

Krynice dn.10 listopada 2017r.

PF.310.1.2017

INTERPRETACJA INDYWIDUALNA
PRZEPISÓW PRAWA PODATKOWEGO

Działając na podstawie art. 14 j § 1, art.14 c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2017 r., poz. 201 , z późn . zm.) - po rozpatrzeniu wniosku z dnia 11 września 2017r. o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego następującej kwestii:

Czy prowadzenie działalności w zakresie telekomunikacji polegającej na dostarczeniu sieci telekomunikacyjnej lub zapewnieniu dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej a także świadczeniu z wykorzystaniem sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz operatorów sieci dostępowych w ramach realizacji projektu " stanowiącej zadanie własne o charakterze użyteczności publicznej powoduje powstanie po stronie obowiązkowego podatku w zakresie podatku od nieruchomości od budowli zrealizowanej w ramach projektu, a w konsekwencji obowiązku składania deklaracji na podatek od nieruchomości i opłacania tego podatku?

postanawiam

- uznać, iż stanowisko przedstawione w w/w wniosku z dnia 11 września 2017 (data wpływu: 15 wrzesień 2017r.) o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego - jest prawidłowe.

Uzasadnienie

pismem z dnia 11 września 2017 roku zwrócił się z wnioskiem o wydanie indywidualnej interpretacji przepisów prawa podatkowego w sprawie dotyczącej sposobu opodatkowania podatkiem od nieruchomości w zdarzeniu przyszłym Sieci Szerokopasmowej, zrealizowanej pierwszej fazy projektu na terenie gminy Krynice w postaci sieci telekomunikacyjnej. uiszczył stosowną opłatę, za wydanie niniejszej interpretacji.

Wnioskodawca przedstawiając zdarzenie przyszłe wskazał, iż realizuje projekt -

określając cele strategiczne projektu

Poinformował, iż sieć telekomunikacyjna została zrealizowana z udziałem dofinansowania ze środków UE. W ramach projektu przewidziano udzielenie pomocy publicznej której zgodność ze wspólnym rynkiem potwierdzono w decyzji Komisji Europejskiej .

Ponadto we wniosku wskazał, że dostęp do Szerokopasmowej Sieci następuje za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych zwanych operatorami sieci dostępowych .

Za dostarczenie sieci telekomunikacyjnej, zapewnienie dostępu oraz świadczenie usług na rzecz operatorów sieci dostępowych z wykorzystaniem powierzonych sieci telekomunikacyjnych był odpowiedzialny Operator Infrastruktury - na podstawie zawartej z _____ umowy o partnerstwie publiczno-privatnym.

Podmiot ten będący przedsiębiorcą telekomunikacyjnym został wyłoniony w postępowaniu z zastosowaniem przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych.

W ramach zawartej umowy o partnerstwie publiczno - prywatnym składniki majątkowe stanowiące własność _____ to jest : kanalizacje kablową i łącza światłowodowe zostały udostępnione na zasadzie dzierżawy.

Wnioskodawca wskazuje, iż umowa o partnerstwie publiczno - prywatnym została rozwiązana i zgodnie z jej postanowieniem powinno nastąpić zwrotne przekazanie sieci telekomunikacyjnej Właścicielowi.

Wnioskodawca zamierza samodzielnie dostarczać sieć telekomunikacyjną lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej a także świadczyć usługi na rzecz operatorów sieci dostępowych z chwilą zwrotnego przekazania sieci, na podstawie protokołu zdawczo - odbiorczego.

Wnioskodawca wskazuje, że działalność w zakresie telekomunikacji wykonuje zgodnie z przepisami ustawy z dnia 7 maja 2010 roku o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2062) na podstawie uchwały Nr _____ Sejmiku _____ z dnia _____

Podnosi, że uzyskał wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Stanowisko wnioskodawcy

Wnioskodawca zgodnie z treścią art.14b § 3 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r., - Ordynacja podatkowa przedstawił własne stanowisko w sprawie oceny prawnej wskazanego przez siebie zdarzenia przyszłego, opierając je na analizie przepisów obowiązującego prawa oraz orzecznictwie sądów administracyjnych.

