

Urząd Miasta w Wołowie  
Sekretariat/Ur

, 19.06.2015

Wzrost: 03.07.2015

Załączników: 4  
Podpis: [podpis]

Szanowny Pan

Dariusz Chmura

Burmistrz Miasta Wołów

Rynek - Ratusz 34  
56-100 Wołów



(00)559007734634853331

UR-B  
P. Pompa

### Wniosek o wydanie Interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości

Na podstawie art. 14j § 1 Ustawy Ordynacja Podatkowa (tekst jednolity z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Dz.U. 1997 Nr 137 poz. 926 z późn. zmianami) wnoszę o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

#### 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 ██████████ na lata 2007 - 2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie ██████████ 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 Państwa Gminy.

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 ██████████ ██████████ 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 [REDAKTOWANE] w zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 7 maja 2010 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 17.05.2012 (kopia przedmiotowej Uchwały stanowi Załącznik nr 2 do niniejszego wniosku). [REDAKTOWANE] 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 29.05.2012 (kopia przedmiotowej zaświadczenie stanowi Załącznik nr 3 do niniejszego wniosku).

W opisanym stanie faktycznym wnioskuje o wydanie przez Państwa, jako organ podatkowy, interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości, dotyczącej następującej kwestii:

Czy [REDAKTOWANE] zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez [REDAKTOWANE] w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia Informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

#### Stanowisko Podatnika

Zgodnie z ustawą z dnia 12 stycznia 1991 o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2014 poz. 849 ze zm.) (dalej: Ustawa PİOI) 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.

Użyte w Ustawie PİOI 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 *Prawa działalności gospodarczej*<sup>(2)</sup>, z zastrzeżeniem ust. 2;

Zgodnie z art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2013 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.*

Odnośnie 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 2010 r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. Nr 106, poz. 675 ze zm.). Na jej mocy (art. 65) zmieniono brzmienie art. 3 pkt 3 Ustawa PrB przez umieszczenie w nim nowego rodzaju budowli, a mianowicie "objektu liniowego". Obiekt ten dodatkowo zdefiniowano w art. 3 pkt 3a Ustawy PrB. Jest nim 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. 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 Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, jako obiekt liniowy, zalicza się do budowli, o których mowa w Ustawie PiOI.

*Nie każda jednak budowla, zgodnie z Ustawą PiOI, ale tylko "związana z prowadzeniem działalności gospodarczej", podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Zgodnie z definicją zawartą w art. 1a ust. 1 pkt 3 Ustawy PiOI 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.Eteł, 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 PiOI) 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 z dn. 07.05.2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych - Dz. U. 2010 nr 106, poz. 675 ze 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).

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 [REDAKTOWANO] w ramach swoich działań nie będzie takiej działalności gospodarczej prowadzić. [REDAKTOWANO] mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych. [REDAKTOWANO] jako właściciel sieci i jednostka samorządu terytorialnego zarejestrowana w prowadzonym przez Urząd Komunikacji Elektronicznej rejestrze JST wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędąca działalnością gospodarczą, nie jest równocześnie przedsiębiorcą. Nie ma zatem podstaw do obciążenia [REDAKTOWANO] [REDAKTOWANO] podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Z poważaniem

Załączniki:

- 1.
- 2.
- 3.
- 4.

RPL.310.1.2.2015

[REDAKTOWANE]  
[REDAKTOWANE]  
[REDAKTOWANE]

### INTERPRETACJA INDYWIDUALNA

Burmistrz Gminy Wołów na podstawie art. 14j w związku z art. 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Ordynacja podatkowa (tj. Dz. U. z 2015 r. poz. 613 ze zm.) stwierdza, że stanowisko [REDAKTOWANE] przedstawione we wniosku z dnia 19.06.2015 r., otrzymanym w dniu 03.07.2015 r., sprecyzowanym i uzupełnionym w dniu 16.09.2015 r., o wydanie pisemnej interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej odnośnie kwestii zawartej w postawionym pytaniu: „Czy [REDAKTOWANE] zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez [REDAKTOWANE] w związku z realizacją projektu pn. Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej?” – jest nieprawidłowe.

