby taka wypłata pochodziła ze środków obrotowych, jednak trudno mówić o spełnieniu alternatywnej drogi – jednostki budżetowe i samorządowe mają obowiązek utworzenia ZFŚS, a ponadto nie mają co do zasady możliwości wypłaty takich świadczeń z innych funduszy.*

### **3. Ogólne cechy rozpoznawcze:**

Ogólna cecha rozpoznawcza – obok kryterium głównej korzyści – jest podstawową cechą rozpoznawczą

pozwalającą, przy spełnieniu pozostałych warunków, na zakwalifikowanie analizowanego uzgodnienia jako schematu podatkowego. Jeśli jednostka doszłaby do wniosku, że kryterium głównej korzyści nie jest spełnione, to ten krok można pominąć i od razu przejść do analizy szczególnych cech rozpoznawczych.

Z ogólną cechą rozpoznawczą schematu jednostka będzie miała do czynienia, jeżeli uzgodnienie spełniać będzie co najmniej jeden z podanych warunków:

**Warunek 1:**

Promotor (czyli podmiot opracowujący, oferujący, udostępniający bądź wdrażający uzgodnienie albo zarządzający wdrażaniem uzgodnienia) lub korzystający zobowiązali się do zachowania w poufności wobec osób trzecich, w szczególności wobec innych korzystających, promotorów lub organów podatkowych, sposobu, w jaki uzgodnienie pozwala na uzyskanie korzyści podatkowej.

*Wszelkie klauzule poufności, zawierane przy umowach dotyczących uzgodnień, które mają doprowadzić "do ukrycia" skutków podatkowych uzgodnienia, sprawiają, że uzgodnienie posiada ogólną cechę rozpoznawczą. Dla powstania ogólnej cechy rozpoznawczej nie będzie konieczne zawarcie klauzuli poufności na piśmie.*

*Wystarczy ustne zastrzeżenie poufności.*

**Warunek 2:**

Promotor został uprawniony do otrzymania wynagrodzenia, którego wysokość uzależniona jest od wysokości korzyści podatkowej wynikającej z uzgodnienia.

*W tym przypadku mamy do czynienia z tzw. success fee czyli wynagrodzenie za osiągnięcie celu wyznaczonego do realizacji w określonym czasie np.: za sukces w realizacji danego projektu.*

*Ustalenie wynagrodzenia, np.: na podstawie liczby przepracowanych nad sporządzeniem uzgodnienia godzin, nie będzie spełniać ww. przesłanki (określenie success fee w oparciu o "sukces" inny, niż osiągnięcie korzyści podatkowej, nie wypełni omawianej przesłanki).*

*Przykład 4, w wyniku umowy zawartej z doradcą podatkowym został opracowany indywidualny prewspółczynnik VAT dla poszczególnych jednostek Gminy, w wyniku czego możliwe jest zwiększenie wartości podatku VAT naliczonego do odliczenia. Za ustalenie i wdrożenie indywidualnego prewspółczynnika doradca podatkowy otrzymał wynagrodzenie ustalone jako % odzyskanego podatku VAT przez Gminę, w związku z dokonanymi korektami z uwagi na zmianę prewspółczynnika.*

*W tym przypadku uzgodnienie posiada ogólną cechę rozpoznawczą.*

**Warunek 3:**

Promotor został uprawniony do otrzymania wynagrodzenia uzależnionego od uzyskania korzyści podatkowej wynikającej z uzgodnienia lub zobowiązał się do zwrotu wynagrodzenia bądź jego części, w sytuacji gdy korzyść podatkowa nie powstanie lub powstanie w wysokości niższej niż zakładano.

*Mamy tutaj do czynienia z tzw. stosowaniem odwróconego succes free, której wysokość uzależniona jest od wysokości osiągniętej korzyści podatkowej (korzystający wypłaca promotorowi z góry premię za sukces, którą ten zobowiązuje się zwrócić, jeżeli sukces nie zostanie osiągnięty).*

**Warunek 4:**

Dokonywane w ramach uzgodnienia czynności opierają się na znacznie ujednocionej dokumentacji albo przyjmują znacznie ujednoliconą formę. Dokumentacja nie wymaga istotnych zmian w celu wdrożenia schematu u więcej niż jednego korzystającego.

*Kryterium znacznie ujednoliconej dokumentacji będzie obejmować co do zasady sytuacje związane z wykorzystywaniem dokumentacji (umów) stworzonej i wykorzystywanej do zawierania specjalistycznych umów bankowych lub innych umów dotyczących zagadnień finansowych. Do tej kategorii nie powinno się zaliczać druków urzędowych czy wykorzystywanych przez notariuszy "wzorców" umów notarialnych, stosowanych przy standardowych transakcjach (nienakierowanych na osiągnięcie korzyści podatkowych).*

**Warunek 5:**

Podjęmowane są celowe czynności dotyczące nabycia spółki przynoszącej straty, zaprzestania głównej działalności takiej spółki i wykorzystywania strat takiej spółki w celu zmniejszenia zobowiązań podatkowych, w tym poprzez przeniesienie tych strat do podmiotu na terytorium innego państwa lub przyspieszenie wykorzystania tych strat.

*Przesłanka ta w sposób szczegółowy opisuje model optymalizacyjny, polegający na nabywaniu spółek ze stratami i kontynuowaniu w ich ramach działalności (przeniesienie rentownej działalności do spółki przynoszącej straty może obniżyć wysokość podatku należnego od dochodu wypracowanego na tej działalności możliwość rozliczenia straty).*

**Warunek 6:**

Dochodzi do zmiany kwalifikacji dochodów (przychodów) do innego źródła dochodów (przychodów) lub

zmiany zasad opodatkowania, których skutkiem jest faktycznie niższe opodatkowanie, zwolnienie albo wyłączenie z opodatkowania.

