



Jelenia Góra, dnia 30 września 2015.

F-O.310.1.2015.P1

INTERPRETACJA INDYWIDUALNA

Działając na podstawie art. 14j § 1 i § 3, w związku z art. 14b, 14c i 14k § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. Ordynacja podatkowa (jednolity tekst: Dz. U z 2015r., poz. 613) oraz art. 1a i art. 2 ustawy z dnia 12 stycznia 1991r. o podatkach i opłatach lokalnych (jednolity tekst: Dz. U z 2014r. po. 849 z późn. zm.) stwierdzam, że stanowisko przedstawione we wniosku z dnia 19 czerwca 2015r. (data wpływu do organu podatkowego w dniu 3 lipca 2015r.), o wydanie pisemnej interpretacji prawa podatkowego:

polegające na uznaniu, iż na nie będzie ciążył obowiązek podatkowy w podatku od nieruchomości za budowę wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej- **jest prawidłowe.**

UZASADNIENIE

W dniu 19 czerwca 2015r. (data wpływu do organu podatkowego w dniu 3 lipca 2015r.) Wnioskodawca zwrócił się z wnioskiem o udzielenie, w trybie art. 14j § 1 ustawy Ordynacja podatkowa, interpretacji co do stosowania prawa podatkowego.

Wnioskodawca przedstawił stan faktyczny:

..... zakończyło prace przy budowie kluczowego dla województwa projektu pod nazwą: „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”. Projekt jest objęty dofinansowaniem w ramach działania 2.1 Infrastruktura Społeczeństwa Informacyjnego Priorytet 2 Społeczeństwo Informacyjne Regionalnego Programu Operacyjnego dla na lata 2007-2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie Województwa szerokopasmowa sieć teleinformatyczna, której celem jest likwidacja wykluczenia informacyjnego, a w szczególności umożliwienie mieszkańcom, podmiotom publicznym oraz gospodarczym z terenu województwa korzystanie z konkurencyjnych usług teleinformatycznych oraz multimedialnych zasobów informacji i usług świadczonych elektronicznie. Wybudowana Sieć szerokopasmowa (DSS) ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa dolnośląskiego w tym Gminy Jelenia Góra.

Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci DSS zostanie uruchomiony za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Za zawieranie umów z tymi operatorami, na warunkach zatwierdzonych przez UKE, odpowiedzialny będzie Operator Infrastruktury wybrany przez Województwie

pozostanie właścicielem Sieci szerokopasmowej przez cały okres jej eksploatacji i za pośrednictwem Operatora Infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną i zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej. Działalność Województwa w zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 7 maja 2010r. o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U. Nr 106, poz.675 ze zm.), na mocy Uchwały NR XXII/553/12 Sejmiku Województwa Dolnośląskiego z dnia 17.05.2012 (kopia przedmiotowej Uchwały stanowi załącznik nr 2 do wniosku) uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, potwierdzone Zaświadczeniem znak OWR-WKT-6003-4/12 (2) o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 29.05.2012 (kopia przedmiotowego zaświadczenia stanowi Załącznik nr 3 do wniosku).

W opisanym stanie faktycznym wniesiono pytanie:

Czy zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez Województwo w związku z realizacją projektu PN.: „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

Stanowisko Podatnika:

Zgodnie z ustawą z dnia 12 stycznia 1991r.o podatkach i opłatach lokalnych (Dz.U.z 2014r. poz.849 ze zm.) (dalej Ustawa PiOL) opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają następujące nieruchomości lub obiekty budowlane:

- 1) grunty,
- 2) budynki lub ich części,
- 3) budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej

Użyte w Ustawie PiOL określenia oznaczają:

- 1) budynek - obiekt budowlany w rozumieniu przepisów prawa budowlanego, który jest trwale związany z gruntem, wydzielony z przestrzeni za pomocą przegród budowlanych oraz posiada fundamenty i dach,
- 2) budowla - obiekt budowlany w rozumieniu przepisów prawa budowlanego niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury, a także urządzenie budowlane w rozumieniu przepisów prawa budowlanego związane z obiektem budowlanym, które zapewnia możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem,
- 3) grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej - grunty, budynki i budowle będące w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą, z wyjątkiem budynków mieszkalnych oraz gruntów związanych z tymi budynkami, a także gruntów, o których mowa w art.5 ust.1 pkt 1 lit.b, chyba że przedmiot opodatkowania nie jest i nie może być wykorzystywany do prowadzenia tej działalności ze względów technicznych.
- 4) działalność gospodarcza - działalność, o której mowa w przepisach Prawa działalności gospodarczej, z zastrzeżeniem ust.2.