### UZASADNIENIE

Wnioskiem z dnia 19.06.2015 r., otrzymanym w dniu 03.07.2015 r., sprecyzowanym i uzupełnionym w dniu 16.09.2015 r., [REDAKTOWANE], działając jako pełnomocnik w imieniu [REDAKTOWANE], zwrócił się o wydanie pisemnej interpretacji indywidualnej przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości, dotyczącej następującej kwestii: „Czy [REDAKTOWANE] zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez [REDAKTOWANE] w związku z realizacją projektu pn. Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej?”.

**W przedmiotowym wniosku przedstawiono następujący stan faktyczny:**

[REDAKTOWANE] zakończyło prace przy budowie kluczowego dla [REDAKTOWANE] 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 [REDAKTOWANE] na lata 2007 - 2013. Efektem jego realizacji jest wybudowana na terenie [REDAKTOWANE] 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 Wołów.

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 [REDAKTOWANE]. [REDAKTOWANE] 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 [REDAKTOWANE] w zakresie telekomunikacji będzie wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 7 maja 2010 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 17.05.2012 (kopia przedmiotowej Uchwały stanowi Załącznik nr 2 do wniosku o interpretację). [REDAKTOWANE] 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 29.05.2012 (kopia przedmiotowej zaświadczenie stanowi Załącznik nr 3 wniosku).

W wyniku wstępnej weryfikacji wniosku Podatnika tutejszy organ podatkowy stwierdził braki formalne oraz powziął wątpliwości co do przedstawionego stanu faktycznego. W związku z tym, postanowieniem nr RPL.310.1.1.2015 z dnia 4.09.2015 r. wezwał Podatnika do uzupełnienia i sprecyzowania wniosku.

W dniu 16.09.2015 r. Podatnik złożył w tutejszym organie podatkowym oświadczenie, o którym mowa w art. 14b § 4 Ordynacji podatkowej. Jednocześnie Podatnik złożył następujące wyjaśnienia dotyczące stanu faktycznego przedstawionego we wniosku, iż:

1. Wniosek dotyczy okoliczności faktycznych niezbędnych.
2. Operator Infrastruktury w okresie eksploatacji DSS zgodnie z zawartą umową administruje i utrzymuje infrastrukturę powierzoną w dzierżenie, prowadzi 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, [REDAKTOWANE] przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy infrastruktury nie będące budowlami, co stanowi zakres niezbędny i wystarczający dla 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 [REDAKTOWANE]. [REDAKTOWANE] nie posiada wglądu do treści

umów zawieranych przez operatorów lokalnych. Zgodnie z treścią decyzji Komisji Europejskiej nr SA.33386 z dnia 14.12.2012 lokalni operatorzy telekomunikacyjni, którzy będą podłączeni do sieci DSS, będą uprawnieni do pobierania opłaty od odbiorców usług (mieszkańców).

3. Budowle wchodzące w skład DSS pozostają we władaniu [REDAKTOWANE], które wykorzystuje je jedynie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o którym mowa w art. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych z dnia 7 maja 2010 roku (Dz. U. z 2010 r. NR 106, poz. 675), a w szczególności w celu dostarczania sieci telekomunikacyjnej lub zapewnienia dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej (art. 3 ust. 1 pkt 2 ustawy). Zgodnie z treścią art. 3 ust. 4 przedmiotowej ustawy, działalność ta nie jest działalnością gospodarczą i należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego. Tym samym budowle wchodzące w skład infrastruktury DSS nie zostaną przekazane w posiadanie Operatorowi Infrastruktury ani lokalnym operatorom telekomunikacyjnym.

[REDAKTOWANE] przekaze Operatorowi Infrastruktury:

- w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie, w rozumieniu art. 338 Kodeksu cywilnego)

- budowle (obiekty trwale związane z gruntem) wchodzące w skład infrastruktury telekomunikacyjnej,

- w dzierżawę – pozostałe elementy infrastruktury telekomunikacyjnej nie będące budowlami (np. kable i przełącznice optotelekomunikacyjne). Operator Infrastruktury

w okresie eksploatacji DSS będzie: administrował i utrzymywał infrastrukturę powierzoną w dzierżenie, 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).