*Ze względu na konieczność występowania ogólnej cechy rozpoznawczej razem z kryterium głównej korzyści w ramach uzgodnienia będącego schematem podatkowym przesłankę zmiany kwalifikacji dochodów oraz zmiany zasad opodatkowania należy oceniać zawsze z perspektywy korzyści podatkowej, do osiągnięcia której prowadzić ma uzgodnienie.*

*Przykład 5, przejście przedsiębiorcy będącego osobą fizyczną na stawkę liniową 19 % nie będzie traktowane jako zmiana zasad opodatkowania.*

*Przykład 6, przejście pracownika na tzw. samozatrudnienie, mimo faktycznego wykonywania pracy w stosunku podporządkowania – ww. przesłanka prawdopodobnie zostanie spełniona.*

Zgodnie z Objaśnieniami MDR z dnia 31.01.2019r., omawianej przesłanki nie spełniają:

- 1) wybór metody degresywnej amortyzacji w CIT oraz PIT,
- 2) wybór opodatkowania VAT transakcji nieruchomości poprzez rezygnację z dobrowolnego zwolnienia z VAT,
- 3) decyzja w zakresie obniżenia stawek amortyzacyjnych zgodnie z przepisami ustawy o CIT / ustawy o PIT, pod warunkiem, że działania te są podejmowane jako niestanowiące elementu uzgodnienia obejmującego także inne czynności,
- 4) produkty emerytalne, takie jak: pracownicze plany kapitałowe (PPK), pracownicze programy emerytalne (PPE), indywidualne konta emerytalne (IKE) czy indywidualne konta zabezpieczenia emerytalnego (IKZE). Jeżeli zmiana kwalifikacji źródła dochodu wynika z korekty kwalifikacji uprzednio dokonanej w wyniku błędu oraz ma na celu skorygowanie (dostosowanie do obowiązujących przepisów prawa) przedmiotowa cecha rozpoznawcza nie będzie, co do zasady spełniona.

#### **Warunek 7:**

Wykonywane czynności prowadzą do:

1) określonego obiegu środków pieniężnych poprzez zaangażowanie podmiotów pośredniczących niepełniących istotnych funkcji gospodarczych, lub

2) działań, które wzajemnie się znoszą albo kompensują bądź prowadzą do uzyskania stanu identycznego lub zbliżonego do stanu istniejącego przed dokonaniem tych czynności albo mają inne podobne cechy.

Okrężny obieg środków pieniężnych w tym przypadku oznacza, że środki pieniężne, w zasadniczej ich części, wracają do podmiotu, który zapoczątkował obieg tych środków, często wraz z korzyścią podatkową.

Dla prawidłowego zastosowania cechy rozpoznawczej, musi jednak wystąpić, jedna z następujących przesłanek:

- **aspekt podmiotowy** – tzn. okrężny obieg musi się odbywać poprzez zaangażowanie co najmniej jednego podmiotu pośredniczącego niepełniącego istotnych funkcji gospodarczych. Podmiotami pośredniczącymi mogą być spółki zależne (np. spółki holdingowe) oraz podmioty formalnie niezależne (np. fundacje) lub

- **aspekt przedmiotowy** – podejmowane w ramach uzgodnienia działania wzajemnie się znoszą lub kompensują lub prowadzą do uzyskania stanu identycznego lub zbliżonego do stanu istniejącego przed dokonaniem tych czynności albo mają inne podobne cechy.

*Przykład 7, dwa podmioty świadczące względem siebie usługi tak układają stosunek prawny, aby zamiast zapłaty wygenerować należne wzajemnie kary umowne, które będą podlegać wzajemnemu potrąceniu.*

*Przykład 8, analogicznie do przykładu 1 z siecią wodno-kanalizacyjną. Gmina postanawia wydzierżawić odpłatnie sieć w celu uzyskania możliwości odliczenia podatku VAT naliczonego. Spółka nie ma jednak środków na zapłacenie czynszu, w związku z czym Gmina przekazuje odpowiednie środki spółce, które następnie wracają do Gminy w postaci czynszu dzierżawnego. W takim przypadku istnieje ryzyko uznania, że uzgodnienie posiada ogólną cechę rozpoznawczą.*

#### **Warunek 8:**

Uzgodnienia obejmują podlegające zaliczeniu do kosztów uzyskania przychodów transgraniczne płatności między podmiotami powiązаныmi, a w państwie miejsca zamieszkania, siedziby lub zarządu odbiorcy:

- nie nakłada się podatku dochodowego od osób prawnych lub pobiera się podatek dochodowy od osób prawnych według stawki zerowej lub stawki mniejszej niż 5 %.

Celem tej ogólnej cechy rozpoznawczej jest, co do zasady wyeliminowanie sztucznych korzyści podatkowych płynących z dokonania płatności transgranicznych do krajów cechujących się niskim poziomem opodatkowania, przy czym **nie muszą być to kraje stosujące szkodliwą konkurencję**

podatkową, wymienione w przepisach wykonawczych MF w sprawie określenia krajów i terytoriów stosujących szkodliwą konkurencję podatkową w zakresie podatku dochodowego od osób fizycznych lub podatku dochodowego od osób prawnych.

**Warunek 9:**

Korzystający zobowiązał się, że w przypadku wdrożenia uzgodnienia będzie współpracował z promotorem, który udostępnił uzgodnienie, albo zapłaci promotorowi wynagrodzenie lub odszkodowanie.

**Warunek 10:**

Promotor lub korzystający faktycznie respektują co najmniej jedno z zobowiązań wskazanych w warunkach 2 i 3.

**Warunek 11:**

Na podstawie istniejących okoliczności należy przyjąć, że rozsądnie działający promotor lub korzystający, do których nie stosowałyby się obowiązki przewidziane w przepisach tego rozdziału, chcieliby, żeby co najmniej jedno z zobowiązań wskazanych w warunkach 1-3 było faktycznie respektowane.

