Warszawa, dnia maja 2021 r.

 **D E C Y Z J A**

 **Prezesa**

**Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych**

 **Nr BPI – 5/I/21**

 **w sprawie udzielenia indywidualnej interpretacji**

Na podstawie art. 34 ust. 1, ust. 5, ust. 16 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz. U. z 2021 poz.162), zwanej dalej „upp” w związku z art. 5 ust. 1 oraz art. 21b ust. 5 i ust. 14 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o zapasach ropy naftowej, produktów naftowych i gazu ziemnego oraz zasadach postępowania w sytuacjach zagrożenia bezpieczeństwa paliwowego państwa i zakłóceń na rynku naftowym (Dz. U. z 2020 r. poz. 411), zwanej dalej „ustawą o zapasach”, Prezes Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych stwierdza, że stanowisko D z siedzibą w R przedstawione we wniosku z dnia 20 kwietnia 2021 r. (data wpływu do Prezesa Agencji 26 kwietnia 2021 r.) o udzielenie interpretacji przepisów ustawy o zapasach

- **w zakresie odpowiedzi na pytanie nr 1 - jest nieprawidłowe;**

**- w zakresie odpowiedzi na pytanie nr 2 - jest nieprawidłowe.**

**UZASADNIENIE**

Wnioskiem z dnia 20 kwietnia 2021 r. (data wpływu do Prezesa Agencji 26 kwietnia 2021 r.) o udzielenie pisemnej interpretacji przepisów ustawy o zapasach Spółka D z siedzibą w R, reprezentowana przez radcę prawnego A w substytucji którego występuje radca prawny M – zwana dalej „Wnioskodawcą”, zwróciła się o udzielenie indywidualnej interpretacji w zakresie przepisów ustawy o zapasach.

W dniu 23 kwietnia 2021 r. Wnioskodawca uiścił wymaganą opłatę od wniosku.

**We wniosku Wnioskodawca przedstawił niżej opisany stan faktyczny oraz swoje stanowisko:**

Wnioskodawca jest spółką akcyjną, wpisaną jest do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego, która prowadzi działalność gospodarczą w zakresie produkcji i sprzedaży mydła, detergentów, środków myjących i czyszczących oraz wyrobów kosmetycznych i toaletowych. Część tych środków znajduje się w pojemnikach aerozolowych. Wnioskodawca korzysta z linii produkcyjnej do napełniania aerozoli oraz zainstalował naziemną instalację gazową wraz z układem pompowym. Aerozole składają się z płynu właściwego (np. środka czyszczącego) i gazu, którego zadaniem jest wypchnięcie płynu właściwego pod ciśnieniem z opakowania po naciśnięciu dyszy aerozolu. Wskazany gaz (A to różne mieszanki gazu propan - butan, buta-l,3-dien czy też propan - butan izobutan do zastosowania w aerozolach. W ramach ww. procesu produkcyjnego Wnioskodawca wykorzystuje gaz LPG o kodzie CN 2711 13 97. W całym procesie obrotu handlowego gaz ten nie jest stosowany jako paliwo lub jako surowiec energetyczny. Stosowany wyłącznie jako gaz niezbędny w produkcji kosmetyków i chemii gospodarczej w postaci aerozolu.

Gaz wykorzystywanych w ramach prowadzonej działalności Wnioskodawca przywozi z krajów Unii Europejskiej (w tym w szczególności z Niemiec i Holandii) dokonując w tym celu ich nabycia wewnątrzwspólnotowego. Wnioskodawca podkreśla, że przywożony gaz LPG nie jest przeznaczony do celów opałowych lub napędowych, jak również nie jest przeznaczony do wytwarzania produktów przeznaczonych do celów opałowych lub napędowych. Wnioskodawca nie przywozi do Polski ropy naftowej, nie prowadzi działalności gospodarczej w zakresie produkcji ropy naftowej lub paliw, w tym w szczególności nie wytwarza paliw w procesie przerobu ropy naftowej, kondensatu gazu ziemnego (NGL), półproduktów rafineryjnych i innych węglowodorów raz nie przetwarza paliw poprzez procesy mieszania komponentów, w tym paliw, w wyniku których powstaje co najmniej jedno z paliw albo wzrasta całkowita ilość jednego z nich. Wnioskodawca nie zleca również takiej produkcji (wytwarzania) innym podmiotom na rynku oraz nie prowadzi również działalności w zakresie magazynowania lub przesyłu ropy naftowej lub paliw. Wnioskodawca wskazuje jednak, że w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 8 grudnia 2014 r., w sprawie szczegółowego wykazu surowców oraz produktów naftowych objętych systemem zapasów interwencyjnych oraz wykazu paliw stanowiących podstawę do wyliczenia opłaty zapasowej, importowany przez Wnioskodawcę gaz LPG o kodzie CN 2711 13 97 (uwzględnionym w ogólnej grupie CN 2711 13) jest wymieniony na liście surowców i paliw, dla których tworzy się zapasy interwencyjne.

