

Malczyce, dnia 24 września 2015 r.

FiB.3120.1.21.2.2015

INTERPRETACJA INDYWIDUALNA

Na podstawie art. 14j § 1 oraz art. 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (tekst jedn.: Dz. U. z 2015 r. poz. 613) Wójt Gminy Malczyce stwierdza, że stanowisko Wnioskodawcy przedstawione we wniosku z dnia 19 czerwca 2015 r. (data wpływu do tutejszego Urzędu: 03 lipca 2015 r.) o wydanie pisemnej interpretacji przepisów prawa podatkowego dotyczące podatku od nieruchomości, w zakresie opodatkowania Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej

jest prawidłowe

UZASADNIENIE

W dniu 03 lipca 2015 r. wpłynął do tutejszego Urzędu wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczący Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej. Niniejszy wniosek na wezwania Wójta Gminy Malczyce z dnia 22.07.2015 r. i z dnia 19.08.2015 r. został uzupełniony w zakresie braków formalnych pismami: z dnia 27.07.2015 r. oraz z dnia 21.08.2015 r.

Z przedstawionego we wniosku stanu faktycznego wynika, że Województwo Dolnośląskie zakończyło budowę szerokopasmowej sieci teleinformatycznej, której celem jest likwidacja wykluczenia informacyjnego, w szczególności umożliwienie mieszkańcom, podmiotom publicznym oraz gospodarczym z terenu województwa korzystanie z konkurencyjnych usług świadczonych drogą elektroniczną. Dostęp do usług szerokopasmowych z Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej zostanie uruchomiony za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Podmiotem odpowiedzialnym za zawieranie umów z tymi operatorami będzie Operator Infrastruktury wybrany przez Województwo Dolnośląskie. Województwo Dolnośląskie pozostanie właścicielem Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej przez cały okres jej eksploatacji i za pośrednictwem Operatora infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną i zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej. Działalność ta będzie wykonywana zgodnie z ustawą z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, na mocy Uchwały nr XXII/553/12 Sejmiku Województwa Dolnośląskiego z dnia 17.05.2012 r.

Województwo Dolnośląskie uzyskało także wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą co potwierdza zaświadczenie znak OWR-WKT-6003-4/12(2) o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 29.05.2012 r.

W piśmie z dnia 21.08.2015 r. wnioskodawca na wezwanie organu podatkowego przedstawił dodatkowe informacje dotyczące podstaw prawnych oraz warunków nawiązania współpracy z Operatorem Infrastruktury:

Na podstawie umowy Województwo Dolnośląskie przekaze Operatorowi Infrastruktury:

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

Operator Infrastruktury w okresie eksploatacji DSS będzie:

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

Województwo przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy infrastruktury nie będące budowlami, co stanowi zakres niezbędny i wystarczający dla świadczenia przez niego usług telekomunikacyjnych. Operator świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę (tj. elementów nie będących budowlami. Kanalizacja teletechniczna, na którą składają się rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki, nie jest przedmiotem dzierżawy.

Budowle wchodzące w skład DSS pozostają we władaniu Województwa (Urzędu Marszałkowskiego Województwa Dolnośląskiego), które wykorzystuje je jedynie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o którym mowa w art. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, a w szczególności w celu dostarczania sieci telekomunikacyjnej lub zapewniania dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej. 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.

Dodatkowo wnioskujący w piśmie z dnia 21.08.2015 r. wyjaśnił, iż przekazanie infrastruktury Województwa Operatorowi, celem jej eksploatacji, stanowi pomoc publiczną zgodnie z decyzją Komisji Europejskiej nr SA.33386 z dnia 14.12.2012. Zgodnie z tą decyzją, Operator Infrastruktury zobowiązany będzie do zwrotu części tej pomocy w ratach rocznych, których wysokość określona została w postępowaniu przetargowym. Raty te odprowadzane będą przez Operatora Infrastruktury na rzecz Województwa, jako czynsz dzierżawny z tytułu udostępniania mu infrastruktury DSS do eksploatacji.

Operator Infrastruktury uprawniony jest do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżawę (eksploatacja) i nie jest uprawniony do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżenie (administrowanie i utrzymanie).

