WÓJT GMINY
OLEŚNICA

Znak: II. 310.1.2018 Oleśnica, dnia 20.11.2018 r.

INTERPRETACJA INDYWIDUALNA

Wójt Gminy Oleśnica, działając na podstawie art. 14j § 1 oraz art. 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (tekst jedn. Dz. U. z 2018 r. poz. 800. z późn. zm.) w związku z wnioskiem Zarządu Województwa Świętokrzyskiego z dnia 21 września 2018 r. (data wpływu do tutejszego urzędu: 27 września 2018 r.) o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości
uznaje za prawidłowe
stanowisko Strony przedstawione w ww. wniosku.

UZASADNIENIE

I

W wniosku z dnia 21.09.2018 roku znak: DSI-III.052.5.91.2018 Zarząd Województwa Świętokrzyskiego wniósł o wydanie interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości .

II

Przedstawiono zdarzenia przyszłe wskazując na to iż Województwo Świętokrzyskie realizuje projekt „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie". W ramach zakończonej, pierwszej fazy projektu zrealizowany został na terenie województwa świętokrzyskiego obiekt w postaci sieci telekomunikacyjnej będącej siecią Internetu szerokopasmowego. Sieć telekomunikacyjna została zrealizowana z udziałem dofinansowania ze środków UE.
W ramach obecnie trwającej drugiej fazy realizacji projektu, przy pomocy wybudowanej sieci telekomunikacyjnej, zapewniany jest dostęp szerokopasmowy za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych.
Za dostarczanie sieci telekomunikacyjnej, w tym zapewnianie dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej oraz świadczenie z wykorzystaniem powierzonej sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz operatorów sieci dostępowych odpowiedzialny był, na podstawie zawartej z Województwem Świętokrzyskim umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym, operator infrastruktury. Składniki majątkowe stanowiące własność Województwa Świętokrzyskiego, w szczególności kanalizacja kablowa i łącza światłowodowe, udostępnione zostały na zasadzie dzierżawy. Obecnie umowa o partnerstwie publiczno-prywatnym została rozwiązana. Właścicielem i posiadaczem sieci jest Województwo Świętokrzyskie.
Województwo Świętokrzyskie zamierza w ramach realizacji projektu samodzielnie dostarczać sieć telekomunikacyjną w tym zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej, a także świadczyć usługi na rzecz operatorów sieci dostępowych z wykorzystaniem sieci telekomunikacyjnej. Podstawą świadczenia usług będą umowy zawarte z operatorami sieci dostępowych, zgodnie z warunkami umowy ramowej zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.
Województwo, jako publiczny operator infrastruktury, zgodnie z postanowieniami motywu 19 ww. Decyzji KE z 21 grudnia 2017 r., „nie będzie angażowało się w obsługę sieci

przynoszącą zyski i nie będzie miało możliwości generowania zysków, lecz będzie zobowiązane bilansować dochody i wydatki(...)".
Wnioskodawca podkreśla, iż Województwo Świętokrzyskie wykonuje działalność w zakresie telekomunikacji zgodnie z przepisami ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jedn.: Dz. U. z 2017 r., poz. 2062 z późn. zm.), na podstawie Uchwały Nr XLII/763/10 Sejmiku Województwa Świętokrzyskiego z dnia 25 października 2010 r. Województwo Świętokrzyskie uzyskało wpis Prezesa UKE do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.
Dla tak określonego zdarzenia przyszłego, Województwo Świętokrzyskie formułuje pytanie, **czy prowadzenie opisanej wyżej działalności w zakresie telekomunikacji polegającej na dostarczaniu sieci telekomunikacyjnej w tym zapewnianiu dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej, a także świadczeniu z wykorzystaniem sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz operatorów sieci dostępowych w ramach realizacji projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie", stanowiącej zadanie własne Województwa Świętokrzyskiego o charakterze użyteczności publicznej, powoduje powstanie po stronie Województwa Świętokrzyskiego obowiązku podatkowego 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.**