W zakresie ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, powołuje się na przepisy dotyczące przedmiotów opodatkowania oraz użyte w ustawie

definicje: gruntów, budynków lub ich części budowli lub ich części związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej cytując wprost z ustawy ich brzmienia.

Przytacza również definicję działalności gospodarczej wynikającą z ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1829, z późn. zm.).

Powołuje się na art. 3 pkt 3 przepisów ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. - Prawo budowlane (Dz. U. z 2017r., poz. 1332, z późn. zm.) zgodnie, z którym wymienia przykładowe rodzaje budowli.

Wskazuje na art. 3 pkt 3a ustawy - Prawo budowlane, który definiuje obiekt liniowy, przez który należy rozumieć 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.

Stwierdza, że opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają jedynie te budowle lub ich części, które są związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Wskazuje definicje działalności gospodarczej na gruncie przepisów ustawy o podatkach i opłatach lokalnych odsyłając do definicji działalności gospodarczej zawartej w przepisach ustawy o swobodzie działalności gospodarczej. Wskazuje, że wg. 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.

Podkreśla, że istotą problemu jest rozstrzygnięcie, czy działalność w zakresie telekomunikacji, którą będzie prowadziło , jest działalnością gospodarczą.

Uzasadniając własne stanowisko w sprawie wskazuje, że działalność w zakresie telekomunikacji stanowi, stosownie do treści art. 14 ust. 1 pkt 15a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2016 r., poz. 486, z późn. zm.) zadanie własne Samorządu. Podkreśla, że z treści art. 14 ust 1 w/w ustawy wynika, że zadania te określone są ustawami. W tym przypadku zadanie to określa ustawa o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, która w art. 3 ust 1 stanowi, że jednostka samorządu terytorialnego może, w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej:

- 1) budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjnej oraz nabywać do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych,
- 2) dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej,

- 3) świadczyć usługi z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych na rzecz:
 - a) przedsiębiorców telekomunikacyjnych,
 - b) podmiotów, o których mowa w art. 4 pkt 1, 2, 4, 5 i 8 ustawy Prawo telekomunikacyjne,
 - c) użytkowników końcowych - w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Wskazuje, że w stosunku do przypadku objętego wnioskiem, ustawodawca rozstrzyga definitywnie, że działalność jednostek samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji, określona w art. 3 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, mieszcząca się w sferze użyteczności publicznej, nie stanowi działalności gospodarczej. Wniosek taki wynika wprost z treści art. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, zgodnie z którym działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1, nie będąca działalnością gospodarczą, wykonuje się zgodnie z przepisami ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne. 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.

Podkreśla ponadto, że takie stanowisko ustawodawcy ma wyraz w przepisach ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2017 r. poz. 1907), które wyodrębniają przedsiębiorstwa telekomunikacyjne prowadzące działalność gospodarczą oraz jednostki samorządu terytorialnego wykonujące działalność w zakresie telekomunikacji, która nie stanowi działalności gospodarczej. Konsekwencją tego poglądu jest wyróżnienie w art. 10 ust. 1 i 1 a ustawy Prawo telekomunikacyjne odrębnych rejestrów dla przedsiębiorców telekomunikacyjnych prowadzących działalność telekomunikacyjną będącą działalnością gospodarczą oraz drugiego, w którym ujmowane są jednostki samorządu terytorialnego wykonujące działalność w zakresie telekomunikacji, niebędącą działalnością gospodarczą.

Wskazuje, że stanowisko prezentowane przez ustawodawcę znajduje uzasadnienie w orzecznictwie sądów administracyjnych.

W związku z powyższym stwierdza, że działalność podejmowana przez usytuowana w granicach przepisu art. 3 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, nie stanowi działalności gospodarczej, a tym samym budowla zrealizowana w ramach projektu nie jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej gdyż nie znajduje się w posiadaniu podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Wobec tego po

stronie Wnioskodawcy nie powstanie obowiązek podatkowy w zakresie podatku od nieruchomości, a w konsekwencji obowiązku składania deklaracji na podatek od nieruchomości i opłacania podatku.