**Szczególną uwagę należy zwrócić w przypadku:**

1) następujących działań:

- a) dokonywania wkładów niepieniężnych (aporty),
- b) dokonywania podziałów, połączeń, przekształceń,

- c) dokonywania wydzielenia majątku,
- d) dokonywania przeniesienia składników majątku,
- e) likwidacja,

2) następujących zdarzeń / transakcji:

- a) dywidendy, należności licencyjne, odsetki,
- b) znaki towarowe, własność intelektualna, licencje,
- c) czynności o charakterze bezpłatnym,
- d) wskaźnik proporcji (tzw. prewspółczynnik VAT),
- e) zmiany stawek podatku z wyższej na niższą,
- f) zwolnienia podatkowe (np.: w podatku od nieruchomości).

Powyższe przykładowe działania i zdarzenia **nie są automatycznie** uznawane za schemat podatkowy, jednak w przypadku wystąpienia schematu podatkowego stanowią najczęściej jeden z jego elementów.

**4. Współpraca z profesjonalnymi doradcami zewnętrznymi:**

Szczególną uwagę należy zwrócić w przypadku współpracy z doradcami zewnętrznymi w szczególności z doradcą podatkowym, adwokatem, radcą prawnym, pracownikiem banku lub innej instytucji finansowej. Tego typu podmioty najczęściej będą pełniły rolę promotorów, ponieważ zawodowo zajmują się tworzeniem, oferowaniem oraz wdrażaniem rozwiązań prawno-podatkowych, które mogą spełniać kryteria uznania ich za schematy podatkowe.

*W przypadku współpracy z doradcą zewnętrznym, który pełni rolę promotora, obowiązek określenia, czy dane uzgodnienie jest schematem podatkowym należy do tego doradcy.*

*Doradca co do zasady powinien poinformować o takim fakcie Podatnika i dokonać wszystkich obowiązków związanych z raportowaniem schematu podatkowego.*

W przypadku konieczności dokonania takiej weryfikacji należy zwrócić uwagę na czynności świadczone przez ww. podmioty, które co do zasady nie są automatycznie uznawane za schemat podatkowy, mimo że są świadczone przez doradcę zewnętrznego, np.:

- 1) przygotowanie i pomoc w przygotowaniu kalkulacji podatkowych, deklaracji, informacji i zeznań podatkowych,
- 2) przygotowanie i pomoc w przygotowaniu dokumentacji oraz wniosków o udzielenie pozwoleń/zezwoleń,
- 3) przeglądy dotyczące rozliczeń podatkowych,
- 4) opinie i komentarze podatkowe – w zakresie skutków podatkowych, w których doradca informuje klienta o konsekwencjach podatkowych oraz ryzykach wynikających z istniejących interpretacji podatkowych i orzecznictwa dotyczących już dokonanych przez klienta transakcji lub zdarzeń gospodarczych (stany przeszłe i zamknięte),
- 5) udzielanie porad i wsparcia w zakresie wprowadzania przez podatników procedur podatkowych w celu zapewnienia zgodności rozliczeń podatkowych z obowiązującymi przepisami i praktyką podatkową,
- 6) udzielanie porad i wsparcia w zakresie odzyskiwania nadpłaconych zobowiązań podatkowych,

- 7) szkolenia dotyczące obowiązujących przepisów prawa podatkowego lub planowanych zmian w przepisach prawa podatkowego (wyłącznie informacyjny charakter),
- 8) usługi bieżącego doradztwa podatkowego,
- 9) wsparcie i reprezentowanie klienta przed organami administracji publicznej, sądami administracyjnymi, sądami powszechnymi oraz przed SN,
- 10) wsparcie lub przygotowanie oświadczeń dla celów podatkowych.

*Każdy z ww. przypadków (nie jest to katalog zamknięty) powinien zostać oceniony każdorazowo indywidualnie mając na uwadze cel i charakter wykonywanych usług.*

*W szczególności należy uważać na działania doradcy mające twórczy charakter, zawierające elementy rekomendacji co do ukształtowania działań Podatnika lub porównania różnych wariantów postępowania, umożliwiające podjęcie przez Podatnika decyzji jaki sposób postępowania jest rekomendowany z perspektywy podatkowej (pozwala na osiągnięcie korzyści podatkowej).*

#### **5. Szczególne cechy rozpoznawcze.**

Szczególna cecha rozpoznawcza – to właściwość uzgodnienia polegająca na tym, że spełniony jest co najmniej jeden z warunków:

##### **Warunek 1:**

Obejmuje podlegające zaliczeniu do kosztów uzyskania przychodów transgraniczne płatności pomiędzy podmiotami powiązаныmi oraz:

- a) odbiorca płatności nie ma miejsca zamieszkania, siedziby ani zarządu w żadnym z państw,
- b) odbiorca płatności posiada miejsce zamieszkania, siedzibę lub zarząd na terytorium lub w kraju stosującym szkodliwą konkurencję podatkową, określonych na podstawie przepisów o podatku dochodowym od osób fizycznych oraz przepisów o podatku dochodowym od osób prawnych,

##### **Warunek 2:**

W odniesieniu do tego samego środka trwałego lub wartości niematerialnej i prawnej dokonywane są odpisy amortyzacyjne w więcej niż jednym państwie.

##### **Warunek 3:**

Ten sam dochód lub majątek korzysta z metod mających na celu unikanie podwójnego opodatkowania w więcej niż jednym państwie.

##### **Warunek 4:**

W ramach uzgodnienia dochodzi do przeniesienia aktywów i określone przez dwa państwa wynagrodzenie z tego tytułu dla celów podatkowych różni się co najmniej o 25 %.

##### **Warunek 5:**

Uzgodnienie może skutkować obejściem obowiązku raportowania wynikającego z ustawy z dnia 9 marca 2017r., o wymianie informacji podatkowych z innymi państwami lub równoważnych ustaw, umów lub porozumień w zakresie automatycznej wymiany informacji o rachunkach finansowych, włączając umowy lub porozumienia z państwami trzecimi lub wykorzystywać brak równoważnych przepisów, umów lub porozumień lub ich niewłaściwe wdrożenie.

