

dn.25.02.2016r.

.....

## INTERPRETACJA PODATKOWA

Burmistrz ....., działając na podstawie art.14j § 1 i § 3 w zw. z art.14b, art.14c, art.14d i art.14k § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997r. - Ordynacja podatkowa (Dz.U.z 2015r. poz.613 ze zm.) art.1a ust.1 pkt 2, art.2 ust.1 pkt 3, art.3 ust.1, art.4 ust.1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991r. o podatkach i opłatach lokalnych Dz.U. z 2014r. poz.849 ze zm.), po rozpatrzeniu wniosku z dnia 19.06.2015r. (data wpływu do tut.organu w dniu 03.07.2015r.) o wydanie interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości

### **postanawia uznać stanowisko wnioskodawcy za prawidłowe**

wskazane we wniosku złożonym przez ..... w zakresie opłacania podatku od nieruchomości od budowli wchodzących w skład ..... wybudowanych przez ..... w związku z realizacją projektu pn."Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej".

### **Uzasadnienie**

Wnioskiem oznaczonym jako 2038/06/2015 z dnia 19.06.2015r. (data wpływu do tut. organu w dniu 03.07.2015r.) uzupełniony pismem z dnia 16.09.2015r., 08.10.2015r. i 15 grudnia 2015r., zwrócił się o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Podatnik przedstawił stan faktyczny: ..... zakończyło prace przy budowie kluczowego dla projektu pn.: „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej.” Projekt jest objęty dofinansowaniem w ramach działania 2.1 Infrastruktura Społeczeństwa Informacyjnego Priorytet 2 Społeczeństwo Informacyjne Regionalnego Programu Operacyjnego dla Województwa Dolnośląskiego na lata 2007 – 2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie Województwa Dolnośląskiego szerokopasmowa sieć teleinformatyczna, której celem jest likwidacja wykluczenia informacyjnego, 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 Dolnośląska Sieć Szerokopasmowa (DSS) ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa dolnośląskiego, w tym Gminy Jaworzyna Śl.

Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci DSS zostanie uruchomiony za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Za zawieranie umów z tymi operatorami, na warunkach zatwierdzonych przez UKE, odpowiedzialny będzie Operator Infrastruktury wybrany przez Województwo Dolnośląskie. ....

pozostanie właścicielem Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej przez cały okres jej eksploatacji i za pośrednictwem Operatora Infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną i zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej. Działalność ..... w zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 07.05.2010r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U. Nr 106, poz. 675 ze zm.), na mocy Uchwały nr XXII/553/12 Sejmiku Województwa Dolnośląskiego z dnia 17.05.2012r. .... uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, potwierdzone Zaświadczeniem znak OWR-WKT-6003-4/12(2) o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 29.05.2012r.

W opisanym stanie faktycznym strona wnioskuje o wydanie przez tut. organ podatkowy interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości, dotyczącej następującej kwestii: Czy ..... zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez ..... w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

W ocenie wnioskodawcy, ..... nie będzie podatnikiem podatku od nieruchomości, od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanej przez ....., w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”, pozostających własnością ....., które wykonując działalność w zakresie telekomunikacji nie będącą działalnością gospodarczą nie będzie przedsiębiorcą telekomunikacyjnym, bo nie będzie w ramach swoich działań prowadzić działalności gospodarczej.

Wnioskodawca wyjaśniał w dalszych pismach z dnia:

1. 16 września 2015r., że w ramach umowy partnerstwa publiczno - prawnego Operatorowi Infrastruktury przekazuje w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie, art. 338 k.c.) budowle wchodzące w skład infrastruktury telekomunikacyjnej, w dzierżawę pozostałe elementy infrastruktury nie będące budowlami, przy czym Operator Infrastruktury będzie 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 (OSD).