Umowy z lokalnymi operatorami telekomunikacyjnymi, na warunkach zatwierdzonych przez UKE, będzie zawierał Operator Infrastruktury. Nie będą to umowy zawierane w imieniu [REDAKTOWANE]

4. Zgodnie z treścią KRS Operator Infrastruktury – firma [REDAKTOWANE] – jest spółką prawa handlowego. [REDAKTOWANE] nie posiada informacji o statusie i formie organizacyjno-prawnej lokalnych operatorów telekomunikacyjnych, którzy będą świadczyli usługi w oparciu o umowy zawarte z Operatorem Infrastruktury.
5. Przekazanie w posiadanie infrastruktury [REDAKTOWANE] Operatorowi nie będącej budowlami, celem jej eksploatacji, stanowi pomoc publiczną zgodnie z decyzją Komisji Europejskiej nr SA.33386 z dnia 14.12.2012. Zgodnie z tą decyzją, Operator Infrastruktury zobowiązany będzie do zwrotu części tej pomocy w ratach rocznych, których wysokość określona została w postępowaniu przetargowym. Raty te odprowadzane będą przez Operatora Infrastruktury na rzecz [REDAKTOWANE].

jako czynsz dzierżawny z tytułu udostępnienia mu infrastruktury DSS do eksploatacji.

██████████ wykorzystuje budowle wchodzące w skład DSS jedynie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej – w celu dostarczania sieci telekomunikacyjnej lub zapewniania dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej. ██████████

██████████ nie będzie odpłatnie świadczyć innych usług w rozumieniu art. 8 ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług, niż dzierżawa elementów nie będących budowlami (w szczególności urządzeń i torów optycznych). Lokalni operatorzy telekomunikacyjni, korzystający z usług Operatora Infrastruktury, będą osiągać przychody z tytułu udostępniania swoich usług mieszkańcom, a także ponosić koszty z tego tytułu.

6. Koszty związane z prowadzeniem działalności Operatora Infrastruktury będzie w całości ponosił Operator Infrastruktury. Koszty związane z prowadzeniem działalności przez lokalnych operatorów telekomunikacyjnych będą ponosić lokalni operatorzy telekomunikacyjni.
7. ██████████ wyjaśnia, że nie posiada informacji, czy działalność lokalnych operatorów telekomunikacyjnych w zakresie uruchomienia usług szerokopasmowych za pomocą sieci DSS będzie miała związek z prowadzoną działalnością gospodarczą. Operatorzy ci nie są ██████████ obecnie znani.
8. ██████████ nie dysponuje wzorem umowy jaka będzie zawierana pomiędzy Operatorem Infrastruktury i operatorami lokalnymi. Umowy te będą zawierane na warunkach zatwierdzonych przez UKE. Operator Infrastruktury będzie czerpał korzyści z eksploatacji infrastruktury powierzonej w dzierżawę.

W związku z tym zadano następujące pytanie:

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”?

**Stanowisko Wnioskodawcy:**

Zgodnie z ustawą z dnia 12 stycznia 1991 o podatkach i opłatach lokalnych (Dz. U. z 2014 poz. 849 ze zm.) (dalej: Ustawa PiOl) 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

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 Prawa działalności gospodarczej, z zastrzeżeniem ust. 2;

Zgodnie z art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 o swobodzie działalności gospodarczej (Dz. U. z 2013 poz. 672 ze zm.) działalnością gospodarczą jest zarobkowo 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 2010 r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. Nr 106, poz. 675 ze zm.). Na jej mocy (art. 65) zmieniono brzmienie art 3 pkt 3 Ustawa 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 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. 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 Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, 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. Eitel,

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 z dn. 07.05.2010 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych Dz. U 2010 nr 106, poz. 675 ze 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)