*Rachunki jednostek samorządu terytorialnego są zakładane i prowadzone na podstawie Prawa zamówień publicznych, w związku z tym warunek ten będzie występować rzadko.*

##### **Warunek 6:**

Występuje nieprzejrzysta struktura własności prawnej lub trudny do ustalenia beneficjent rzeczywisty z uwagi na wykorzystanie osób prawnych oraz jednostek organizacyjnych niemających osobowości prawnej, konstrukcji lub struktur prawnych:

- a) które nie prowadzą znaczącej działalności gospodarczej z wykorzystaniem lokalu, personelu oraz wyposażenia wykorzystywanego w prowadzonej działalności gospodarczej,
- b) które są zarejestrowane, zarządzane, znajdują się, są kontrolowane lub założone w państwie lub na terytorium innym niż państwo lub terytorium miejsca zamieszkania, siedziby lub zarządu beneficjenta rzeczywistego aktywów będących w posiadaniu takich osób prawnych oraz jednostek organizacyjnych niemających osobowości prawnej, konstrukcji lub struktur prawnych,
- c) jeżeli nie można wykazać beneficjenta rzeczywistego osób prawnych oraz jednostek organizacyjnych niemających osobowości prawnej, konstrukcji lub struktur prawnych, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 1 marca 2018r., o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu.

##### **Warunek 7:**

Wykorzystuje wprowadzone jednostronnie w danym państwie uproszczenie w stosowaniu przepisów związanych z ustaleniem cen transferowych, przy czym nie uważa się za uproszczenie wprowadzone

jednostronnie uproszczenia, które wynika bezpośrednio z Wytycznych Organizacji Współpracy Gospodarczej i Rozwoju w sprawie cen transferowych dla przedsiębiorstw wielonarodowych oraz administracji podatkowych, a także innych międzynarodowych regulacji, wytycznych lub rekomendacji w zakresie cen transferowych,

**Warunek 8:**

Dochodzi do przeniesienia praw do trudnych do wyceny wartości niematerialnych.

Przepisy MDR definiują pojęcie wartości niematerialnych trudnych do wyceny.

Zgodnie z założeniami zawartymi w objaśnieniach ministerialnych pojęcie wartości niematerialnych trudnych do wyceny ma być pojęciem o szerszym zakresie niż pojęcie wartości niematerialnych i prawnych. Przykładem tego typu wartości niematerialnej zgodnie z objaśnieniami będzie np.: baza klientów lub relacje z klientami.

**Warunek 9:**

Pomiędzy podmiotami powiązаныmi dochodzi do przeniesienia funkcji, ryzyka lub aktywów, jeżeli przewidywany roczny wynik finansowy podmiotu przenoszącego lub podmiotów przenoszących przed odsetkami i opodatkowaniem (EBIT) w trzyletnim okresie po tym przeniesieniu wyniósłby mniej niż 50 % przewidywanego rocznego EBIT, gdyby nie dokonano przeniesienia.

(Przesłanka dotyczy sytuacji, w której przeniesienie pewnych funkcji z "podmiotu przenoszącego" do jego podmiotu powiązanego spowoduje zwiększenie wyniku finansowego "podmiotu przenoszącego").

**6. Inne szczególne cechy rozpoznawcze:**

W przypadku innej szczególnej cechy rozpoznawczej, tak jak w przypadku szczególnej cechy rozpoznawczej nie jest wymagane wystąpienie kryterium korzyści podatkowej dla uznania danego uzgodnienia za schemat podatkowy.

Przez pojęcie "inna szczególna cecha rozpoznawcza" należy rozumieć właściwość uzgodnienia polegającą na tym, że spełniony jest co najmniej jeden z warunków:

**Warunek 1:**

Wpływ na część odroczonej podatku dochodowego lub aktywa albo rezerwy z tytułu podatku odroczonego, wynikający lub oczekiwany w związku z wykonaniem uzgodnienia u korzystającego jest istotny dla danej jednostki w rozumieniu przepisów o rachunkowości oraz przekracza w trakcie roku kalendarzowego kwotę 5.000.000,00 zł.

Aby analizowana inna szczególna cecha rozpoznawcza wystąpiła, uzgodnienie ma wpływać na część odroczonej podatku dochodowego lub aktywa albo rezerwy z tytułu podatku odroczonego, przy czym "wpływ" ten łącznie musi spełniać dwie cechy:

a) musi być istotny dla danej jednostki w rozumieniu przepisów o rachunkowości – ustawodawca w objaśnieniach MDR odwołuje się do zasady istotności (jednostka powinna kierować się zasadą istotności, zgodnie z art. 4 ust. 4a ustawy o rachunkowości – informacje wykazywane w sprawozdaniu finansowym oraz skonsolidowanym sprawozdaniu finansowym należy uznać za istotne, gdy ich pominięcie lub zniekształcenie może wpływać na decyzje podejmowane na ich podstawie przez użytkowników tych sprawozdań. Nie można uznać poszczególnych pozycji za nieistotne, jeżeli wszystkie nieistotne pozycje o podobnym charakterze łącznie uznaje się za istotne).

b) musi przekraczać w trakcie roku kalendarzowego kwotę 5.000.000,00 zł.

**Warunek 2:**

Platnik podatku dochodowego byłby zobowiązany do pobrania podatku przekraczającego w trakcie roku kalendarzowego kwotę 5.000.000,00 zł, jeżeli w odniesieniu do wypłat należności wynikających lub oczekiwanych w związku z wykonaniem uzgodnienia nie miałyby zastosowania właściwe umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania lub zwolnienia podatkowe.

*Wskazana cecha rozpoznawcza odnosi się do rezultatu konkretnego zakresu uzgodnień (uzgodnienia w PIT i CIT korzystające z mechanizmu zwolnień podatkowych lub preferencji podatkowych z umów o unikaniu podwójnego opodatkowania). Obowiązuje tu limit kwotowy korzyści podatkowej w wysokości 5.000.000,00 zł*

*rocznie. Uzgodnienia pozwalające na osiągnięcie w roku podatkowym korzyści przekraczającej tę kwotę należy zaraportować.*

**Warunek 3:**

Dochody (przychody) nierezydenta wynikające lub oczekiwane w związku z wykonaniem uzgodnienia, przekraczają łącznie w trakcie roku kalendarzowego kwotę 25.000.000,00 zł.