Zatem ..... przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy infrastruktury nie będące budowlami, co stanowi zakres niezbędny i wystarczający do świadczenia przez niego usług telekomunikacyjnych. Operator świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę (tj. elementów nie będących budowlami). Należy podkreślić, że umowy z lokalnymi operatorami telekomunikacyjnymi na warunkach zatwierdzonych przez UKE, będzie zawierał Operator Infrastruktury. Nie będą to umowy zawierane w imieniu ..... Nadto wyraźnie wskazano, że obowiązkiem Operatora Infrastruktury jest administrowanie i utrzymanie infrastruktury powierzonej w dzierżenie. Zaznaczono, że Operatorowi Infrastruktury i dalszym użytkownikom udostępnione zostaną jedynie elementy infrastrukturalne nie będące budowlami, wynika to z faktu, iż elementy wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej (DSS) nie tworzą całości techniczno – użytkowej (art. 3 ustawy z dnia 27 lipca 1994r. Prawo budowlane) i dzielą się na dwie grupy: budowle (pozostaną w posiadaniu

wnioskodawcy) i pozostałe elementy: urządzenia i osprzęt umieszczony w budowlach (przekazane w posiadanie Operatora Infrastruktury). Te ostatnie stanowią zbiór wystarczający do świadczenia usług telekomunikacyjnych przez Operatora Infrastruktury.

2. 08 października 2015r. , że administrowanie i utrzymanie budowli przez Operatora Infrastruktury realizowane jest na rzecz ..... w ramach obowiązków Operatora Infrastruktury opisanych w umowie koncesji, gdzie nie przewidziano wypłaty wynagrodzenia Operatorowi Infrastruktury z tego tytułu.

Do pisma z dnia 15 grudnia 2015r. wnioskodawca przedstawił część żądanych dokumentów w szczególności:

- a) w tym umowę nr DT-SI/1077/15 partnerstwa publiczno – prywatnego, zawarta w wyniku rozstrzygnięcia postępowania publicznego pn. „Pełnienie funkcji Operatora Infrastruktury Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej , w tym rozbudowa i eksploatacja sieci”, w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej” z dnia 28 sierpnia 2015r.

W umowie tej w szczególności:

- zdefiniowano pojęcie: usługi hurtowe (§ 2 pkt 45) to usługi świadczone przez Operatora Infrastruktury na rzecz Operatorów Sieci Dostępowej, które w szczególności polegają na zapewnieniu Operatorom Sieci Dostępowej współkorzystania lub dostępu telekomunikacyjnego do infrastruktury telekomunikacyjnej oraz sieci telekomunikacyjnej w rozumieniu odpowiednich przepisów,

- wskazano jednocześnie, że Operator Infrastruktury uprawniony jest do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżawę, i nie jest uprawniony do pobierania pożytków z infrastruktury przekazanej w dzierżenie (§ 3 ust. 4 pkt 6),

- przyjęto, że Operator Infrastruktury ponosi ryzyko Siły Wyższej w odniesieniu do składników wkładu własnego ..... przekazanych w dzierżenie w równym stopniu co ..... – właściciel (§ 3 ust. 6 pkt 1),

- zastrzeżono, że każda ze stron umowy we własnym zakresie rozlicza i ponosi ewentualne koszty podatku od nieruchomości w stosunku do tej części infrastruktury (budowli), której jest właścicielem (§ 3 ust. 9),

- ustalono, że w przypadku jakichkolwiek wątpliwości interpretacyjnych odnośnie zapisów definiujących Przedmiot umowy, dokumenty zawierające szczegółowy opis Przedmiotu umowy będą uważnie odczytywane i interpretowane według następującego pierwszeństwa pozwalającego rozstrzygnąć ewentualne niezgodności między nimi: 1) niniejsza umowa, 2) Opis Warunków Koncesji (§ 3 ust. 10).

- b) Opis potrzeb i wymagań koncesjonodawcy (podmiotu publicznego) na wybór partnera w ramach partnerstwa publiczno – prywatnego przedsięwzięcia polegającego na pełnieniu funkcji Operatora Infrastruktury Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej w tym rozbudowie i eksploatacji sieci (dokument bez daty).

