



Konsultacje  
 Marcin Gorazda  
 do:  
 fundacjarodzinna  
 2019-09-30 17:57  
 Ukryj szczegóły  
 Od: "Marcin Gorazda" <marcin.gorazda@gsw.com.pl>  
 Do: <fundacjarodzinna@mpit.gov.pl>

## 0 Attachment



image001.jpg image002.jpg

Na początek kilka uwag ogólnych. Sam pomysł wprowadzenia fundacji rodzinnej w Polsce uważam za interesujący i to główny powód dla którego wezmę udział konsultacjach. Plik dostępny na stronie jest jednak przygotowany naprędce i wygląda jakby był pisany na kolanie. Zawiera błędy i nieaktualne dane (np. w zakresie opodatkowania donacji na rzecz fundacji austriackiej). Nie najlepiej wróży to realizacji pomysłu. Przegląd regulacji w Europie jest pobieżny. Autor / autorzy nie zauważyli fundacji rodzinnej w Bułgarii.

### I. Czy zachodzi potrzeba, aby wprowadzać do polskiego prawa instytucję fundacji rodzinnej?

Tak. To rozwiązanie które w istocie ułatwia zarządzanie majątkiem prywatnym i jego ew. przyszłą sukcesję. Brak takiej regulacji w Polsce skutkuje wykorzystywaniem rozwiązań zagranicznych, co samo w sobie nie jest naganne ale droższe. Stwarza to zatem pewną barierę dla mniejszych przedsiębiorców, którzy muszą poszukiwać rozwiązań substytucyjnych. Byłoby przy tym wskazane określać ją mianem fundacji prywatnej a nie rodzinnej, jako ona służyć różnym celom, w tym także charytatywnym.

### II. Czy fundacja rodzinna powinna być uregulowana w odrębnej ustawie, w ustawie o fundacjach, czy też w Kodeksie spółek handlowych?

Powinna być regulowana w ustawie o fundacjach, gdyż jakkolwiek model nie zostałby przyjęty to jest to fundacja – czyli osoba prawna kumulująca majątek która nie ma „udziałowca”. Model taki byłby podobny do austriackiego. Mielibyśmy w istocie dwa rodzaje fundacji – publiczną i prywatną. Ta pierwsza jest powoływana wyłącznie w celach szlacheckich, korzysta ze zwolnienia z CIT na cele statutowe, podlega nadzorowi administracyjnemu właściwych ministerstw oraz raz włożonego tam majątku nie można wycofać. Ta druga zaś organizacyjnie byłaby podobna (zarząd i ew. rada fundacji), powoływana w dowolnych celach nie sprzecznych z prawem, co do zasady opodatkowana CIT, bez nadzoru administracyjnego z możliwością jej odwołania i wycofania majątku.

### III. Czy prawo powinno przewidywać zamknięty katalog dopuszczalnych celów fundacji rodzinnej?

Downe cele o ile nie są sprzeczne z prawem

### IV. Czy fundacja rodzinna powinna mieć możliwość prowadzenia działalności gospodarczej?

Tak. Przy czym jeśli fundacja prowadzi działalności gospodarczą to podlega z tego tytułu CIT na takich samych zasadach jak inni podatnicy CIT.

### V. Czy przepisy prawa powinny przewidywać jakiś minimalny, wymagany poziom funduszu założycielskiego?

Nie. Nie ma takiej potrzeby. Stanowiłoby to niepotrzebną barierę. Fundacje takie mogą być powoływane z ew. uposażeniem ich poprzez prawo do przyszłych zysków.

VI. Czy osoba prawna powinna mieć możliwość zasiadania w organach fundacji rodzinnej?

Tak. Jakkolwiek system corporate director jest nieco egzotyczny w naszym prawie, tak może zapewnić ciągłość zarządzania fundacją.

VII. Czy beneficjent fundacji rodzinnej powinien mieć możliwość zasiadania w organie zarządzającym tej fundacji?

Tak. Co do zasady powinno to zależeć od statutu i woli fundatora. Restrykcyjność fundacji austriackiej w tym względzie nie znajduje uzasadnienia i jest stosunkowo łatwo obchodzona.