III

We własnym stanowisku wnioskodawca podkreśla, iż w przedmiotowym przypadku mamy do czynienia z budowlą, chociażby ze względu na fakt, iż w skład sieci telekomunikacyjnej zrealizowanej w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie" wchodzi kanalizacja kablowa.
Wnioskodawca uważa jednak, że **nie każda budowla podlega opodatkowaniu zgodnie z przepisami u.p.i.o.l. Opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają bowiem jedynie te budowle lub ich części, które są związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.**
Wskazuje nadal, iż istotą problemu jest zatem rozstrzygnięcie, **czy działalność w zakresie telekomunikacji, którą będzie prowadziło Województwo Świętokrzyskie, jest działalnością gospodarczą.**
Wnioskodawca 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 (tekst jedn.: Dz. U. z 2018 r., poz. 913 z późn. zm.), zadanie własne Samorządu Województwa Świętokrzyskiego. W przedmiotowym 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 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 Prawo telekomunikacyjne,

c) użytkowników końcowych – w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Jednocześnie ustawa o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych w art. 3 ust. 4 przesądza, że wymienioną wyżej działalność należy zaliczać do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

Zdaniem wnioskodawcy działalność jednostek samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji, określona w art. 3 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, będącą działalnością w sferze użyteczności publicznej, nie stanowi działalności gospodarczej, a taki wniosek jego zdaniem, wynika expressis verbis z treści art. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, który stanowi, że:

Działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1, nie będąca działalnością gospodarcza, wykonuje się 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.

Wnioskodawca podnosi także, iż takie podejście ustawodawcy do oceny charakteru prowadzonej przez jednostkę samorządu terytorialnego działalności w zakresie telekomunikacji nie jest przypadkowe. Znajduje ono konsekwentne odzwierciedlenie w przepisach innych ustaw. Wskazać tu przede wszystkim trzeba na przepisy ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tekst jedn.: Dz. U. z 2017 r., poz. 1907 z późn. zm.), które dokonują wyraźnego rozróżnienia pomiędzy przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi prowadzącymi działalność gospodarczą oraz jednostkami samorządu terytorialnego wykonującymi działalność w zakresie telekomunikacji, która działalnością gospodarczą nie jest. Odzwierciedleniem tego stanu rzeczy jest przewidzenie przez ustawodawcę odrębnych rejestrów: jednego dla przedsiębiorców telekomunikacyjnych prowadzących działalność telekomunikacyjną będącą działalnością gospodarczą i drugiego, w którym ujmowane są jednostki samorządu terytorialnego wykonujące działalność w zakresie telekomunikacji, niebędącą działalnością gospodarczą.

Województwo Świętokrzyskie uważa zatem, iż bezprzedmiotowe jest w tej sytuacji odnoszenie działalności jednostki samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji do ogólnej definicji działalności gospodarczej, zawartej w przepisach ustawy o swobodzie działalności gospodarczej i poszukiwanie w jakim zakresie działalność ta spełnia konstytutywne cechy działalności gospodarczej określone w tych przepisach, gdyż wyklucza to jednoznacznie treść cytowanego art. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Wskazuje, iż przedstawiony wyżej pogląd znajduje swoje potwierdzenie również w orzecznictwie sądów administracyjnych powołując wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 13 kwietnia 2016 r. (sygn. akt I SA/Wr 2001/15) oraz inne podobne orzeczenia tegoż sądu.

Warto również podkreślić, że konsekwentnie prezentowane przez Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w przywołanych wyżej orzeczeniach stanowisko co do tego, że działalność jednostek samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji nie stanowi działalności gospodarczej znalazło również akceptację w wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 stycznia 2017 r. (sygn. akt II FSK 2818/16), a w ostatnim czasie, stanowisko to podzielił również Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie w wyroku z dnia 16 maja 2018 r. (sygn. akt I SA/Lu 178/18).

W konsekwencji powyższego przyjąć należy, że opisywana w niniejszym wniosku działalność, którą podejmie Województwo Świętokrzyskie, mieszcząca się w granicach określonych przepisem art. 3 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, nie stanowi działalności gospodarczej. W związku z tym budowla zrealizowana w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie" nie jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej, bowiem nie znajduje się ona w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą, a w konsekwencji nie podlega opodatkowaniu zgodnie z art. 2 ust. 1 u.p.i.o.l. Oznacza to, że po stronie Województwa Świętokrzyskiego nie powstanie obowiązek podatkowy w zakresie podatku od nieruchomości, a w konsekwencji nie powstanie również obowiązek składania deklaracji na podatek od nieruchomości i opłacenia tego podatku.