*Podmiotami takimi (nierezydent) są podatnicy podatków dochodowych, którzy nie mają na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej miejsca zamieszkania, siedziby lub zarządu. Podatnicy tacy podlegają obowiązkowi podatkowemu w Polsce tylko od dochodów, które osiągają na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (np.*

*jednostka dokonuje zakupów – nabycie towarów, usług, praw majątkowych – od pomiotu zagranicznego, dzięki czemu uzyskuje on dochody w kwotach powyżej wskazanych).*

#### **Warunek 4:**

Różnica pomiędzy polskim podatkiem a faktycznie podlegającym zapłacie podatkiem w innym państwie przekracza kwotę 5.000.000,00 zł .

*Cecha ta odnosi się do przypadków, w których na gruncie uzgodnienia dochodzi do wykorzystania bardziej przystępnych, polskich lub zagranicznych regulacji podatkowych w celu obniżenia wysokości faktycznie uiszczanego zobowiązania podatkowego.*

*Schematem podatkowym będzie uzgodnienie, w ramach którego podatek zapłacony przez nierezydenta w kraju jego rezydencji będzie o ponad 5.000.000,00 zł większy od hipotetycznego podatku polskiego, jak i uzgodnienie, w ramach którego podatek zapłacony przez nierezydenta w kraju jego rezydencji będzie o ponad 5.000.000,00 zł mniejszy od hipotetycznego podatku polskiego.*

#### **7. Schemat podatkowy standaryzowany oraz transgraniczny:**

*Te schematy podatkowe z uwagi na specyfikę działania Podatnika jako jednostki samorządu terytorialnego albo nie wystąpią albo ryzyko ich wystąpienia jest znikome.*

##### **7.1. Transgraniczny schemat podatkowy, kryterium transgraniczne:**

Schematem podatkowym transgranicznym jest uzgodnienie, które;

- 1) spełnia kryterium transgraniczne oraz
- 2) spełnia kryterium głównej korzyści oraz posiada którąkolwiek z ogólnych cech rozpoznawczych, o których mowa w art. 86a § 1 pkt. 6 lit. a-h Ordynacji Podatkowej, lub
- 3) posiada szczególną cechę rozpoznawczą.

**Kryterium transgraniczne** uważa się za spełnione, jeśli uzgodnienie **dotyczy więcej niż jednego państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Unii Europejskiej i państwa trzeciego** oraz spełnia **co najmniej jeden** z poniższych warunków:

- 1) nie wszyscy uczestnicy uzgodnienia mają miejsce zamieszkania, siedzibę lub zarząd na terytorium tego samego państwa,
- 2) co najmniej jeden uczestnik uzgodnienia ma miejsce zamieszkania, siedzibę lub zarząd na terytorium więcej niż jednego państwa,
- 3) co najmniej jeden uczestnik uzgodnienia prowadzi działalność na terytorium danego państwa za pośrednictwem zagranicznego zakładu w tym państwie, a uzgodnienie stanowi część albo całość działalności gospodarczej tego zagranicznego zakładu,
- 4) co najmniej jeden uczestnik uzgodnienia prowadzi działalność na terytorium innego państwa, nie mając miejsca zamieszkania ani siedziby na terytorium tego państwa oraz nie posiadając zagranicznego zakładu na terytorium tego państwa,
- 5) uzgodnienie może mieć wpływ na automatyczną wymianę informacji, o której mowa w dziale III ustawy z 9 marca 2017r., o wymianie informacji podatkowych z innymi państwami, lub na wskazanie beneficjenta rzeczywistego w rozumieniu ustawy z 1 marca 2018r., o przeciwdziałaniu praniu pieniędzy oraz finansowaniu terroryzmu, z wyjątkiem sytuacji, gdy uzgodnienie dotyczy wyłącznie podatku od wartości dodanej, w tym VAT, podatku akcyzowego lub ceł, nakładanych na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej.

##### **7.2. Standaryzowany schemat podatkowy:**

**Schematem podatkowym standaryzowanym** jest schemat podatkowy możliwy do wdrożenia lub udostępnienia u więcej niż jednego korzystającego bez konieczności zmiany jego istotnych założeń, w szczególności dotyczących rodzaju czynności podejmowanych lub planowanych w ramach schematu podatkowego.

*Chodzi o takie przypadki, gdy dane działanie – schemat postępowania – można wdrożyć niemal u każdego podmiotu i nie wymaga to dostosowania do indywidualnych potrzeb i sytuacji beneficjenta. Schemat standaryzowany to gotowy produkt doradztwa podatkowego, który może nabyć każdy podmiot.*

**Schemat podatkowy standaryzowany** musi spełniać kryteria schematu podatkowego, tj. musi również:

- 1) spełniać kryterium głównej korzyści oraz posiadać ogólną cechę rozpoznawczą lub
- 2) posiadać szczególną cechę rozpoznawczą albo
- 3) posiadać inną szczególną cechę rozpoznawczą.

#### **8. Udostępnienie i wdrażanie schematu:**

Zgodnie z art. 86a § 1 pkt 15 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r. poz. 1325 z późn. zm.) oraz objaśnieniami MDR z dnia 31.01.2019r., **udostępnienie to:**

- 1) oferowanie uzgodnienia korzystającemu, zawarcie umowy, której przedmiotem jest przekazanie informacji o uzgodnieniu lub przyjmowanie wynagrodzenia z tytułu przekazania informacji o uzgodnieniu, lub
- 2) przekazywanie korzystającemu w jakiegokolwiek formie, w tym drogą elektroniczną, telefoniczną lub osobiście, informacji o uzgodnieniu, w szczególności poprzez przedstawianie jego założeń.

Udostępnienie dotyczy sytuacji, w której promotor dysponuje określonym planem dotyczącym czynności lub zespołu powiązanych ze sobą czynności, które z zasady mają odnieść określony skutek podatkowy. Musi bowiem istnieć przedmiot – uzgodnienie, które miałyby być klientowi oferowane lub przekazywane i które może podlegać raportowaniu do Szefa KAS.