Ocena prawna stanowiska wnioskodawcy z przytoczeniem przepisów prawa

Wnioskodawca w ramach realizacji projektu wybudował szerokopasmową sieć telekomunikacyjną, której celem jest dostarczanie sieci telekomunikacyjnej lub zapewnienie dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej. Wnioskodawca jest i pozostanie właścicielem sieci. Składniki majątkowe stanowiące własność to w szczególności kanalizacja kablowa i łącza światłowodowe. W przyszłości zamierza w ramach realizacji ww. projektu samodzielnie dostarczać sieć telekomunikacyjną oraz zapewniać dostęp do infrastruktury, a także świadczyć usługi na rzecz operatorów sieci dostępowych. Podstawą świadczenia usług będą umowy zawarte z operatorami sieci dostępowych zgodnie z warunkami umowy ramowej zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Wnioskodawca prowadzi działalność w zakresie telekomunikacji zgodnie z ustawą z dnia 7 maja 2010 roku o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2016 poz. 1537, z późn.zm.) na mocy Uchwały z dnia w sprawie podjęcia przez działalność w zakresie telekomunikacji. Ponadto, uzyskał wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Dokonując prawno- podatkowej kwalifikacji przedmiotu opodatkowania podatku od nieruchomości niezbędne jest oparcie się w pierwszym rzędzie na przepisach ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (Dz.U z 2017 r. poz.1785)

Art. 2 ust. 1 ww. ustawy stanowi, iż opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają nieruchomości lub obiekty budowlane: grunty, budynki lub ich części i budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Za budowlę uznaje się 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 (art. 1a ust. 1 pkt 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych). Zgodnie z art. 3 pkt 3 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane Dz. U. z 2017 poz. 1332, z późn.zm.) ilekroć w ustawie jest mowa o budowli - należy przez to rozumieć 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 tablice reklamowe i 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 jądrowych i innych urządzeń) oraz fundamenty pod maszyny i urządzenia, jako odrębne pod względem technicznym części przedmiotów składających się na całość użytkową. Obiekt liniowy zdefiniowany został w art. 3 pkt 3a ustawy prawo budowlane. Stosownie do brzmienia tego przepisu przez obiekt liniowy należy rozumieć 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.

W świetle powyższego, w rozpatrywanym przypadku mamy do czynienia z budowlą. W skład sieci telekomunikacyjnej zrealizowanej w ramach projektu " wchodzi

kanalizacja kablowa.

Opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. Stosownie do art. 1a ust. 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej to zasadniczo takie, które znajdują się w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą, z zastrzeżeniem ust. 2a. Natomiast art. 1a ust. 1 pkt 4 w/w ustawy stanowi, iż działalność gospodarcza to działalność, o której mowa w ustawie z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2016 r. poz.1829, z późn. zm.). Działalnością gospodarczą zgodnie z art. 2 ww. ustawy o swobodzie działalności gospodarczej 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. Dokonując oceny charakteru działalności Wnioskodawcy wskazać trzeba, iż w myśl art. 14 ust. 1 pkt 15a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (Dz. U. z 2016 r. poz. 486, z późn. zm.) wykonuje tylko zadania określone ustawami.

Działalność w zakresie telekomunikacji wykonywana jest na podstawie ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2017 r., poz. 2062). Zgodnie z art. 3 ust.1 ww. ustawy jednostka samorządu terytorialnego może w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej: budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjne oraz nabywać prawa do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej,

świadczyć usługi z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych na rzecz: przedsiębiorców telekomunikacyjnych, podmiotów, o których mowa w art. 4 pkt 1, 2, 4, 5 i 8 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne, użytkowników końcowych - w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7.

Stosownie do art. 3 ust. 4 i 5 cyt. ustawy działalność, o której mowa w ust. 1, należy do zadań własnych jednostki samorządu terytorialnego o charakterze użyteczności publicznej. Jednostka samorządu terytorialnego wykonuje działalność, o której mowa w ust. 1, na podstawie uchwały organu stanowiącego. Działalność w zakresie telekomunikacji nie jest zatem działalnością gospodarczą, o której mowa w ustawie o swobodzie działalności gospodarczej i w art. 1a ust. 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych.

Jak wskazano wyżej Wnioskodawca jest jednostką samorządu terytorialnego wykonującą działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej.