IV

Stanowisko Zarządu Województwa Świętokrzyskiego jest prawidłowe.
Organ interpretacyjny zważył co następuje.
Organ podziela pogląd, iż w przedmiotowym przypadku mamy do czynienia z budowlą ,chociażby ze względu na fakt, iż w skład sieci telekomunikacyjnej zrealizowanej w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie" wchodzi kanalizacja kablowa.
Zgodnie z art. 2.ust.1 pkt.3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1445; ze zm.) opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają w szczególności budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej (jako obiekty budowlane).
Definicja legalna pojęcia działalności gospodarczej jest zawarta w art. 1a. w/w ustawy i ustala, iż działalność gospodarcza to działalność, o której mowa w ustawie z dnia 6 marca 2018 r. - Prawo przedsiębiorców (Dz. U. poz. 646) ; Art. 3 tejże ustawy określa, że działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.
Bezspornie zgodnie z art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t. jednostka samorządu terytorialnego może w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjne oraz nabywać prawa do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych (pkt 1), dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej (pkt 2), świadczyć, z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, usługi na rzecz wymienionych w tym przepisie podmiotów.
Zgodnie z art. 5 u.w.r.u.s.t. działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1 może nie być uznana jako działalność gospodarczą, a wykonuje się ją wtedy 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.
W organu popartego treścią uzasadnienia Wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie z dnia 16 maja 2018 r. sygn. akt I SA/Lu 178/18 (LEX nr 2551118) art. 5 u.w.r.u.s.t. przesądza kwestię prowadzenia działalności gospodarczej przez jednostkę samorządu terytorialnego w zakresie określonym w art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t.

Zdaniem tegoż Sądu „Dla przedstawionej oceny nie ma znaczenia to, że zapewnienie przez Województwo dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej miało się odbywać za pośrednictwem operatorów sieci dostępowych (dzierżawców elementów sieci), bowiem przepis ten określa zasadnicze rodzaje działań jednostki samorządu terytorialnego w sektorze telekomunikacyjnym, przy czym te rodzaje działalności może realizować sama czyli bezpośrednio jak i je udostępniać przedsiębiorcom i innym dysponentom. Przepis zezwala jednostkom samorządu terytorialnego także na bezpośrednie wykonywanie działalności w zakresie świadczenia usług telekomunikacyjnych dla użytkowników końcowych. Z kolei z art. 5 u.w.r.u.s.t. wynikają różnego rodzaju formy organizacyjno-prawne działalności, o której mowa w art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t. - może być ona realizowana zarówno w formie niewyodrębnionej w ramach jednostki samorządu terytorialnego 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, z tym tylko zastrzeżeniem, że wszystkie te przypadki wymagają uzyskania wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji. To, że art. 5 u.w.r.u.s.t. ma zastosowanie do art. 3 ust. 1 tej ustawy wynika ze wskazania w nim na art. 3 ust. 1 i stwierdzenie, że działalność tę wykonuje się zgodnie z przepisami ustawy - Prawo telekomunikacyjne, co dotyczy tak bezpośredniej, jak i pośrednich form działalności. Podobnie wypowiedział się Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z dnia 13 stycznia 2017 r., sygn. akt II FSK 2818/16."
Sąd ten dalej stwierdza iż „ Gdyby przyjąć zaproponowaną przez organ interpretację przepisu art. 5 u.w.r.u.s.t., to należałoby uznać, że jedynie w sytuacji, gdy jednostka samorządu terytorialnego wykonuje działalność w zakresie telekomunikacji nie w ramach działalności gospodarczej, to obowiązują ją zasady określone w ustawie Prawo telekomunikacyjne. Z takim stanowiskiem nie sposób się zgodzić."
Organ interpretacyjny podziela stanowisko Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie z dnia 16 maja 2018 r. sygn. akt I SA/Lu 178/18 (LEX nr 2551118).

Dlatego prowadzenie opisanej wyżej działalności w zakresie telekomunikacji polegającej na dostarczaniu sieci telekomunikacyjnej w tym zapewnianiu dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej, a także świadczeniu z wykorzystaniem sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz operatorów sieci dostępowych w ramach realizacji projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej - województwo świętokrzyskie", stanowiącej zadanie własne Województwa Świętokrzyskiego o charakterze użyteczności publicznej, nie powoduje powstanie po stronie Województwa Świętokrzyskiego obowiązku podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości od budowli zrealizowanej w ramach projektu, a w konsekwencji nie powoduje obowiązku składania deklaracji na podatek od nieruchomości i opłacania tego podatku.

Otrzymują:
1) Adresata
2) a/a
3) BIP

WÓJT
mgr Leszek Juda