**Wdrażanie schematu podatkowego** zdefiniowane w ustawie zostało jako dokonywanie czynności faktycznych lub prawnych umożliwiających wykonanie lub zmierzających do wykonania uzgodnienia, w tym:

- 1) zarządzanie, faktyczne uczestniczenie w podejmowaniu decyzji lub przeprowadzanie czynności związanych z uzgodnieniem, także gdy podejmowanie decyzji lub czynności dotyczy wykonania uzgodnienia przez inny podmiot,
- 2) pośredniczenie lub udzielenie pomocy w czynnościach związanych z uzgodnieniem,
- 3) dokonywanie innych czynności będących elementem uzgodnienia, lub
- 4) oferowanie czynności wskazanych w pkt. 1-3, zawarcie umowy, której przedmiotem są te czynności, lub przyjmowanie wynagrodzenia z tytułu tych czynności lub umowy.

*W rozumieniu przepisów MDR, czynności związane z wdrożeniem uzgodnienia podejmować może zarówno promotor, wspomagający i korzystający. Rola każdego z tych podmiotów będzie inna i powinna być interpretowana z punktu widzenia pełnionych funkcji.*

*Przykład 1, doradca podatkowy, który opracował dane uzgodnienie, sporządza harmonogram wdrożenia tego uzgodnienia oraz wzory dokumentów związanych z jego wdrożeniem dla klienta, będzie występował w roli promotora. Natomiast jeżeli zadaniem doradcy będzie zaopiniowanie wzorów dokumentów związanych z wdrożeniem stworzonych przez inny podmiot (np. innego doradcę itp.) będzie działał w roli wspomagającego.*

#### **9. Obowiązek raportowanie schematów podatkowych:**

Obowiązek przekazywania informacji o schematach podatkowych może dotyczyć trzech kategorii podmiotów:

- 1) promotora,
- 2) korzystającego,
- 3) wspomagającego

##### **9.1. Promotor**

Zgodnie z Ordynacją Podatkową promotorem jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej, w szczególności:

- 1) doradca podatkowy,
- 2) adwokat,
- 3) radca prawny,
- 4) pracownik banku lub innej instytucji finansowej doradzający klientom

- również w przypadku gdy nie posiada miejsca zamieszkania, siedziby ani zarządu na terytorium kraju, która opracowuje, oferuje, udostępnia, wdraża lub zarządza wdrażaniem uzgodnienia.

Zgodnie z Objasnieniami MDR z dnia 31.01.2019r., definicja promotora stanowi katalog otwarty, zawierający przykładowo wskazane zawody zaufania publicznego. Poza wymienioną grupą zawodów, promotorem może być także inna osoba wykonująca czynności pozostające w zakresie działania tych osób lub posiadająca podobne kwalifikacje.

Od strony formy prawnej promotorem może być gmina, powiat, województwo, spółka komunalna, fundacja, stowarzyszenie, instytucja kultury itp.

*Przykład 1 – nie będzie promotorem instytucja finansowa, która udziela standardowej gwarancji bankowej lub realizuje polecenie przelewu.*

*Przykład 2 – nie działa w roli promotora doradca podatkowy, adwokat, radca prawny – reprezentujący klienta w postępowaniu podatkowym lub postępowaniu sądowym w odniesieniu do zastanej sytuacji prawno-podatkowej.*

*Przykład 3 – Wójt gminy zobowiązał zatrudnionego w urzędzie gminy radcę prawnego do wymyślenia*



sposobu pozwalającego na legalne zmniejszenie wysokości VAT do zapłaty uiszczanego przez gminę comiesięcznie na konto urzędu skarbowego. Radca prawny opracował uzgodnienie spełniające przesłanki schematu podatkowego standaryzowanego. W tym przypadku gmina może zostać uznana za korzystającego.

Wójt gminy, zadowolony z rezultatów stosowania schematu, polecił radcy prawnemu, aby ten udostępnił schemat również działającym na terenie gminy samorządowym instytucjom kultury. W takim przypadku gmina może zostać uznana za promotora. Nie ma znaczenia sposób przekazania, czy to e mailowo, pisemnie, telefonicznie. Forma nie ma znaczenia, liczy się fakt przekazania.

Jeżeli radca prawny, działający również w ramach własnej kancelarii, udostępni schemat również innym swoim klientom, będzie mógł zostać uznany za promotora.

Przykład 4 – w roli promotora może wystąpić także sam doradca wewnętrzny (także gdy jest on zatrudniony jednocześnie w kilku podmiotach), jeżeli z własnej inicjatywy wykonuje w charakterze promotora czynności związane z opracowaniem, oferowaniem, udostępnianiem, wdrażaniem lub zarządzaniem wdrożeniem uzgodnienia na rzecz więcej niż jednego z tych podmiotów kiedy nie wynika to z polecenia służbowego.

## 9.2. Korzystający

Korzystającym jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej:

- 1) której udostępniane jest uzgodnienie,
- 2) u której wdrażane jest uzgodnienie,
- 3) która jest przygotowana do wdrożenia uzgodnienia,
- 4) która dokonała czynności służącej wdrożeniu uzgodnienia.

Korzystający nie musi osiągnąć faktycznej korzyści podatkowej w związku z realizacją uzgodnienia. Zgodnie z Objaśnieniami MDR z dnia 31.01.2019r., co do zasady korzystającym będzie podatnik bez względu na formę prawną, na jego miejsce zamieszkania, siedzibę lub zarząd. Korzystającym może być również płatnik, który uzyskuje korzyść podatkową polegającą na braku obowiązku pobrania podatku.