Działalność ta należy do zadań własnych jednostki samorządu terytorialnego o charakterze użyteczności publicznej i wykonywana jest na podstawie uchwały Nr _____ z dnia _____ r. jej organu stanowiącego.

Z tego też względu _____ nie może zostać uznane za przedsiębiorcę. Działalność prowadzona przez tę jednostkę samorządu terytorialnego nie jest działalnością gospodarczą.

W związku z powyższym budowla zrealizowana w ramach projektu _____ stanowiąca własność,

która będzie wykorzystywana przez Wnioskodawcę do prowadzenia działalności w zakresie telekomunikacji nie podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości.

Stosownie do art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych podatnikami podatku od nieruchomości są osoby fizyczne, osoby prawne, jednostki organizacyjne, w tym spółki nieposiadające osobowości prawnej, będące właścicielami nieruchomości lub obiektów budowlanych.

Zaznaczyć przy tym należy, że obowiązek podatkowy w podatku od nieruchomości ciąży na właścicielach obiektów budowlanych podlegających opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości, a więc budowli lub ich części związanych z działalnością gospodarczą.

Zgodnie z art. 6 ust. 9 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych osoby prawne, jednostki organizacyjne oraz spółki niemające osobowości prawnej, jednostki organizacyjne Agencji Nieruchomości Rolnych, a także jednostki organizacyjne Państwowego Gospodarstwa Leśnego Lasy Państwowe są obowiązane: 1) składać, w terminie do dnia 31 stycznia, organowi podatkowemu właściwemu ze względu na miejsce położenia przedmiotów opodatkowania, deklaracje na podatek od nieruchomości na dany rok podatkowy, sporządzone na formularzu według ustalonego wzoru, a jeżeli obowiązek podatkowy powstał po tym dniu - w terminie 14 dni od dnia zaistnienia okoliczności uzasadniających powstanie tego obowiązku; 2) odpowiednio skorygować deklaracje w razie zaistnienia

zdarzenia, o którym mowa w ust. 3, w terminie 14 dni od dnia zaistnienia tego zdarzenia; 3) wpłacać obliczony w deklaracji podatek od nieruchomości - bez wezwania - na rachunek właściwej gminy, w ratach proporcjonalnych do czasu trwania obowiązku podatkowego, w terminie do dnia 15. każdego miesiąca, a za styczeń do dnia 31 stycznia. Z cytowanego przepisu wynika obowiązek złożenia deklaracji podatkowej organowi podatkowemu właściwemu ze względu na miejsce położenia przedmiotów opodatkowania od chwili powstania obowiązku podatkowego. W przypadku, gdy obowiązek podatkowy nie powstał właściciel budowli nie ma obowiązku złożenia deklaracji na podatek od nieruchomości ani opłacania podatku od nieruchomości, który w przypadku osób prawnych obliczany jest w deklaracji.

Jak wynika z powyższego, w przypadku zaistnienia opisanego we wniosku zdarzenia, po stronie Wnioskodawcy nie powstanie obowiązek podatkowy w podatku od nieruchomości, nie powstanie również obowiązek składania deklaracji na podatek od nieruchomości, a tym samym obowiązek opłacania podatku.

W związku z powyższym, stanowisko przedstawione we wniosku Nr z dnia 11 września 2017r o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego jest prawidłowe .

Należy wskazać, że opodatkowanie budowli podatkiem od nieruchomości nastąpi wówczas, gdy budowla będzie związana z prowadzeniem działalności gospodarczej, tzn. będzie w posiadaniu przedsiębiorcy lub podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą.

Niniejsza interpretacja udzielana jest w oparciu o przepisy prawa podatkowego obowiązujące na dzień złożenia wniosku i dotyczy zdarzenia przyszłego przedstawionego przez Wnioskodawcę.

Interpretacja, po usunięciu danych identyfikujących Wnioskodawcę, zostanie zamieszczona w Biuletynie Informacji Publicznej.

Pouczenie

Na niniejszą interpretację przysługuje prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego za pośrednictwem Wójta Gminy Krynice, w terminie 30 dni od dnia doręczenia interpretacji.

Otrzymują:

1. Adresat
2. Referat Finansowy Urzędu Gminy Krynice