W związku z powyższym Wnioskodawca wnosi o udzielenie interpretacji w następującym zakresie:

1. czy w opisanym stanie faktycznym Wnioskodawca jest zobowiązany do tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych paliw (gazu LPG używanego w działalności gospodarczej wyłącznie jako gaz nośny/pędny do aerozoli) oraz/lub uiszczania opłaty zapasowej na podstawie przepisów ustawy o zapasach?
2. czy w opisanym stanie faktycznym Wnioskodawca jest zobowiązany do złożenia wniosku o wpis do rejestru systemu zapasów interwencyjnych, o którym mowa w art. 14 ust. 1 ustawy o zapasach oraz do składania deklaracji, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy o zapasach i przekazywania informacji, o której mowa w art. 22 ust. 3 ustawy o zapasach ?

W ocenie Wnioskodawcy analiza przeznaczenia i faktycznego wykorzystania sprowadzanego przez Wnioskodawcę surowca gazowego jednoznacznie wskazuje, że nie powinien być objęty tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych paliw oraz uiszczania opłaty zapasowej na podstawie przepisów ustawy o zapasach, a ponadto, Wnioskodawca nie jest zobowiązany do złożenia wniosku o wpis do rejestru systemu zapasów interwencyjnych, o którym mowa w art. 14 ust. 1 ustawy o zapasach oraz do składania deklaracji, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy o zapasach i przekazywania informacji, o której mowa w art. 22 ust. 3 ustawy o zapasach.

**W świetle obowiązującego stanu prawnego stanowisko Wnioskodawcy
w sprawie oceny prawnej przedstawionego stanu faktycznego**

**- w pkt 1- uznano za nieprawidłowe,**

**- w pkt 2- uznano za nieprawidłowe.**

Zgodnie z art. 34 ust. 1 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców (Dz.U. z 2021 r. poz. 162) Przedsiębiorca może złożyć do właściwego organu lub właściwej jednostki organizacyjnej wniosek o wydanie wyjaśnienia  do zakresu i sposobu stosowania przepisów, z których wynika obowiązek świadczenia przez przedsiębiorcę daniny publicznej lub składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, w jego indywidualnej sprawie (interpretacja indywidualna). Zgodnie z treścią przepisu art. 34 ust. 5 udzielenie interpretacji indywidualnej następuje w drodze decyzji, od której służy odwołanie. Interpretacja indywidualna zawiera wyczerpujący opis przedstawionego we wniosku zaistniałego stanu faktycznego lub zdarzenia przyszłego oraz wskazanie prawidłowego stanowiska wraz z uzasadnieniem prawnym oraz pouczeniem o prawie wniesienia środka zaskarżenia. W myśl art. 34 ust. 16 upp do postępowań o wydanie interpretacji indywidualnej stosuje się przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego, chyba że odrębne przepisy stanowią inaczej.

Stosownie do art. 21b ust. 14 ustawy o zapasach, organem właściwym w sprawie opłaty zapasowej jest Prezes Agencji, któremu przysługują uprawnienia organu podatkowego, określone w dziale III oraz dziale V ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa.

Przepis art. 2 ust. 1 pkt 19 ustawy o zapasach konstytuuje definicję legalną handlowca, zgodnie z którą jest nim przedsiębiorca wykonujący samodzielnie lub za pośrednictwem innego podmiotu działalność gospodarczą w zakresie przywozu ropy naftowej lub paliw lub osoba fizyczna, osoba prawna, jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która nie prowadząc działalności gospodarczej w zakresie przywozu ropy naftowej lub paliw, samodzielnie lub za pośrednictwem innego podmiotu wykonuje działalność polegającą na przywozie ropy naftowej lub paliw i zużywa je na potrzeby własne z wyłączeniem przywozu paliw w standardowych zbiornikach, o których mowa w art. 33 ust. 1 ustawy z dnia 6 grudnia 2008 r. o podatku akcyzowym (Dz. U. 2018 poz. 1114), lub rozporządza nimi poprzez jakąkolwiek czynność prawną lub faktyczną.

