

Województwo
w B.....

Fn.310.1....2016

Interpretacja indywidualna
przepisów prawa podatkowego

Burmistrz C.... działając na podstawie art. 14j w związku z art. 14b i art. 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (tekst jednolity: Dz. U. z 2017 r., poz. 201) oraz art. 2 ust. 1, pkt 3 i art. 1a ust. 1, pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r., poz. 716 z późn. zm.), po rozpatrzeniu wniosku Województwa o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości postanawia:

- uznać, że w obowiązującym stanie prawnym wnioskodawca nie jest podatnikiem podatku od nieruchomości, od będącej w jego posiadaniu budowli pn. Sieć Szerokopasmowa Polski

Uzasadnienie

Województwo w B....., pismem z dnia 15.12.2016 r. (wpłynęło dn. 23.12.2016 r.) znak: DSI-V.052.2.35.2016, zwróciło się do Burmistrza C..... (w trybie art. 14j Ordynacji podatkowej) z prośbą o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości. Wnioskodawca wyczerpująco przedstawił zaistniały stan faktyczny, własne stanowisko w sprawie oceny prawnej tego stanu faktycznego oraz uiścił stosowną opłatę w wysokości 40,- zł.

Województwo wybudowało na terenie województwa światłowodową sieć teleinformatyczną, której jest właścicielem i samodzielnie będzie pełnić funkcję operatora infrastruktury. Na podstawie umowy ramowej, zatwierdzonej dla Województwa przez Urząd Komunikacji Elektronicznej (UKE), Województwo zawiera umowy ramowe dotyczące zasad współpracy z operatorami dostępowymi. Na podstawie zawartych umów operator dostępowy zawiera z Województwem umowy szczegółowe w celu realizacji konkretnych usług dostępowych. Działalność Województwa w zakresie telekomunikacji wykonywana jest zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych z dnia 7 maja 2010 r. (Dz. U. z 2016 r., poz. 1537 z późn. zm.) na mocy uchwały Sejmiku Województwa nr z dnia ... sierpnia 20... r. Województwo uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji nie będącą działalnością gospodarczą, potwierdzony zaświadczeniem z dnia października 20.... r. znak:

Na tle przedstawionego stanu faktycznego wnioszek o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego dotyczy kwestii:

czy Województwo, realizując zadania w zakresie telekomunikacji wynikające z art. 14 ustawy o samorządzie województwa, zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład Sieci Szerokopasmowej

Polski, wybudowanych przez Województwo w związku z realizacją projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski – województwo”.

W ocenie podatnika, nie każda budowla (zgodnie z ustawą o podatkach i opłatach lokalnych), ale tylko „związana z prowadzeniem działalności gospodarczej” podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Zgodnie z definicją zawartą w art. 1a ust. 1, pkt 3 u.p.o.l. budowla związana z prowadzeniem działalności gospodarczej, to budowla będąca w posiadaniu przedsiębiorcy chyba, że nie jest i nie może być wykorzystywana do tej działalności ze względów technicznych. 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 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych). Jednostka samorządowa 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 (art. 3 ust. 4 ww. ustawy). Odzwierciedleniem takiego stanu rzeczy jest utworzenie i prowadzenie przez Prezesa UKE rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji nie będącą działalnością gospodarczą, odrębnego od rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art. 5 ww. ustawy). Co więcej, zgodnie z przywołaną ustawą, działalność w zakresie telekomunikacji prowadzona przez jednostki samorządu terytorialnego nie jest działalnością gospodarczą, o czym przesądza art. 3 tejże ustawy. W ocenie podatnika, z tego też względu na Województwie nie ciąży obowiązek podatkowy w zakresie infrastruktury Sieci Szerokopasmowej Polski jako budowli. Stąd też, przy braku obowiązku podatkowego nie można przyjąć, iż Województwo będzie posiadało status podatnika podatku od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci. Nie ma zatem podstaw do obciążania Województwa podatkiem od nieruchomości za przedmiotowe budowle.