W dokumencie tym stwierdzono, że:

- „(...) Operator Infrastruktury nie będzie za pomocą sieci DSS świadczył usług użytkownikom końcowym, a jedynie usługi hurtowe dla przedsiębiorców telekomunikacyjnych i jednostek samorządu terytorialnego prowadzącym działalność telekomunikacyjną; Operator będzie oferował usługi hurtowe i

dostęp do subsydiowanej sieci innym operatorom w sposób otwarty, przejrzysty i nie dyskryminujący przez co najmniej siedem lat (...)” – str. 5,  
- „(...) Operator Infrastruktury będzie uiszczal na rzecz podmiotu publicznego opłatę za dzierżawę infrastruktury szerokopasmowej i zachowa prawo do zatrzymywania dochodu z tytułu świadczonych z jej wykorzystaniem usług, wysokość opłat zostanie określona w ofercie operatora Infrastruktury i traktowana będzie jako pomniejszenie (częściowy zwrot) udzielonej pomocy publicznej;” – str. 5,

- „Wynagrodzenie Operatora Infrastruktury stanowić będą: przede wszystkim – prawo do korzystania i pobierania pożytków z eksploatacji powierzonej infrastruktury (prawo do zatrzymania dochodu uzyskanego tytułem wykonania usług telekomunikacyjnych świadczonych za pomocą infrastruktury) oraz płatność (suma pieniężna) z tytułu przygotowania przez niego wskazanych węzłów sieci (...) do świadczenia usług.” – str. 5 i 6.

3. Decyzja Komisji Europejskiej nr SA.33386 (2012/N) – Polska Sieć Szerokopasmowa na Dolnym Śląsku z dnia 14 grudnia 2012r. W pkt IV (45) przedmiotowej decyzji określono Dostęp hurtowy: (...) Zatem zapewnienie dostępu hurtowego będzie odbywać się na podstawie niedyskryminujących warunków gwarantujących wolny dostęp. Usługi hurtowe obejmować będą aktywny dostęp poprzez zapewnienie usług transmisyjnych, a także dostęp pasywny poprzez zapewnienie dostępu do usług dzierżawy ciemnych włókien i dostępu do kanalizacji kablowej. (...)”

W wyniku dokonanej wnikliwej analizy wniosku, przedstawionej przez podatnika argumentacji oraz zbadaniu stanu prawnego i stanu faktycznego Burmistrz ..... zgadza się z prezentowanym stanowiskiem przez podatnika. Z tym zastrzeżeniem, że zdaniem organu podatnikiem podatku od nieruchomości w odniesieniu do budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej DSS w szczególności w odniesieniu do kanalizacji kablowej będzie Operator Infrastruktury jako posiadacz zależny tej infrastruktury prowadzący działalność gospodarczą z jej wykorzystaniem.

Zróznicowanie sposobu udostępnienia infrastruktury telekomunikacyjnej Operatorowi Infrastruktury wydaje się być zabiegiem nieuzasadnionym z punktu widzenia technicznego jej wykorzystania, gdzie kanalizacja kablowa siłą rzeczy jest wykorzystywana przez Operatora Infrastruktury przy budowaniu przychodu na skutek pomniejszenia kosztów działalności, wobec łatwości dostępu do instalacji dzierżawionej. Może i nie jest ona niezbędna Operatorowi, ale niewątpliwie mu służy również przy świadczeniu usług na rzecz inny podmiotów.

W razie konieczności podejmowane będą stosowne działania zmierzające do ustalenia kwestii statusu posiadacza w zakresie infrastruktury uznawanej przez strony umowy nr DT-SI/1077/15 partnerstwa publiczno – prywatnego, zawartej w wyniku rozstrzygnięcia postępowania publicznego pn. „Pełnienie funkcji Operatora Infrastruktury Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej , w tym rozbudowa i eksploatacja sieci”, w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej” za przedmiot dzierżenia.

Wydana interpretacja dotyczy zaistniałego stanu faktycznego przedstawionego przez podatnika i stanu prawnego obowiązującego w dacie zaistnienia zdarzenia.

**Pouczenie**

Na niniejszą interpretację przysługuje skarga do właściwego sądu administracyjnego za pośrednictwem tut. organu podatkowego. Złożenie skargi musi poprzedzać wezwanie skierowane na piśmie do Burmistrza do usunięcia naruszenia prawa w terminie 14 dni od dnia doręczenia interpretacji. Termin do wniesienia skargi wynosi 30 dni od dnia doręczenia odpowiedzi Burmistrza na wymienione wezwanie, a w przypadku nie udzielenia takiej odpowiedzi - 60 dni od dnia wezwania do usunięcia naruszenia prawa.

**OTRZYMUJĄ:**

1. Adresat

2. a/a