W związku z tak przedstawionym stanem faktycznym wnioskujący zwrócił się z prośbą o odpowiedź na pytanie:

Czy Województwo Dolnośląskie zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez

Województwo Dolnośląskie w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

W ocenie Województwa Dolnośląskiego opodatkowanie budowli podatkiem od nieruchomości nastąpi jedynie wówczas, gdy budowla będzie związana z prowadzeniem działalności gospodarczej i będzie w posiadaniu przedsiębiorcy. Województwo Dolnośląskie w ramach swoich 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. W związku z tym nie ma podstaw do obciążania Województwa Dolnośląskiego podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Ocena stanowiska wnioskodawcy:

Uwzględniając przedstawiony we wniosku z dnia 03 lipca 2015 r., uzupełnionym pismem z dnia 21.08.2015 r. znak i stan faktyczny i prawny, dotyczący kwestii określenia przedmiotu opodatkowania podatkiem od nieruchomości, tutejszy organ podatkowy wyjaśnia, co następuje:

Stosownie do art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2014 r., poz. 849) podatnikami podatku od nieruchomości są m.in. osoby prawne, będące właścicielami nieruchomości lub obiektów budowlanych. Z kolei art. 2 ust. 1 pkt 3 powołanej wyżej ustawy stanowi, iż opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. Budowlami związanymi z prowadzeniem działalności gospodarczej są budowle będące w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą.

Ustawa o podatkach i opłatach odsyła do definicji działalności gospodarczej zawartej w przepisach Prawa działalności gospodarczej, czyli do ustawy z dnia 02 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2015 r. poz. 584). W myśl art. 2 tej ustawy działalnością gospodarczą jest zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły. Prawo działalności gospodarczej definiuje również w art. 4 pojęcie przedsiębiorcy, którym jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną - wykonująca we własnym imieniu działalność gospodarczą.

Ustawa o podatkach i opłatach lokalnych za grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej uznaje nie tylko te, które są w posiadaniu przedsiębiorcy, ale również innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Do tej kategorii można zaliczyć np. fundacje lub stowarzyszenia. Są to podmioty, których działalność nie ma charakteru zarobkowego, ale na określonych warunkach mogą prowadzić działalność gospodarczą – działalność zarobkową wykonywaną w sposób zorganizowany i ciągły. Jednak o tym, czy prowadzona przez podmiot nie będący przedsiębiorcą działalność ma charakter działalności gospodarczej, stanowią przepisy ustawy o swobodzie działalności gospodarczej (Wyrok WSA w Gliwicach z dnia 10 lipca 2008 r. sygn. akt I SA/Gl 453/07).

Niniejsza interpretacja prawa podatkowego dotyczy działalności gospodarczej telekomunikacyjnej, która jest działalnością regulowaną. W myśl art. 64 ust. 1 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej, jeżeli przepis odrębnej ustawy stanowi, że dany rodzaj działalności jest działalnością regulowaną w rozumieniu niniejszej ustawy, przedsiębiorca może wykonywać tę działalność, jeżeli spełnia szczególne warunki określone

przepisami tej odrębnej ustawy i po uzyskaniu wpisu w rejestrze działalności regulowanej. Zasady wykonywania działalności telekomunikacyjnej określa ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2014 r. poz. 243). Zgodnie z art. 10 ust. 1 działalność telekomunikacyjna będąca działalnością gospodarczą jest działalnością regulowaną i podlega wpisowi do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych, zwanego dalej „rejestrem”.

Należy zaznaczyć, iż ustawą z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2010 r. nr 106 poz. 675) określono zasady działalności w zakresie telekomunikacji jednostek samorządu terytorialnego. Art. 3 ust. 1 tej ustawy stanowi, iż jednostka samorządu terytorialnego może w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej:

- 1) budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjne oraz nabywać prawa do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnej
- 2) dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej
- 3) świadczyć z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, usługi na rzecz:
 - a) przedsiębiorców telekomunikacyjnych
 - b) podmiotów, o których mowa w art. 4 pkt 1,2, 4, 5 i 8 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne
 - c) użytkowników końcowych.