**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 [REDAKTOR] w ramach swoich działań nie będzie takiej działalności gospodarczej prowadzić. Działania [REDAKTOR] mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych. [REDAKTOR] jako właściciel sieci i jednostka samorządu terytorialnego zarejestrowana w prowadzonym przez Urząd Komunikacji Elektronicznej w rejestrze JST wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, nie jest równocześnie przedsiębiorcą. Nie ma zatem podstaw do obciążenia [REDAKTOR] [REDAKTOR] podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

**W świetle obowiązującego stanu prawnego stanowisko Wnioskodawcy w sprawie oceny prawnej przedstawionego stanu faktycznego uznaje się za nieprawidłowe.**

Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tj. Dz. U. z 2014 r. poz. 849 ze zm.) opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają m.in. następujące nieruchomości lub obiekty budowlane: **budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.** Przy czym stosownie do art. 1a ust. 1 pkt 3 tej ustawy grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej to 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.

Zgodnie natomiast z art. 3 ust. 1 ustawy podatnikami podatku od nieruchomości są osoby fizyczne, osoby prawne, jednostki organizacyjne, w tym spółki nieposiadające osobowości prawnej, będące:

- 1) właścicielami nieruchomości lub obiektów budowlanych, z zastrzeżeniem ust. 3;
- 2) posiadaczami samoistnymi nieruchomości lub obiektów budowlanych;
- 3) użytkownikami wieczystymi gruntów;
- 4) posiadaczami nieruchomości lub ich części albo obiektów budowlanych lub ich części, stanowiących własność Skarbu Państwa lub jednostki samorządu terytorialnego, jeżeli posiadanie:
  - a) wynika z umowy zawartej z właścicielem, *Agencją Własności Rolnej Skarbu Państwa* lub z innego tytułu prawnego, z wyjątkiem posiadania przez osoby fizyczne lokali mieszkalnych niestanowiących odrębnych nieruchomości,
  - b) jest bez tytułu prawnego, z zastrzeżeniem ust. 2.

**Tutejszy organ podatkowy podziela stanowisko Strony w zakresie definicji budowli w odniesieniu do Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej jako obiektu liniowego.**

Zgodnie z przedstawionym przez stronę stanem faktycznym Strona nie przeniosła posiadania budowli na Operatora Infrastruktury. Operator będzie dysponował elementami infrastruktury telekomunikacyjnej będącymi budowlami w imieniu [REDAKTOWANE] jako dzierżyciel w rozumieniu art. 338 Kodeksu cywilnego. Orzecznictwo sądów administracyjnych (np. wyrok NSA z dnia 11 grudnia 2014 r. II FSK 2921/12) wskazuje, że dokonując wykładni art. 3 ust. 1 pkt 4 lit. a) u.p.i.o.l. dla przyznania statusu podatnika podatku od nieruchomości konieczne jest ustalenie charakteru władztwa podmiotu, który posiada określoną nieruchomość. Dla określenia podatnika podatku od nieruchomości istotne jest ustalenie charakteru posiadania przez podmiot (posiadanie samoistne lub zależne). Dzierżyciel nieruchomości nie jest posiadaczem nieruchomości, gdyż nie działa on we własnym imieniu, a w imieniu posiadacza.

Z powyższego wynika, że Operatorowi nie będzie przysługiwał status podatnika w zakresie budowli będących elementami DSS. Taki status w świetle przedstawionego stanu faktycznego może przysługiwać [REDAKTOWANE]

**Zgodnie z art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tj. Dz. U. z 2015 r. poz. 880) 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 z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne,
  - c) użytkowników końcowych - w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7.

Zgodnie z ust. 4 tego przepisu działalność, o której mowa w ust. 1, należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

W art. 5 zostało wskazane, że działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1, niebędącą działalnością gospodarczą, 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.

Należy w tym miejscu zwrócić uwagę, że zgodnie z ustawą działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1 nie jest działalnością gospodarczą jeśli jest wykonywana przez jednostkę samorządu terytorialnego.