Uwzględniając przedstawiony we wniosku o udzielenie interpretacji stan faktyczny i prawny, organ podatkowy wyjaśnia, że zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r., poz. 716 z późn. zm., dalej zwanej u.p.o.l.) przedmiotem podatku od nieruchomości są budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. W przepisie tym ustawodawca wymienia budowle i części budowli jako podlegające opodatkowaniu, przy czym o objęciu opodatkowaniem budowli decydują dwie przesłanki. Po pierwsze, chodzi o zakres pojęcia budowli zdefiniowany w przepisie art. 1a ust. 1 pkt 2 u.p.o.l., a po drugie, zarówno budowla, jak i część budowli muszą być związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. W odniesieniu do budowli ustawodawca wprowadza więc jako przesłankę decydującą o objęciu jej opodatkowaniem związanie tej budowli lub jej części z prowadzeniem działalności gospodarczej. Przesłanka związania budowli z prowadzeniem działalności gospodarczej została zdefiniowana także w ustawie, w określeniu „zbiorczym” gruntów, budynków i budowli związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej, tj. w art. 1a ust. 1 pkt 3 u.p.o.l. Zgodnie bowiem z powołanym przepisem, za grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej należy uznać grunty, budynki i budowle będące w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą, z zastrzeżeniem ust. 2a. Chodzi więc o związek budowli z działalnością gospodarczą przez sam fakt jej posiadania przez przedsiębiorcę, czy też inny podmiot prowadzący działalność gospodarczą, z wyłączeniem sytuacji określonych w przepisie art. 1a ust. 2a u.p.o.l.

Nie ulega wątpliwości, że zgodnie z art. 3 pkt 3a ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. prawo budowlane (Dz. U. z 2016 r., poz. 290 z późn. zm.), po wprowadzeniu nowej definicji, kable

w kanalizacji kablowej nie są budowlą ani urządzeniem budowlanym lub jego częścią. Powyższa zmiana, uwzględniając orzecznictwo sądowe, skutkuje tym, że kable umieszczone w kanalizacji kablowej nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Przepis ten w istocie przesądza, że budowlą jest kanalizacja kablowa, co należy odnieść także do kanalizacji kablowej stanowiącej element sieci telekomunikacyjnej. Kanalizacja ta jest więc budowlą również w rozumieniu przepisów ustawy o podatkach i opłatach lokalnych. Jednakże, stosownie do treści art. 1a ust. 1 pkt 3 u.p.o.l. kanalizacja kablowa podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości, o ile jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej. Natomiast, kable ułożone bezpośrednio w gruncie (nie w rurach kanalizacji kablowej) nadal podlegają opodatkowaniu jako sieć uzbrojenia terenu, ale również z zastrzeżeniem, że związane są z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Stosownie do treści art. 1a ust. 1, pkt 3 u.p.o.l. budowla podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości, o ile jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej. Z uwagi na to, że przedmiotem opodatkowania pozostają tylko budowle związane z prowadzoną działalnością gospodarczą, w niniejszej sprawie należy zatem rozstrzygnąć, czy budowla jest w posiadaniu przedsiębiorcy bądź innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Mówiąc inaczej – istotne jest ustalenie, czy Województwo w B..... jest przedsiębiorcą oraz czy prowadzi działalność gospodarczą związaną z posiadaniem budowli wchodzących w skład Sieci Szerokopasmowej Polski Zgodnie z ustawą z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1829 z późn. zm. dalej zwaną u.s.d.g.) przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna i jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, wykonująca we własnym imieniu działalność gospodarczą (art. 4). Działalnością gospodarczą według definicji zawartej w u.s.d.g., do której odsyła przepis art. 1a ust. 1, pkt 4 u.p.o.l. 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 (art. 2). Należy tu też wskazać przepis art. 64 ust. 1 u.s.d.g., który mówi, że 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, z zastrzeżeniem art. 75. Powołany przepis w opisanej sytuacji faktycznej odsyła do przepisów kolejnej ustawy, tj. ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2016 r., poz. 1489 z późn. zm. zwanej dalej u.p.t.), gdzie z art. 10 ust 1 wynika, że działalność telekomunikacyjna - będąca działalnością gospodarczą – jest działalnością regulowaną i podlega wpisowi do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych, zwanego dalej „rejestrem”. Ponadto należy podkreślić, że stosownie do treści art. 10 ust. 1a u.p.t. działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r., poz. 1537 z późn. zm. zwanej dalej u.w.r.u.s.t.) nie będąca działalnością gospodarczą, prowadzona przez jednostkę samorządu terytorialnego, także w formie niewyodrębnionej w ramach jej osobowości prawnej, jak również w formie porozumienia, związku lub stowarzyszenia jednostek samorządu terytorialnego, porozumienia komunalnego, spółki kapitałowej lub spółdzielni z udziałem j.s.t., wymaga uzyskania wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji. Przywołany przepis art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t. stanowi, że 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 telekomunikacyjnych;