VIII. Jak prawo powinno uregulować kwestię uprawnienia beneficjenta fundacji rodzinnej do zachowku?

Nie powinno bardziej niż reguluje aktualnie. Są na tą okoliczność wystarczające przepisy w KC umożliwiające doliczanie darowizn do masy spadkowej oraz wysuwanie roszczenia do zachowek względem obdarowanych.

IX. Jak fundacja rodzinna powinna być opodatkowana?

- Jeśli prowadzi działalność gospodarcza powinna być normalnym podatnikiem CIT.
- Donacje na rzecz fundacji nie powinny być opodatkowane. Zakładając, że większość beneficjentów to osoby z grupy podatkowej „zerowej”, jakkolwiek danina przy donacjach będzie finansową barierą dla wykorzystania fundacji do planowania sukcesji.
- Rozwiązania fundacji i zwrot przedmiotu donacji na rzecz fundatora / donatorów powinien być również naturalny podatkowo. Fundator / donator musi mieć możliwość wycofania się z decyzji, ta długo jak żyje, na podobnych zasadach jak zawsze może zmienić swój testament.
- Przekazanie świadczeń na rzecz beneficjentów powinno być podzielone na dwa „progi podatkowe”. W takiej części w jakiej odpowiada wartości donacji fundatora / donatora, powinno być opodatkowane tak jak bezpośrednia darowizna. Fundator musi wiedzieć, że dwa alternatywne rozwiązania jakimi jest darowizna / dziedziczenie bezpośrednio v. świadczenia z wykorzystanej w tym celu fundacji są tak samo obciążone podatkowo. Jeśli będzie tu jakaś różnica to spowoduje to, że jedna z tych alternatyw będzie nadużywana, a druga martwa. Drugi „próg podatkowy” obejmowałby świadczenia przekraczające pierwotne uposażenie fundacji, czyli pochodzące z zysków fundacji. Te powinny być opodatkowane PIT (lub CIT) jak dywidenda.
- fundacja powinna mieć szeroki katalog zwolnień w przypadku dochodów pasywnych (dywidendy, należności licencyjne, odsetki, zyski ze sprzedaży majątku itp.) z niewielką preferencją w odniesieniu do aktualnych zwolnień w PIT i CIT.

X. Czy sąd powinien mieć prawo rozwiązać fundację, w sytuacji gdy jest ona zarządzana w sposób sprzeczny z prawem, w sposób oczywiście sprzeczny z jej celem lub z interesami jej beneficjentów.

Tak.

Dr hab. Marcin Gorazda



Siedziba Kancelarii  
Plac Szczepański 8  
31-011 Kraków  
tel. +48 12 422 44 59

Biuro w Warszawie  
ul. Adama Pługa 1/2  
02-047 Warszawa  
tel. +48 22 114 33 62

fax. +48 12 422 49 39  
[kancelaria@gsw.com.pl](mailto:kancelaria@gsw.com.pl)  
[www.gsw.com.pl](http://www.gsw.com.pl)

[kancelaria.warszawa@gsw.com.pl](mailto:kancelaria.warszawa@gsw.com.pl)



Member of Warwick Legal Network, an international association of independent law firms

UWAGA: NINIEJSZA WIADOMOŚĆ JEST PRZEZNACZONA WYŁĄCZNIE DO UŻYTKU JEJ ADRESATA I JEST POUFNA. INFORMUJEMY, ŻE ZABRONIONE JEST KORZYSTANIE Z INFORMACJI W NIEJ ZAWARTYCH, ICH UJAWNIANIE, ROZPOWSZECZNIANIE LUB KOPIOWANIE BEZ ZGODY ADRESATA. JEŻELI TA WIADOMOŚĆ TRAFIŁA DO PAŃSTWA OMYŁKOWO, PROSIMY O POWIADOMIENIE NADAWCY I USUNIĘCIE WIADOMOŚCI.

NOTICE: THIS E-MAIL IS INTENDED SOLELY FOR THE ADDRESSEE AND IS CONFIDENTIAL. ANY USE, DISCLOSURE, DISTRIBUTION OR REPRODUCTION OF THIS E-MAIL WITHOUT ADDRESSEE PERMISSION IS STRICTLY PROHIBITED. IF YOU ARE NOT THE INTENDED RECIPIENT, PLEASE NOTIFY THE SENDER AND DELETE THIS E-MAIL.