

**WÓJT GMINY BIAŁOWIEŻA
WOJ. PODLASKIE**

Dotyczy sprawy:

**WOJEWÓDZTWO PODLASKIE
w Białymstoku**

**INTERPRETACJA INDYWIDUALNA PRZEPISÓW PRAWA PODATKOWEGO
W ZAKRESIE PODATKU OD NIERUCHOMOŚCI**

Wójt Gminy Białowieża, działając na podstawie art. 14 j § 1, 14 c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (t.j. Dz. u. z 2015 r. poz. 613 ze zm.) w zw. z art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 716 ze zm.) w sprawie wniosku Województwa Podlaskiego o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego infrastruktury pasywnej Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej będącej w posiadaniu Województwa Podlaskiego **postanawia uznać stanowisko przedstawione we wniosku za prawidłowe w obowiązującym stanie prawnym.**

UZASADNIENIE

W dniu (data wpływu) do tutejszego Urzędu wpłynął wniosek Województwa Podlaskiego o wydanie interpretacji indywidualnej w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego infrastruktury pasywnej Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej będącej w posiadaniu Województwa Podlaskiego.

We wniosku został przedstawiony następujący stan faktyczny.

Województwo Podlaskie zakończyło prace przy budowie kluczowego dla Województwa Podlaskiego projektu pn.: „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo podlaskie”. Projekt ten objęty był dofinansowaniem w ramach Programu Operacyjnego Rozwój Polski Wschodniej na lata 2007-2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie województwa podlaskiego światłowodowa sieć teleinformatyczna, której celem jest likwidacja wykluczenia cyfrowego, 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 Polski Wschodniej (SSPW) ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa podlaskiego w tym Gminy Białowieża.

Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci SSPW jest uruchamiany za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Za zawieranie umów z tymi operatorami na warunkach zatwierdzonych przez UKE miał być odpowiedzialny operator infrastruktury wyłoniony w konkurencyjnym postępowaniu przez Województwo Podlaskie. Właścicielem sieci pozostaje Województwo. Pomimo trzech przeprowadzonych postępowań nie złożono ważnych ofert we wszystkich trzech postępowaniach. Z uwagi na taki stan faktyczny Województwo Podlaskie zwróciło się do Komisji Europejskiej o zgodę na pełnienie funkcji operatora samodzielnie, aby sieć była wykorzystywana i osiągała zakładane cele projektu. Taką zgodę otrzymano pod warunkiem wystąpienia do KE o zmianę decyzji notyfikującej pomoc publiczną dla projektu SSPW. Przedmiotowa zmiana decyzji jest procedowana w chwili obecnej.

Działalność Województwa Podlaskiego w zakresie telekomunikacji wykonywana jest zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych z dnia 7 maja 2010 r. (tekst jednolity Dz. U. z 2016, poz. 1537 z późn. zm.) na mocy Uchwały Sejmiku Województwa Podlaskiego nr XLIV z dnia 23 sierpnia 2010 r. Województwo Podlaskie uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, potwierdzony zaświadczeniem znak OBI.WKT.6002.12.2016.3 o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 21 października 2016 r. Na podstawie umowy ramowej zatwierdzonej dla Województwa Podlaskiego przez UKE, Województwo zawiera umowy ramowe dotyczące zasad współpracy z operatorami dostępowymi. Na podstawie umów ramowych operator dostępowy zawiera z Województwem umowy szczegółowe w celu realizacji konkretnych usług dostępowych.

W związku z powyższym zadano pytanie dotyczące zaistniałego stanu faktycznego.

Czy Województwo Podlaskie, realizując zadania w zakresie telekomunikacji wynikających z art. 14 ustawy o samorządzie województwa, zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej wybudowanych przez Województwo Podlaskie w związku z realizacją projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - Województwo podlaskie”?

Stanowisko podatnika

Zgodnie z ustawą o podatkach i opłatach lokalnych z dnia 12 stycznia 1991 (tekst jednolity Dz. U. z 2016 poz. 716 z późn. zm.) (dalej ustawa PiOL) przedmiot opodatkowania stanowią:

- 1) grunty;
- 2) budynki lub ich części;
- 3) budowle lub 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 Prawo działalności gospodarczej z zastrzeżeniem ust. 2;

Zgodnie z art. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej z dnia 2 lipca 2004 r. (tekst jednolity Dz. U. z 2016 r., poz. 1829 z późn. 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.

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 (tekst jednolity Dz. U. z 2016, poz. 1537 z późn. zm.) Na jej mocy (art. 65) zmieniono brzmienie art. 3 pkt 3 Ustawy PrB przez umieszczenie w nim nowego rodzaju budowli, a mianowicie „obektu liniowego”. Obiekt ten dodatkowo zdefiniowano w art. 3 pkt 3a Ustawy PrB. Jest nim obiekt budowlany, którego charakterystycznym parametrem jest długość, w

szczegółności 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 przeciw powodziowy 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 Polski Wschodniej, 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 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, tekst jednolity Dz. U. 2016, poz. 1537 z późn. 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). Co więcej, zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, działalność w zakresie telekomunikacji prowadzona przez jst nie jest działalnością gospodarczą, o czym bezpośrednio przesądza art. 3 tej 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 należy stwierdzić, iż Województwo Podlaskie w ramach swoich działań nie prowadzi takiej działalności gospodarczej. Działania Województwa w zakresie telekomunikacji mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych. Województwo Podlaskie, 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. Z tego też względu, na Województwie Podlaskim nie ciąży obowiązek podatkowy w zakresie infrastruktury Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej, jako budowli. Stąd też przy braku obowiązku podatkowego nie można przyjąć, iż Województwo Podlaskie będzie posiadało status podatnika od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej. Nie ma, zatem podstaw, do obciążenia Województwa Podlaskiego podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej wybudowanej na terenie województwa podlaskiego.

Stanowisko organu podatkowego

Stosownie do art. 2 ust.1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. 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 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.

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. (Tekst jednolity: 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 2010 r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010 r. 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 w 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 teletechniczne Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej będącej w posiadaniu Województwa Podlaskiego, 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 w 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 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.

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, traktowane są jako niezwiązane z prowadzeniem działalności gospodarczej - a zatem nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości.

Wobec powyższego postanowiono jak w sentencji.

Niniejsza interpretacja udzielona jest w oparciu o przepisy prawa podatkowego obowiązujące na dzień złożenia zapytania w organie podatkowym i dotyczy stanu faktycznego przedstawionego przez wnioskodawcę we wniosku z dnia

POUCZENIE:

Stronie przysługuje prawo wniesienia skargi na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego z powodu jej niezgodności z prawem. Skargę wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku za pośrednictwem Wójta Gminy Białowieża, po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł dowiedzieć się o jej wydaniu - do usunięcia naruszenia prawa (art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi). Skargę wnosi się 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.