## 9.3. Wspomagający

Wspomagającym jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, w szczególności:

- 1) biegły rewident,
- 2) notariusz,
- 3) osoba świadcząca usługi prowadzenia ksiąg rachunkowych,
- 4) księgowy lub dyrektor finansowy,
- 5) bank lub inna instytucja finansowa, a także
- 6) ich pracownik,

- który przy zachowaniu staranności ogólnie wymaganej w dokonywanych czynnościach, przy uwzględnieniu zawodowego charakteru działalności, obszaru specjalizacji oraz przedmiotu wykonywanych czynności, podjęła się udzielić, bezpośrednio lub za pośrednictwem innych osób, pomocy, wsparcia lub porad dotyczących opracowania, wprowadzenia do obrotu, organizowania, udostępniania do wdrożenia lub nadzorowania wdrożenia uzgodnienia.

Definicja wspomagającego zawiera katalog otwarty podmiotów, które w świetle ustawy mogą zostać uznane za wspomagającego.

Jednostki sektora finansów publicznych rzadko będą występować w roli wspomagającego.

## 9.4. Zgłoszenie nowych schematów podatkowych do Szefa Krajowej Administracji Podatkowej (KAS)

1. W przypadku stwierdzenia wystąpienia schematu podatkowego, zgodnie z rozdziałem 6 Wewnętrznej procedury w zakresie przeciwdziałania niewywiązywaniu się z obowiązku przekazywania informacji o schematach podatkowych, należy dokonać jego zgłoszenia do szefa KAS.

2. Zgłoszenie schematu podatkowego do KAS dokonywane jest przez upoważnionego członka (przewodniczącego lub zastępcy przewodniczącego) zespołu MDR, posiadającego pełnomocnictwo do dokonywania zgłoszeń w imieniu Gminy Szczutowo oraz dysponującego elektronicznym podpisem kwalifikowanym.

3. Zgłoszenie schematu podatkowego dokonywane jest najpóźniej w terminie 30 dni:

- 1) od dnia następnego po udostępnieniu schematu podatkowego,

- 2) od następnego dnia po przygotowaniu do wdrożenia schematu podatkowego,
- 3) od dnia dokonania pierwszej czynności związanej z wdrożeniem schematu podatkowego

- w zależności, które z tych zdarzeń nastąpiło wcześniej.

*Przykład 5 – Promotor udostępnił schemat podatkowy 15 stycznia 2020r., obowiązek przekazania informacji o schemacie podatkowym do Szefa KAS musi być zrealizowany do 14 lutego 2020r.*

*Przykład 6 - Promotor 15 marca 2020r., udostępnił korzystającemu schemat podatkowy inny niż schemat podatkowy standaryzowany. Promotor nie został zwolniony z obowiązku zachowania tajemnicy zawodowej i w konsekwencji w dniu 8 kwietnia 2020r. przekazał informację korzystającemu o obowiązku przekazania informacji o schemacie podatkowym do Szefa KAS. W terminie do 8 maja 2020r., promotor przekazuje do Szefa KAS informację MDR-2.*

4. Krajowe przepisy MDR przewidują w jakiej kolejności podmioty są zobowiązane do składania informacji o schematach podatkowych:

1) w przypadku, gdy w uzgodnieniu uczestniczy **promotor** jest on zobowiązany w pierwszej kolejności do przekazania informacji o schemacie podatkowym do Szefa KAS. Obowiązki promotora uzależnione są od tego, czy promotor podlega obowiązkowi zachowania prawnie chronionej **tajemnicy zawodowej** (względnie – czy został z niego zwolniony przez korzystającego),

2) w sytuacji braku promotora lub w przypadku, gdy obowiązek w zakresie informacji o schemacie podatkowym nie został przez promotora wypełniony, obowiązek ten na zasadach określonych w art. 86c Ordynacji podatkowej przechodzi na **korzystającego**,

3) Ordynacja podatkowa przewiduje także pewne sytuacje, w których obowiązek przekazania informacji będzie spoczywał na **wspomagającym**.

#### **WAŻNE:**

*Obowiązki wskazanych podmiotów są ze sobą wzajemnie powiązane. Niespełnienie obowiązku informacyjnego przez promotora (lub brak promotora) powoduje aktywizację obowiązku informacyjnego korzystającego lub wspomagającego, który nie otrzymał od promotora potwierdzenia nadania schematowi podatkowemu numeru NSP.*

5. Zgłoszenie schematu podatkowego do KAS przeprowadza się tylko i wyłącznie przy wykorzystaniu narzędzia udostępnionego przez Ministerstwo Finansów – portal internetowy pod adresem <https://m.dr.mf.gov.pl/#/> (System zgłoszeniowy MDR).

6. Zgłoszenie nowego schematu podatkowego dokonywane jest na urzędowym **formularzu MDR-1**. Formularz wybierany jest w Systemie zgłoszeniowym MDR.

7. Szczegółowe zasady użytkowania Systemu zgłoszeniowego MDR są przedstawione w Podręczniku Użytkownika systemu MDR “Informacje o schematach podatkowych MDR” opublikowanym przez Ministerstwo Finansów,

8. Po zgłoszeniu schematu podatkowego za pośrednictwem Systemu zgłoszeniowego MDR należy zapisać w Rejestrze MDR w pozycji Numer identyfikacyjny MDR numer będący identyfikatorem dokumentu wygenerowanego automatycznie przez System zgłoszeniowy MDR po prawidłowym przesłaniu schematu podatkowego.

9. Po zgłoszeniu schematu podatkowego należy za pośrednictwem Systemu zgłoszeniowego MDR **pobrać** Urzędowe Poświadczenie Odbioru (UPO). Datę zarejestrowania zgłoszenia schematu podatkowego w Systemie zgłoszeniowym MDR należy wpisać w Rejestrze MDR, zaś UPO zapisać w Folderze zgłaszanego schematu.

10. Po otrzymaniu od Szefa KAS postanowienia nadającego zgłoszonemu schematowi podatkowemu numeru NSP należy uzupełnić w Rejestrze MDR odpowiednią pozycję we wpisie dotyczącym przedmiotowego schematu podatkowego.

11. W przypadku otrzymania postanowienia o odmowie nadania numeru NSP zgłoszonemu schematowi podatkowemu należy uzupełnić w Rejestrze MDR odpowiednią pozycję we wpisie dotyczącym przedmiotowego schematu podatkowego.

