

Urząd Gminy w Malczycach

Wpł. dnia 03.06.2015 r.

L.dz. 3202 Guy

FIB/ML

, 19.06.2015

Szanowny Pan

Piotr Frankowski

Wójt Gminy Malczyce

ul. Traugutta 15
55-320 Malczyce

Wniosek o wydanie interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości

Na podstawie art. 14j § 1 Ustawy Ordynacja Podatkowa (tekst jednolity z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Dz.U. 1997 Nr 137 poz. 926 z późn. zmianami) wnoszę o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Stan Faktyczny

Województwo Dolnośląskie zakończyło prace przy budowie kluczowego dla Województwa Dolnośląskiego projektu pn.: „*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 Województwa Dolnośląskiego na lata 2007 - 2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie Województwa Dolnośląskiego 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 Dolnośląska Sieć Szerokopasmowa (DSS) ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa dolnośląskiego, w tym Państwa Gminy.

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 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 Województwa w zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 7 maja 2010 o wspieraniu rozwoju 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 niniejszego wniosku). Województwo Dolnośląskie 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 przedmiotowej zaświadczenie stanowi Załącznik nr 3 do niniejszego wniosku).

W opisanym stanie faktycznym wnioskuję o wydanie przez Państwa, jako organ podatkowy, interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości, dotyczącej następującej kwestii:

Czy Województwo Dolnośląskie zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej 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 1991 o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2014 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*⁽²⁾, z zastrzeżeniem ust. 2;

Zgodnie z art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 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 kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły.

Odnośnie 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 2010 r. 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 Ustawa PrB przez umieszczenie w nim nowego rodzaju budowli, a mianowicie "obiekty liniowe". 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 Dolnośląskiej 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 zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej (art. 3 Ustawy z dn. 07 05.2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych - Dz. U 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 i 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 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. Nie ma zatem podstaw do obciążenia Województwa Dolnośląskiego podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Z poważaniem

Załączniki:

1. Dowód uiszczenia opłaty w wysokości 40,00 PLN
2. Kopia Uchwały nr XXII/553/12 Sejmiku Województwa Dolnośląskiego z dnia 17.05.2012
3. Kopia Zaświadczenia znak OWR-WKT-6003-4/12 (2) o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 29.05.2012
4. Pełnomocnictwo nr 571/2015 z dnia 12 czerwca 2015 dla Dyrektora Departamentu Infrastruktury