Zgodnie z art.2 ustawy z dnia 2 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz.U.z 2013 poz.672 ze zm.) działalnością gospodarczą jest zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalni ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły.

Odnosnie sieci telekomunikacyjnych przyjmuje się, że są to obiekty budowlane w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 Prawo budowlane (dalej: Ustawa PrB), które nie mają cech budynku, a przez to są budowlami. Z dniem 17 lipca 2010r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U.Nr 106, poz.675 ze zm.). Na jej mocy (art.65) zmieniono brzmienie art.3 pkt 3 Ustawy PrB przez umieszczenie w nim nowego rodzaju budowli, a mianowicie „obiekty liniowego”. Obiekt ten dodatkowo zdefiniowano w art.3 pkt 3a Ustawy PrB. Jest nim obiekt budowlany, którego charakterystycznym parametrem jest długość, w szczególności droga wraz ze zjazdami, linia kolejowa, wodociąg, kanał, gazociąg, ciepłociąg, rurociąg, linia i trakcja elektroenergetyczna, linia kablowa nadziemna i umieszczona bezpośrednio w ziemi, podziemna, wał przeciwpowodziowy oraz kanalizacja kablowa, przy czym kable w niej zainstalowane nie stanowią obiektu budowlanego lub jego części ani urządzenia budowlanego. Nie ma wątpliwości, że po wprowadzeniu nowej definicji kable w kanalizacji kablowej nie są budowlą (urządzeniem budowlanym lub jego częścią) w rozumieniu prawa budowlanego. Zmiana ta, uwzględniając orzecznictwo sądowe, skutkuje tym, że kable umieszczone w kanalizacji kablowej nie będą podlegały opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Na gruncie powyższych definicji należy stwierdzić, że rurociągi teletechniczne – Sieci Szerokopasmowej, jako obiekt liniowy, zalicza się do budowli, o których mowa w Ustawie PiOL.

Nie każda jednak budowla, zgodnie z ustawą PiOL, ale tylko „związana z prowadzeniem działalności gospodarczej”, podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Zgodnie z definicją zawartą w art.1a ust.1 pkt 3 Ustawy PiOL budowla związana z prowadzeniem działalności gospodarczej to budowla będąca w posiadaniu przedsiębiorcy, chyba że nie jest i nie może być wykorzystywana do prowadzenia tej działalności ze względów technicznych. Budowlą związaną z prowadzeniem działalności gospodarczej nie musi już być taka, która służy prowadzeniu działalności, wystarczy, że jest w posiadaniu przedsiębiorcy (L.Etel, Podatek od nieruchomości, 2012). W orzeczeniu WSA z dnia 25 lutego 2010 roku I SA/Gd 940/09 stwierdzono, że kryterium kwalifikowania ww.przedmiotów opodatkowania jako związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej” jest fakt posiadania nieruchomości przez przedsiębiorcę (co wynika z art.1a ust.1 pkt 3 Ustawy PiOL) i żadnej doniosłości prawnej nie ma okoliczność, czy ww. przedmiot jest rzeczywiście wykorzystywany do prowadzenia tej działalności.

W tym kontekście należy uwzględnić fakt, iż Ustawodawca dokonał wyraźnego rozróżnienia pomiędzy przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi (prowadzącymi działalność gospodarczą) oraz jednostkami samorządu terytorialnego wykonującymi działalność w zakresie telekomunikacji, w celu zaspokojenia potrzeb wspólnoty samorządowej (art.3.Ustawy z dn.07.05.2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych - Dz.U.z 2010 Nr 106,poz.675 ze zm.). Jednostka samorządu terytorialnego wykonuje taką działalność na podstawie uchwały organu stanowiącego (art.3,ust.5 ww.Ustawy), zaś działalność ta należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego (art.3, ust.4 ww.Ustawy). Odzwierciedleniem takiego stanu rzeczy jest utworzenie o prowadzenie przez właściwy organ (Prezes UKE) rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, odrębnego od rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art.5 ww. Ustawy).