12. W przypadku unieważnienia z urzędu, w drodze postanowienia, numeru NSP nadanego zgłoszonemu uprzednio schematowi podatkowemu należy przekreślić w Rejestrze MDR odpowiednią pozycję dotyczącą przedmiotowego schematu podatkowego wraz z adnotacją UNIEWAŻNIONO oraz datą unieważnienia.

#### **9.5. Zgłoszenie wykorzystywanych schematów podatkowych do Szefa KAS**

1. W przypadku dokonania jakichkolwiek czynności, które są elementem schematu podatkowego (tj.

zastosowania schematu podatkowego) lub uzyskania wynikającej z zastosowania schematu podatkowego korzyści podatkowej, należy dokonać odpowiedniego zgłoszenia za pośrednictwem Systemu zgłoszeniowego MDR.

2. Zgłoszenie okoliczności, o której mowa w pkt.1 dokonywane jest na urzędowym formularzu:

- 1) MDR-1 – podstawowy raport o schemacie podatkowym,
- 2) MDR-2 – składa podmiot który pełni rolę wspomagającego,
- 3) MDR-3 – składa podmiot który pełni rolę korzystającego.

**10. Załączniki do niniejszej Instrukcji identyfikacji schematów podatkowych:**

**Załącznik nr 1** – Lista czynności, działań, uzgodnień (przykładowa lista MDR), które nie stanowią schematu podatkowego,

**Załącznik nr 2** – Lista czynności, działań, uzgodnień (przykładowa lista weryfikacji), które mogą stanowić schemat podatkowy,

WOJCI  
Magański  
Jan Magdański

**LISTA CZYNNOŚCI, DZIAŁAŃ, UZGODNIEŃ, KTÓRE NIE STANOWIĄ SCHEMATU  
PODATKOWEGO (PRZYKŁADOWA LISTA MDR)**

L.p.	Rodzaj czynności, działań, uzgodnień
1.	Administrowanie nieruchomościami komunalnymi.
2.	Wynajem lokali, pomieszczeń, powierzchni reklamowych itp. z uwzględnieniem właściwych stawek VAT wynikających z przepisów ustawowych.
3.	Oddawanie nieruchomości w użytkowanie.
4.	Sprzedaż nieruchomości na podstawie obowiązujących przepisów
5.	Naliczanie kar umownych i wystawianie wykonawcom robót not obciążeniowych.
6.	Realizacja usług w zakresie pomocy społecznej przez jednostki organizacyjne Gminy
7.	Realizacja usług edukacyjnych przez jednostki organizacyjne Gminy
8.	Naliczanie opłat z tytułu bezumownego korzystania z nieruchomości.
9.	Podejmowanie działań w oparciu o rozwiązania mające potwierdzenie w wydanej indywidualnej interpretacji przepisów prawa podatkowego – interpretacja uznająca stanowisko Gminy za prawidłowe.
10.	Podejmowanie działań w oparciu o rozwiązania mające potwierdzenie w prawomocnym wyroku sądu administracyjnego wydanego do zaskarżonej przez Gminę indywidualnej interpretacji przepisów prawa podatkowego.
11.	Udzielanie dotacji podmiotowej z budżetu.
12.	Realizacja ustawy o podatku od towarów i usług VAT oraz podatku akcyzowym - w zakresie wystawiania faktur oraz prowadzenie rejestru.
13.	Ubezpieczenie budynków i samochodów służbowych będących w administracji referatu Gminy
14.	Zaopatrzenie w artykuły biurowe, sprzęt biurowy, prasę, publikacje
15.	Prowadzenie spraw związanych z przekazywaniem dotacji podmiotowych dla podległych instytucji kultury.
16.	Sporządzanie lub zmiana miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego.
17.	Wydawanie decyzji o warunkach zabudowy i zagospodarowania terenu.
18.	Przeprowadzanie przeglądów technicznych (kominiarskie, elektryczne, techniczne).
19.	Oddawanie majątku Gminy w trwały zarząd na podstawie odrębnych przepisów ustawowych.
20.	Dokonywanie zwrotu podatku akcyzowego zawartego w cenie oleju napędowego wykorzystywanego do produkcji rolnej.
21.	Prowadzenie spraw w zakresie ochrony zwierząt wynikających z ustawy o ochronie zwierząt.
22.	Zawieranie umów z dostawcami mediów.

Wojciech  
Jan Bujalski

**LISTA CZYNNOŚCI, DZIAŁAŃ, UZGODNIEŃ, KTÓRE MOGĄ STANOWIĆ SCHEMAT  
PODATKOWY (PRZYKŁADOWA LISTA WERYFIKACJI)**

Lp.	Rodzaj czynności, działań, uzgodnień
1.	Realizacja porozumień międzygminnych – wymagana każdorazowa analiza indywidualnego przypadku.
2.	Wnoszenie wkładów pieniężnych i niepieniężnych (aportów) do spółek, których udziałowcem / akcjonariuszem jest Gmina.
3.	Wydzierżawienie spółce, której udziałowcem / akcjonariuszem jest Gmina, składników majątku Gminy.
4.	Wdrożenie i stosowanie tzw. prewspółczynnika VAT innego niż prewspółczynnik określony zgodnie z regulacjami zawartymi w rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 17 grudnia 2015r. w sprawie sposobu określenia zakresu wykorzystywania nabywanych towarów i usług dla celów działalności gospodarczej w przypadku niektórych podatników oraz rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 20 lutego 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie sposobu określania zakresu wykorzystywania nabywanych towarów i usług do celów działalności gospodarczej w przypadku niektórych podatników.
5.	Wyplata dotacji innym podmiotom (fundacje, stowarzyszenia, kluby sportowe), które za środki dotacji nabywają od Gminy usługi (np. dzierżawa obiektów, pomieszczeń).
6.	Dokonanie zmiany sposobu wykorzystywania majątku Gminy, skutkującego możliwością odliczenia podatku VAT naliczonego w ramach korekty wieloletniej.

Wojciech  
Jankowski