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 – w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7.

Wykonywanie zadań własnych Województwa o charakterze publicznym nie wyłącza kwalifikacji działalności jako gospodarczej, jeśli jest ona prowadzona w sposób zorganizowany i ciągły, nawet jeśli działalność nie przynosi określonego dochodu. W prawie unijnym akcentuje się, iż działalność gospodarcza nie musi być nastawiona na zysk, co pozwala uznać za taką działalność także aktywność *non profit* (wyrok Sądu Apelacyjnego w Poznaniu z dnia 4 lipca 2006 r. IACa 232/06, zob. wyrok ETS z dnia 16 listopada 1995 r. w sprawie C-244/94). Należy jednak zauważyć, że przepisy art. 10 ust. 1 i art. 10 ust. 1a u.p.t. wyraźnie odróżniają działalność telekomunikacyjną sensu stricto, zdefiniowaną normatywnie w treści art. 1 ust. 1, pkt 1 u.p.t., od działalności w zakresie telekomunikacji jednostek samorządu terytorialnego w rozumieniu art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t., czego dowodem są odrębne rejestry przedsiębiorców telekomunikacyjnych i wspomnianych jednostek samorządu terytorialnego. Słusznie zatem podatek, posiadając zaświadczenie o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji wywodzi, że Województwo w ramach wskazanej w zaświadczeniu działalności nie prowadzi działalności gospodarczej. Wynika to wyraźnie z treści art. 5 u.w.r.u.s.t., jak i art. 10 ust. 1a u.p.t., do których to przepisów m.in. odsyła ustawa o swobodzie działalności gospodarczej, a do tej z kolei ustawa o podatkach i opłatach lokalnych. Dlatego też stanowisko podatnika należy uznać za prawidłowe w obowiązującym stanie prawnym.

Podobne stanowiska zajął Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyrokach: z dnia 4 kwietnia 2016 r. sygn. akt I SA/Wr 27/16; z dnia 13 kwietnia 2016 r. sygn. akt I SA/Wr 2001/15 i sygn. akt I SA/Wr 32/16; z dnia 29 kwietnia 2016 r. sygn. akt I SA/Wr 54/16 i sygn. akt I SA/Wr 100/16; z dnia 13 maja 2016 r. sygn. akt I SA/Wr 74/16 i z dnia 2 czerwca 2016 r. sygn. akt I SA/Wr 72/16.

Końcowo, Burmistrz C..... zastrzega, że powyższa interpretacja indywidualna przepisów prawa podatkowego w podatku od nieruchomości, odnosi się do budowli i nie dotyczy innych przedmiotów opodatkowania (budynki i grunty), zajętych przez urządzenia wybudowane w związku z realizacją projektu.

P o u c z e n i e

Na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego, z powodu jej niezgodności z prawem, wnioskodawcy przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w B....., w terminie 30 dni po upływie terminu określonego poniżej, za pośrednictwem Burmistrza C.....

Skargę, o której mowa wyżej, można wnieść po uprzednim wezwaniu na piśmie Burmistrza C..... – w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł się dowiedzieć o wydaniu niniejszej interpretacji – do usunięcia naruszenia prawa.