

Głuszycza, dnia 30 09.2015 r.

B i F 310.3.2015

.....
.....
.....

INTERPRETACJA IDYWIDUALNA

Działając na podstawie art. 14j § 1 i § 3, w związku z art.14b,14c i 14 k § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. – Ordynacja podatkowa (t. j Dz. U. z 2015r. poz.613 ze zm.) oraz art. 1 a i art.2 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (t. j . Dz. U. z 2014 r. poz.849 ze zm.) po rozpatrzeniu wniosku z dnia 19.06.2015r. (data wpływu do tut. organu – 06.07.2015r.) w sprawie udzielenia indywidualnej interpretacji prawa podatkowego dotyczącej kwestii:

- Czy zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład..... wybudowanej przez województwo w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa sieci szkieletowej ?”

postanawiam uznać stanowisko przedstawione we wniosku za **prawidłowe** w obowiązującym stanie prawnym.

UZASADNIENIE

W dniu 6 lipca 2015r. został złożony wniosek o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie podatku od nieruchomości. Przedmiotem interpretacji jest art.2 ust.1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2014r. poz. 849 ze zm.)

Wnioskodawca przedstawił następujący stan faktyczny.

..... zakończyło prace przy budowie projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa sieci szkieletowej” . Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie szerokopasmowa sieć teleinformatyczna. Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci zostanie uruchomiony za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. pozostanie właścicielem przez cały czas jej eksploatacji i za pośrednictwem Operatora Infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną. Działalnośćw zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z ustawą z dnia 7 maja 2010r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. Nr 106,poz.675 ze zm.). Ponadto uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą.

W związku z powyższym zadano pytanie dotyczące zaistniałego stanu faktycznego.

Czy..... zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w składwybudowanych przez województwo w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa sieci szkieletowej?”.

Tut. organ podatkowy dwukrotnie wezwał stronę do uzupełnienia wniosku. W odpowiedzi na pismo z dnia 13 sierpnia 2015 r. B i F 3110.1.2015 nadesłano oświadczenie, że elementy stanu faktycznego objęte wnioskiem o wydanie interpretacji w dniu złożenia wniosku nie są przedmiotem toczącego się postępowania podatkowego, kontroli podatkowej, postępowania kontrolnego organu kontroli skarbowej oraz, że w tym zakresie sprawa nie została rozstrzygnięta co do istoty w decyzji lub postanowieniu organu podatkowego lub kontroli skarbowej.

W odpowiedzi na wezwanie z dnia 15 września 2015 r. B i F 310.1.2015 przedstawiono szczegółowy opis stanu faktycznego:

.....zawarło umowę partnerstwa publiczno-prywatnego z Operatorem Infrastruktury. W ramach zawartej umowy 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 eksploatacjibędzie:

- 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 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 Budowle wchodzące w skład pozostają we władaniu....., 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, 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 odprowadzane będą przez Operatora Infrastruktury na rzecz, jako czynsz dzierżawny z tytułu udostępnienia mu infrastruktury 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).

..... 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 ewidencji środków trwałych można wyodrębnić wartość budowli (elementów nie oddanych w dzierżawę) od wartości pozostałej infrastruktury podlegającej dzierżawie.

..... wykorzystuje budowle jedynie w celu zaspakajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej..... nie będzie odpłatnie świadczyć innych usług w rozumieniu art.8 ust.1 ustawy o

podatku od towarów 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 Tym samym nie może, ani na własną rękę, ani w imieniu i na rzecz 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 będzie administrował i utrzymywał infrastrukturę powierzoną w dzierżenie, oraz będzie prowadził eksploatację infrastruktury powierzonej w dzierżawę.

Budowle wchodzące w skład infrastruktury.... nie zostaną przekazane w posiadanie Operatorowi Infrastruktury ani lokalnym operatorom telekomunikacyjnym. Jedynym posiadaczem budowli wchodzących w skład Wynika to z faktu, że elementy wchodzące w skład 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 podatnika

W ocenie Wnioskodawcy opodatkowanie budowli podatkiem od nieruchomości nastąpi jedynie wówczas, gdy budowla będzie związana z prowadzeniem działalności gospodarczej i będzie w posiadaniu przedsiębiorcy. Odnosząc do definicji działalności gospodarczej w ramach swoich działań nie będzie prowadzić działalności gospodarczej. Działania mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych..... 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 obciążania podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład

Stanowisko organu podatkowego

Stosownie do art. 2 ust.1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991r. o podatkach i opłatach lokalnych 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.

Budowla to obiekt w rozumieniu 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.

Działalność gospodarcza jest to natomiast działalność, o której mowa w przepisach Prawa działalności gospodarczej z zastrzeżeniem ust.2. Zgodnie z art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004r. (Dz. U. z 2013r. 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.

Z dniem 17 lipca 2010r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnej. W art.65 tej ustawy zmieniono brzmienie art.3 pkt 3 prawa budowlanego oraz dodano w art.3 nowy pkt 3a. Zmiana definicji budowli polega na tym, że do przykładowego katalogu wskazanego w tym przepisie dodano nową kategorię „obiekty liniowe”. Nowy art.3 pkt 3a prawa budowlanego definiuje obiekt liniowy jako obiekt budowlany, którego charakterystycznymi parametrami jest długość, w szczególności droga wraz z zjazdami, linia kolejowa, wodociąg, kanał, gazociąg, 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. Ze wskazanej definicji budowli wynika więc, że świetle prawa budowlanego nie jest budowlą, a zatem i obiektem budowlanym, kabel umieszczony w kanalizacji kablowej. Nie jest to także urządzenie budowlane. Na gruncie powyższych definicji należy stwierdzić, że rurociągi techniczne jako obiekt liniowy, zalicza się do budowli.

Należy podnieść, że w przypadku budowli podlegają one opodatkowaniu jedynie wtedy, gdy są związane z prowadzeniem działalności gospodarczej w rozumieniu art. 1 a ust.1 pkt 3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, a więc są posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Tymczasem art.5 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnej stanowi, że działalność, o której mowa w art.3 ust.1 niebędąca działalnością gospodarczą wykonywana jest zgodnie z przepisami ustawy z dnia 16 lipca 2004r. – 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.

Z tego można wywieść, że w przypadkach gdy jednostka samorządu terytorialnego wykonuje przewidziane wskazaną ustawą zadania to w tym zakresie mamy do czynienia z działalnością użyteczności publicznej, która nie jest traktowana jako działalność gospodarcza. W związku z tym budowle związane z prowadzeniem wskazanej w ustawie działalności, o ile są w posiadaniu jednostki samorządu terytorialnego, o ile mogą być traktowane jako niezwiązane z prowadzeniem działalności gospodarczej oraz elementy wchodzące w składnie tworzą całości techniczno-użytkowej **a zatem nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości.**

Pogląd taki wyraził Naczelny Sąd Administracyjny w Lublinie nr II FSK 1498/12 z dnia 27.05.2014 r., wyrok NSA z dnia 3 kwietnia 2007r.,II FSK 777/06 i II FSK 514/06., wyrok NSA z dnia 25.01.2008 r.,I SA/Lu 703/07.

Wobec powyższego postanowiono jak w sentencji.

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 Burmistrza Głuszycy, 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. zm.)). 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.

Otrzymują:

1.
.....
.....
.....
.....
2. A/a