Przywóz jest rozumiany jako import lub nabycie wewnątrzwspólnotowe w rozumieniu przepisów ustawy o podatku akcyzowym. Dokonując wykładni przepisów ustawy o zapasach, ażeby uznać danego przedsiębiorcę za handlowca musi on zatem spełnić dwa warunki. Po pierwsze dokonać przywozu w ramach nabycia wewnątrzwspólnotowego lub importu, a po drugie produkt w ten sposób sprowadzony na terytorium kraju musi mieścić się w definicji ustawowej paliw. Natomiast dla uznania konkretnego produktu naftowego za paliwo w rozumieniu ustawy o zapasach istotne jest spełnienie przez ten produkt warunków określonych w załączniku A rozdział 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1099/2008 z dnia 22 października 2008 r. w sprawie statystyki energii (Dz. Urz. UE L 304 z 14.11.2008, str. 1, ze zm.) – dalej zwanego rozporządzeniem nr 1099/2008.

Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 3 ustawy o zapasach paliwa to produkty naftowe określone w pkt 2 lit. f- m, w tym również zawierające dodatki bez względu na ich ilość. Z przepisu art. 2 ust. 1 pkt 3 lit. f-m tej ustawy wynika, iż paliwami są: gaz płynny (LPG), benzyny silnikowe, benzyny lotnicze, paliwa typu benzynowego do silników odrzutowych, paliwa typu nafty do silników odrzutowych, inne rodzaje nafty, oleje napędowe, w tym lekkie oleje opałowe, ciężkie oleje opałowe - określone w załączniku A rozdział 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1099/2008 z dnia 22 października 2008 r. w sprawie statystyki energii (Dz. Urz. UE L 304 z 14.11.2008, str. 1, z późn. zm.). Zgodnie z powyższym GAZ PŁYNNY (LPG) - LPG (skroplony gaz ropopochodny) to lekkie węglowodory parafinowe uzyskane z procesów rafineryjnych, stabilizacji ropy naftowej oraz zakładów przetwarzania gazu ziemnego. Składają się one głównie z propanu (C3H8) i butanu (C4H10) lub połączenia tych dwóch związków. Mogą również zawierać propylen, butylen, izopropylen i izobutylen. Gazy LPG są zwykle skraplane pod ciśnieniem w celach transportu i magazynowania.

Przepis art. 3 ust. 5 ustawy o zapasach stanowi natomiast, iż minister właściwy do spraw energii określi, w drodze rozporządzenia, szczegółowy wykaz:

1) surowców oraz produktów naftowych uwzględnianych podczas ustalania ilości zapasów interwencyjnych,

2) surowców oraz paliw, w których tworzy się zapasy interwencyjne, w podziale na kategorie (grupy), uwzględniając możliwość zamiennego utrzymywania zapasów tych paliw w ramach danej kategorii,

3) paliw stanowiących podstawę do wyliczenia opłaty zapasowej biorąc pod uwagę obowiązującą klasyfikację Nomenklatury Scalonej (kody CN) według załącznika I do rozporządzenia Rady (EWG) Nr 2658/87 z dnia 23 lipca 1987 r. w sprawie nomenklatury taryfowej i statystycznej oraz w sprawie Wspólnej Taryfy Celnej (Dz. Urz. L 256 z 07.09.1987, str. 1), strukturę zużycia paliw na rynku krajowym oraz zobowiązania międzynarodowe Rzeczypospolitej

Na podstawie powyższego upoważnienia, dnia 7 sierpnia 2020 r. zostało wydane rozporządzenie Ministra Klimatu w sprawie szczegółowego wykazu surowców oraz produktów naftowych objętych systemem zapasów interwencyjnych oraz wykazu paliw stanowiących podstawę do wyliczenia opłaty zapasowej (Dz.U. z 2020 r. poz. 1373). Z przepisu § 3 tego rozporządzenia wynika, iż podstawę do wyliczenia zapasów obowiązkowych stanowią m.in. gaz płynny (LPG) oznaczony kodem CN 2711 13, natomiast z przepisu § 6 pkt 1 ww. rozporządzenia wynika, iż podstawę do wyliczenia opłaty zapasowej stanowi gaz płynny (LPG) oznaczony m.in. kodem CN 2711 13. Tym samym wszelkie wyroby, które będąc paliwami w rozumieniu ustawy o zapasach na podstawie odrębnych przepisów i reguł klasyfikowane są w ramach wskazanych w rozporządzeniu kodów CN, stanowią podstawę do wyliczenia zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw oraz opłaty zapasowej.