Zatem opodatkowanie budowli podatkiem od nieruchomości nastąpi jedynie wówczas, gdy budowla będzie związana z prowadzeniem działalności gospodarczej i będzie w posiadaniu przedsiębiorcy. Odnosząc się do definicji działalności gospodarczej wskazanej powyżej w ramach działań nie będzie takiej działalności gospodarczej prowadzić. Działania Województwa mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych. Województwo jako właściciel sieci i jednostka samorządu terytorialnego zarejestrowana w prowadzonym przez Urząd Komunikacji Elektronicznej rejestrze JST wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, nie jest równocześnie przedsiębiorcą.

Nie ma zatem podstaw do obciążenia **podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej.**

Na żądanie organu podatkowego, wniosek został uzupełniony o następujące elementy stanu faktycznego:

zawarło umowę partnerstwa publiczno-prywatnego z Operatorem Infrastruktury. W ramach zawartej umowy Województwo przekazuje Operatorowi Infrastruktury:

- w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie w rozumieniu art.338 Kodeksu Cywilnego) budowle (obiekty trwale związane z gruntem) wchodzące w skład infrastruktury telekomunikacyjnej,
- w dzierżawę – pozostałe elementy infrastruktury telekomunikacyjnej nie będące budowlami (np.kable i przełącznice optotelekomunikacyjne).

Operator Infrastruktury w okresie eksploatacji DSS będzie:

- administrował i utrzymywał infrastrukturę powierzoną w dzierżenie,
- prowadził eksploatację infrastruktury powierzonej w dzierżawę i powstałej w wyniku rozbudowy, w tym będzie dostarczał sieć telekomunikacyjną w rozumieniu Prawa telekomunikacyjnego, zapewniał dostęp telekomunikacyjny do infrastruktury i świadczył usługi dla Operatorów Sieci Dostępowych.

Zatem Województwo przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy infrastruktury nie będące budowlami, który świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę (tj. elementów nie będących budowlami). Umowy nie będą zawierane w imieniu Województwa. Budowle wchodzące w skład DSS pozostają we władaniu Województwa, które wykorzystuje je jedynie w celu zaspakajania potrzeb wspólnoty samorządowej, o którym mowa w art.3 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych z dnia 7 maja 2010r.

Zgodnie z treścią art.3 ust.4 przedmiotowej ustawy, działalność ta nie jest działalnością gospodarczą i należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

Przekazanie infrastruktury Województwa Operatorowi, stanowi pomoc publiczną zgodnie z decyzją Komisji Europejskiej nr SA.33386 z dnia 14 grudnia 2012r. Zgodnie z tą decyzją Operator Infrastruktury zobowiązany będzie do zwrotu części tej pomocy w ratach rocznych. Raty te odprowadzane będą przez Operatora Infrastruktury na rzecz Województwa, jako czynsz dzierżawny z tytułu udostępnienia mu infrastruktury DSS do eksploatacji. Operator Infrastruktury uprawniony jest do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżawę i nie jest uprawniony do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżenie (administrowanie i utrzymanie).

Województwo przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy infrastruktury nie będące budowlami (elementy połączone w tor światłowodowy:kable światłowodowe, przełącznice, patchcordy, urządzenia aktywne i inny sprzęt nie związany z gruntem, a także wypełniony danymi system paszportyzacji). Kanalizacja teletechniczna, na którą składają się rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki, nie jest przedmiotem dzierżawy tj. nie zostanie oddana w dzierżawę. Na podstawie prowadzonej przez Województwo ewidencji środków trwałych można wyodrębnić wartość budowli (elementów nie oddanych w dzierżawę) od wartości pozostałej infrastruktury podlegającej dzierżawie.