Art. 3 ust. 4 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych stanowi ponadto, iż w/w działalność należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

W art. 5 zaznaczono, iż w/w działalność, niebędąca działalnością gospodarczą, wykonuje się zgodnie z przepisami ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne, z tym że prowadzenie tej działalności przez jednostkę samorządu terytorialnego, także w formie niewyodrębnionej w ramach jej osobowości prawnej, jak również w formie porozumienia, związku lub stowarzyszenia jednostek samorządu terytorialnego, fundacji, której fundatorem jest jednostka samorządu terytorialnego, porozumienia komunalnego, spółki kapitałowej lub spółdzielni z udziałem jednostki samorządu terytorialnego wymaga uzyskania wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Na podstawie ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych wprowadzono zmiany w ustawie z dnia 16 lipca 2004 r. prawo telekomunikacyjne, gdzie w art. 10 po ust. 1 dodano ust. 1a, gdzie stwierdzono, iż działalność jednostki samorządu terytorialnego określona w art. 3 ust. 1 nie jest działalnością gospodarczą.

Ustawa o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych wprowadziła również zmianę w art. 14 ustawy z dnia 05 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa, gdzie do zadań o charakterze wojewódzkim określonych ustawami dodano w pkt 15a działalność w zakresie telekomunikacji.

Przedmiotowy wniosek o wydanie interpretacji dotyczył opodatkowania budowli - Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej. Definicja budowli na potrzeby opodatkowania podatkiem od nieruchomości została zawarta w art. 1a ust. 1 pkt 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych: budowlą jest 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. Ustawa o podatkach i opłatach lokalnych definiując budowle odsyła do przepisów prawa budowlanego, czyli do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane

(Dz. U. z 2013 r. poz. 1409). Zgodnie z art. 3 ust. 1 pod pojęciem obiektu budowlanego należy rozumieć budynek, budowlę bądź obiekt małej architektury, wraz z instalacjami zapewniającymi możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem, wzniesiony z użyciem wyrobów budowlanych. Budowlą z kolei jest każdy obiekt budowlany niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury, jak: obiekty liniowe, lotniska, mosty, wiadukty, estakady, tunele, przepusty, sieci techniczne, wolno stojące maszty antenowe, wolno stojące trwale związane z gruntem urządzenia reklamowe, budowle ziemne, obronne (fortyfikacje), ochronne, hydrotechniczne, zbiorniki, wolno stojące instalacje przemysłowe lub urządzenia techniczne, oczyszczalnie ścieków, składowiska odpadów, stacje uzdatniania wody, konstrukcje oporowe, nadziemne i podziemne przejścia dla pieszych, sieci uzbrojenia terenu, budowle sportowe, cmentarze, pomniki, a także części budowlane urządzeń technicznych (kotłów, pieców przemysłowych, elektrowni wiatrowych, elektrowni jądrowych i innych urządzeń) oraz fundamenty pod maszyny i urządzenia, jako odrębne pod względem technicznym części przedmiotów składających się na całość użytkową.

Dodatkowo ustawą z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych wprowadzono do ustawy prawo budowlane nową kategorię obiektu tj. obiektu liniowego, 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.

Mając na uwadze powyższe przepisy prawa należy uznać, iż stanowisko przedstawione we wniosku o wydanie interpretacji indywidualnej z dnia 19 czerwca 2015 r. uzupełnione pismem z dnia 27.07.2015 r. oraz z dnia 26.08.2015 r. jest prawidłowe.

Województwo Dolnośląskie jest osobą prawną (art. 6 ust. 2 ustawy z dnia 05 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2013 r. poz. 596)), właścicielem sieci telekomunikacyjnej - Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej. Dolnośląska Sieć Szerokopasmowa zgodnie z art. 3 pkt 3 oraz 3a prawa budowlanego jest budowlą a dokładnie obiektem liniowym. Należy więc do przedmiotów podlegających opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości, jeśli jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej tzn. jest w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzący działalność gospodarczą. Jak już zaznaczono wyżej ustawa o podatkach i opłatach lokalnych odsyła do pojęcia działalności gospodarczej zawartej w przepisach Prawa działalności gospodarczej. Działalnością gospodarczą wymagającą spełnienia szczególnych warunków tzw. działalnością regulowaną jest również działalność telekomunikacyjna. Warunki jej wykonywania zostały określone w ustawie prawo telekomunikacyjne. W myśl art. 10 ust. 1 tej ustawy działalność telekomunikacyjna będącą działalnością gospodarczą podlega wpisowi do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych. Natomiast działalność w zakresie telekomunikacji, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, niebędąca działalnością gospodarczą, prowadzona przez jednostkę samorządu terytorialnego (...) wymaga uzyskania wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji (art. 10 ust. 1a).