W ustawie o zapasach obowiązek tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw oraz obowiązek uiszczania opłaty zapasowej konstytuuje się w oparciu o dokonanie czynności faktycznej polegającej na sprowadzeniu paliw na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej. Sprowadzenie to realizowane jest, zgodnie z definicją handlowca, w ramach prowadzonej przez niego w tym zakresie działalności gospodarczej i określane definicją legalną –przywozu –rozumianego jako import lub nabycie wewnątrzwspólnotowe w rozumieniu przepisów ustawy o podatku akcyzowym. Reasumując, dokonując wykładni przepisów ustawy o zapasach, ażeby uznać danego przedsiębiorcę za handlowca musi on spełnić dwa warunki. Po pierwsze - musi dokonać przywozu w ramach nabycia wewnątrzwspólnotowego lub importu, a po drugie - produkt w ten sposób sprowadzony na terytorium kraju musi mieścić się w definicji ustawowej paliw. Natomiast dla uznania konkretnego produktu naftowego za paliwo w rozumieniu ustawy o zapasach istotne jest spełnienie przez ten produkt warunków określonych w załączniku A rozdział 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1099/2008 z dnia 22 października 2008 r. w sprawie statystyki energii (Dz. Urz. UE L 304 z 14.11.2008, str. 1, z późn. zm.).

Zgodnie z treścią przepisu art. 5 ust. 1 ustawy o zapasach, producenci i handlowcy są obowiązani do tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw.

W myśl art. 14 ust. 1 ustawy o zapasach, podmioty zamierzające podjąć działalność gospodarczą w zakresie produkcji paliw lub przywozu ropy naftowej lub paliw są obowiązane złożyć wniosek o wpis do rejestru w terminie nie później niż 14 dni przed planowanym podjęciem wykonywania tej działalności.

Zgodnie z art. 22 ust. 1 ustawy o zapasach producenci i handlowcy składają Prezesowi Agencji co miesiąc deklarację o:

1. wielkości przywozu ropy naftowej i paliw oraz wielkości produkcji paliw,
a także strukturze produkcji i przywozu paliw,
2. ilościach ropy naftowej, paliw lub biokomponentów, o których mowa
w art. 5 ust. 6 ustawy o zapasach,
3. tworzonych i utrzymywanych zapasach obowiązkowych ropy naftowej
lub paliw, ich strukturze oraz miejscach magazynowania,
4. utrzymywanych zapasach handlowych ropy naftowej lub paliw,
ich strukturze oraz miejscach magazynowania,
5. wysokości opłaty zapasowej

- w terminie 20 dni od upływu ostatniego dnia miesiąca, którego dotyczy przekazywana deklaracja.

Na podstawie art. 22 ust. 3 ustawy o zapasach, producenci i handlowcy
są obowiązani do przedstawiania Prezesowi Agencji informacji o ilości zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw, do utworzenia których są obowiązani
w danym roku kalendarzowym w terminie do dnia 1 marca.

W myśl art. 22a ustawy o zapasach producenci i handlowcy obowiązani
do tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw oraz przedsiębiorcy wykonujący działalność gospodarczą w zakresie magazynowania lub przesyłu ropy naftowej lub paliw przekazują w terminie do dnia 30 czerwca każdego roku kalendarzowego Prezesowi Agencji informację na temat realizowanych oraz planowanych zmian infrastruktury sektora naftowego, na okres kolejnych 5 lat,
w zakresie:

1. rozbudowy lub ograniczenia mocy produkcyjnych, z wyłączeniem przestojów remontowych;
2. zwiększenia lub zmniejszenia pojemności magazynowych, z określeniem pojemności dostępnych w ramach usługi magazynowania;
3. zwiększenia lub zmniejszenia zdolności przesyłowych, z wyłączeniem zawieszenia na czas remontów.

Przepis art. 21b ust. 1 ustawy o zapasach, stanowi, że koszty tworzenia i finansowania zapasów agencyjnych ponoszą producenci i handlowcy, uiszczając opłatę zapasową.