Województwo wykorzystuje budowle jedynie w celu zaspakajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej. Województwo nie będzie odpłatnie świadczyć innych usług w rozumieniu art.8 ust.1 ustawy o podatku od towarów i usług, niż dzierżawa elementów nie będących budowlami (w szczególności urządzeń i torów optycznych)

Operator Infrastruktury nie jest upoważniony do zawierania jakichkolwiek umów z osobami trzecimi w imieniu Województwa. Tym samym nie może, ani na własną rękę, ani w imieniu i na rzecz Województwa pobierać jakichkolwiek pożytków z infrastruktury potencjalnie podlegającej opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości (przekazanej w dzierżenie (tj.administrowanie i utrzymanie).

Operator świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę (tj. elementów nie będących budowlami) i uprawniony jest do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżawę, w tym do zawierania umów z lokalnymi operatorami telekomunikacyjnymi.

Zgodnie z umową, Operator Infrastruktury w okresie eksploatacji DSS będzie administrował i utrzymywał infrastrukturę powierzoną w dzierżenie, oraz będzie prowadził eksploatację infrastruktury powierzonej w dzierżawę.

Budowle wchodzące w skład infrastruktury DSS nie zostaną przekazane w posiadanie Operatorowi Infrastruktury ani lokalnym operatorom telekomunikacyjnym. Jedynym posiadaczem budowli wchodzących w skład DSS będzie Województwo. Wynika to z faktu, że elementy wchodzące w skład DSS nie tworzą całości techniczno- użytkowej (art.3 ustawy Prawo Budowlane (Dz.U.z 2013r.,poz.1409) i dzielą się na dwie grupy:

- budowle; elementy tej grupy nie są i nie będą przekazywane innym podmiotom w posiadanie, nie są wykorzystywane przez Operatora Infrastruktury do świadczenia usług,
- pozostałe elementy (w szczególności urządzenia teletransmisyjne, elementy składające się na tory optyczne: okablowanie, stelaże wraz z przestrzenią kolokacyjną, przełącznice, przewody mikrorurek oraz inny osprzęt umieszczony w budowlach, a także wypełniony danymi system paszportyzacji); elementy tej grupy przewidziano do przekazania w posiadanie Operatorowi Infrastruktury; stanowią one zbiór wystarczający do świadczenia usług telekomunikacyjnych przez Operatora Infrastruktury.

Lokalni operatorzy telekomunikacyjni będą zawierali umowy o świadczenie usług z Operatorem Infrastruktury. Umowy te będą dotyczyły świadczenia usług telekomunikacyjnych, zaś ich zawarcie może wiązać się jedynie z eksploatacją lub przekazaniem w posiadanie (operatorowi lokalnemu przez Operatora Infrastruktury) co najwyżej elementów wydzierżawionych Operatorowi Infrastruktury.

Stanowisko organu:

W świetle obowiązującego stanu prawnego stanowisko Wnioskodawcy w sprawie oceny prawnej przedstawionego zdarzenia przyszłego uznaje się za prawidłowe.

Pouczenie:

Zastosowanie się do interpretacji indywidualnej przed jej zmianą lub przed doręczeniem organowi podatkowemu prawomocnego orzeczenia sądu administracyjnego uchylającego interpretację indywidualną nie może szkodzić wnioskodawcy, jak również w przypadku nieuwzględnienia jej w rozstrzygnięciu sprawy podatkowej.

Stronie przysługuje prawo do wniesienia skargi na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego z powodu jej niezgodności z prawem. Skargę wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Św. Mikołaja 78/79, za pośrednictwem Prezydenta Miasta Jeleniej Góry, po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł dowiedzieć o jej wydaniu – do usunięcia naruszenia prawa (art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2012r., poz.270 z późn. zrn.).

Skargę sporządza się w dwóch egzemplarzach, w terminie 30 dni od dnia doręczenia odpowiedzi organu na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa, a jeżeli organ nie udzielił odpowiedzi na wezwanie, terminie 60 dni od dnia wniesienia tego wezwania (art. 53 § 2 ww ustawy).

Skarga powinna czynić zadość wymaganiom pisma w postępowaniu sądowym, a ponadto zawierać:

- wskazanie zaskarżonego postanowienia,
- oznaczenie organu, którego działania skarga dotyczy,
- określenie naruszenia prawa lub interesu prawnego.

PREZYDENT MIASTA
Jeleniej Góry

Marcin Zawila