Z dokumentów załączonych do wniosku o wydanie przedmiotowej interpretacji wynika, iż na podstawie Uchwały Nr XXII/553/12 Sejmiku Województwa Dolnośląskiego z dnia 17 maja 2012 r. Województwo Dolnośląskie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej podejmuje działalność w zakresie telekomunikacji. Województwo

Dolnośląskie zostało również w dniu 29.05.2012 r. wpisane do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Mając na uwadze powyższe nie można uznać Województwa Dolnośląskiego za przedsiębiorcę telekomunikacyjnego, prowadzącego działalność gospodarczą telekomunikacyjną. Województwo Dolnośląskie jest jednostką samorządu terytorialnego, wykonującą działalność w zakresie telekomunikacji, niebędącą działalnością gospodarczą.

Wnioskodawcy nie można również uznać za inny niż przedsiębiorca podmiot prowadzący działalność gospodarczą z tego powodu, że działalność w zakresie telekomunikacji prowadzona przez jednostkę samorządu terytorialnego nie jest działalnością gospodarczą.

Jak wynika z wniosku z dnia 19.06.2015 r. uzupełnionego pismem z dnia 21.08.2015 r. Województwo Dolnośląskie pozostanie właścicielem Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej przez cały okres jej eksploatacji i za pośrednictwem Operatora Infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną. Województwo przekaże Operatorowi Infrastruktury w administrowanie i utrzymanie, czyli dzierżenie w rozumieniu art. 338 Kodeksu cywilnego budowle wchodzące w skład infrastruktury telekomunikacyjnej. Natomiast w dzierżawę pozostałe elementy infrastruktury telekomunikacyjnej nie będące budowlami np. kable i przełącznice optotelekomunikacyjne. Z przedstawionego zatem stanu faktycznego wynika, iż budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, będące przedmiotem opodatkowania podatkiem od nieruchomości pozostaną w posiadaniu (władaniu) Województwa Dolnośląskiego. Przekazanie ich Operatorowi Infrastruktury na podstawie umowy w administrowanie (dzierżenie) nie przenosi posiadania. Dzierżenie nie może być utożsamiane z posiadaniem, ponieważ dzierżyciel nie włada rzeczą dla siebie – tak jak posiadacz, ale w imieniu innego podmiotu (Województwa Dolnośląskiego).

Reasumując:

Województwo Dolnośląskie nie jest zobowiązane do opłacania podatku od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, ponieważ nie jest przedsiębiorcą ani innym podmiotem prowadzącym działalność gospodarczą, ale jednostką samorządu terytorialnego prowadzącą działalność telekomunikacyjną, nie będącą działalnością gospodarczą. Budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, które pozostaną w jego posiadaniu nie będą w posiadaniu przedsiębiorcy a więc na podstawie art. 2 ust. 1 pkt 3 nie będą mogły być uznane za budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Niniejsza interpretacja udzielana jest w oparciu o przepisy prawa podatkowego obowiązujące na dzień złożenia zapytania organowi podatkowemu i dotyczy stanu faktycznego przedstawionego we wniosku strony.

POUCZENIE

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 w Wrocławiu (ul. Św. Mikołaja 78/79, 50-126 Wrocław), po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł się dowiedzieć o jej wydaniu – do usunięcia naruszenia prawa (art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, tekst jedn.: Dz. U. z 2012 r. poz. 270 z późn. zm.; dalej jako

p.p.s.a.).

Skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego wnosi się (w dwóch egzemplarzach – art. 47 p.p.s.a.) w terminie 30 dni od dnia doręczenia odpowiedzi organu na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa, a jeżeli organ nie udzielił odpowiedzi na wezwanie, w terminie 60 dni od dnia wniesienia tego wezwania (art. 53 § 2 p.p.s.a.).

Skargę wnosi się za pośrednictwem organu, którego działanie, bezczynność lub przewlekłe prowadzenie postępowania są przedmiotem skargi (art. 54 § 1 p.p.s.a.), tj. na adres Wójta Gminy Malczyce (ul. Traugutta 15, 55-320 Malczyce).

Otrzymują:

1. Adresat
2. aa.

WÓJT
GMINY MALCZYCE
Piotr Frankowski