Stosownie do art. 21b ust. 5 ustawy o zapasach opłatę zapasową dla gazu płynnego (LPG) oblicza się według wzoru:

**OL = (Gh lub Gpr) × Z**

gdzie poszczególne symbole oznaczają:

OL- opłatę zapasową dla gazu płynnego (LPG);

Gh - wielkość przywozu gazu płynnego (LPG) dokonanego w danym miesiącu kalendarzowym, pomniejszoną o ilości wymienione w art. 5 ust. 6 w danym miesiącu kalendarzowym, wyrażoną w jednostkach wagowych;

Gpr - wielkość produkcji gazu płynnego (LPG) w danym miesiącu kalendarzowym pomniejszoną o ilości wymienione w art. 5 ust. 6 w danym miesiącu kalendarzowym, wyrażoną w jednostkach wagowych;

Z - stawkę opłaty za tonę gazu płynnego (LPG) określoną w przepisach wydanych na podstawie ust. 9.

Należy podkreślić, że źródłem zobowiązania z tytułu opłaty zapasowej oraz obowiązku tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych ropy naftowej lub paliw jest działalność w zakresie produkcji paliw lub przywozu paliw. Obowiązki te ciążą jedynie na podmiotach, które wykonują działalność gospodarczą obejmującą przywóz paliw lub produkcję paliw w rozumieniu ustawy o zapasach.

We wniosku o udzielenie interpretacji indywidualnej Wnioskodawca wskazał, iż w ramach prowadzonej przez niego działalności gospodarczej dokonuje przywozu gazu LPG klasyfikowanych do kodu CN 2711 13 97.

Aby powstał obowiązek tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych paliw, w tym w szczególności obowiązek uiszczenia opłaty zapasowej, nabywany produkt musi posiadać kod CN, który zgodnie z rozporządzeniem o CN rodzi takie obowiązki oraz jego parametry fizyko-chemiczne wskazują na uznanie danego produktu za paliwo zgodnie z definicją zawartą w załączniku A rozdział 3 rozporządzenia nr 1099/2008.

Ponadto należy podkreślić, że z punktu widzenia ustawy o zapasach, a także obowiązków jakie nakłada ustawa na przedsiębiorców dokonujących przywozu, nie jest istotny cel na jaki paliwo to zostało przeznaczone. W związku z powyższym oświadczenie Wnioskodawcy, że w całym procesie obrotu handlowego gaz ten nie jest stosowany jako paliwo lub jako surowiec energetyczny i stosowany jest wyłącznie jako gaz niezbędny w produkcji kosmetyków i chemii gospodarczej w postaci aerozolu nie może stanowić przesłanki do zwolnienia nabywanego produktu z obowiązku tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych paliw oraz uiszczania opłaty zapasowej. W ustawie o zapasach brak jest przepisów, z których można wywodzić, że jedynie te wolumeny paliw, które są wykorzystywane do celów napędowych lub grzewczych stanowią podstawę wyliczenia wymaganego poziomu zapasów obowiązkowych i uiszczania opłaty zapasowej. Wobec tego stanowisko takie jest nieuprawnione.

Mając na uwadze powyższe Prezes Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych stwierdza, że przywożony produkt A zaklasyfikowany do kodu CN 2711 13 97 jest gazem płynnym LPG w rozumieniu definicji legalnej określonej w załączniku A rozdział 3 rozporządzenia nr 1099/2008 i w konsekwencji jest paliwem w rozumieniu ustawy o zapasach.

   Podsumowując, w odniesieniu do przedstawionego stanu faktycznego Wnioskodawca dokonując przywozu powyższego gazu płynnego LPGposiadającego opisane powyżej właściwości fizykochemiczne jest handlowcem w rozumieniu art. 2 pkt 19 lit. a ustawy o zapasach, w związku z tym jest zobowiązany do tworzenia i utrzymywania zapasów obowiązkowych paliw, uiszczania opłaty zapasowej, jest zobowiązany również do złożenia wniosku o wpis do rejestru systemu zapasów interwencyjnych, o którym mowa w art. 14 ust. 1 ustawy o zapasach oraz do składania deklaracji, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy o zapasach i przekazywania informacji, o której mowa w art. 22 ust. 3 ustawy o zapasach.

Interpretacja dotyczy stanu faktycznego przedstawionego we wniosku przez Wnioskodawcę i stanu prawnego obowiązującego w dniu wydania interpretacji.

Mając na uwadze powyższe, orzeczono jak w sentencji.

**POUCZENIE**

1. Od niniejszej decyzji przysługuje Stronie odwołanie do Ministra Klimatu i Środowiska, w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Prezesa Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych; 00- 44 Warszawa, ul. Grzybowska 45.

2. W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania Strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania. Z dniem doręczenia Prezesowi Rządowej Agencji Rezerw Strategicznych oświadczenia Strony o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.