Natomiast zgodnie z art. 8 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych jednostka samorządu terytorialnego, powierzając przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu wykonywanie działalności, o której mowa w art. 3 ust. 1, w przypadku gdy ze względu na warunki ekonomiczne nie jest możliwe na danym obszarze prowadzenie przez przedsiębiorcę telekomunikacyjnego opłacalnej finansowo działalności telekomunikacyjnej, może:

- 1) udostępnić przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu infrastrukturę lub sieci telekomunikacyjne w zamian za opłaty niższe niż koszt wytworzenia;
- 2) współfinansować koszty ponoszone z tytułu świadczenia usług telekomunikacyjnych użytkownikom końcowym lub przedsiębiorcom telekomunikacyjnym na potrzeby świadczenia tych usług.

Z takim powierzeniem mamy do czynienia w niniejszej sprawie. Zgodnie z przedstawionym stanem faktycznym [REDAKTURA] powierzy świadczenie usług, o których mowa w art. 3 ust. 1 ustawy Operatorowi. Operator będzie korzystał z potrzebnej infrastruktury m.in. na podstawie umowy dzierżawy.

Należy zauważyć, że aby działalność wymieniona w powołanym art. 3 ust. 1 nie była uważana za działalność gospodarczą musi być wykonywana przez jednostkę samorządu terytorialnego. Natomiast w opisywanym przypadku będzie ją *de facto* wykonywał Operator. Zdaniem organu zawarcie umowy dzierżawy z Operatorem nie mieści się w zakresie działalności wymienionej w art. 3 ust. 1 Ustawy. W związku z powyższym taką działalność [REDAKTURA] należy uznać za działalność gospodarczą i w związku z tym budowle będące w jego posiadaniu powinny zostać opodatkowane podatkiem od nieruchomości. Dzierżawa jest niewątpliwie działalnością mającą na celu osiągnięcie zysku oraz wykonywaną w sposób zorganizowany i ciągły (art. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej).

Należy zauważyć, że gdyby [REDAKTURA] przekazało Operatorowi w dzierżawę wszystkie elementy infrastruktury telekomunikacyjnej (również te będące budowlami), wówczas podatnikiem podatku od nieruchomości byłby Operator jako posiadacz budowli. Działalność przez niego wykonywana z całą pewnością należy zakwalifikować jako działalność gospodarczą.

Infrastruktura Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej składająca się z budowli (będących w dzierżeniu Operatora Infrastruktury) i pozostałych elementów infrastruktury telekomunikacyjnej nie będącej budowlami (znajdująca się w dzierżawie Operatora Infrastruktury) tworzy całość funkcjonalno-użytkową zapewniając korzystanie z sieci szerokopasmowej zgodnie z przeznaczeniem. Budowle pomimo, iż formalnie nie zostaną przekazane w posiadanie Operatorowi lecz tylko w dzierżenie, będą znajdowały się w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą i będą związane z prowadzoną działalnością gospodarczą. Przyjęcie innego stanowiska w przedmiotowej sprawie doprowadziłoby do powstania luki interpretacyjnej w prawie podatkowym powodującej, iż budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej nie podlegałyby opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Taka sytuacja jest nie do zaakceptowania. Należy w tym miejscu przypomnieć stan faktyczny przedstawiony przez Stronę, a mianowicie, że: **lokalni operatorzy telekomunikacyjni, którzy będą podłączeni do sieci DSS, będą uprawnieni do pobierania opłaty od odbiorców usług (mieszkańców); lokalni operatorzy telekomunikacyjni, korzystający z usług Operatora Infrastruktury, będą osiągać przychody z tytułu udostępniania swoich usług mieszkańcom, a także ponosić koszty z tego tytułu.**

Powyższa argumentacja jest także spójna ze stanowiskiem doktryny (Joanna Jagoda, Komentarz do art. 13 ustawy o samorządzie województwa, LEX) gdzie wskazuje się, że *ustawa o samorządzie województwa nie wyjaśnia, co należy rozumieć przez sferę użyteczności publicznej. W tej sytuacji należy sięgnąć do przepisów innych ustaw, które definiują to pojęcie. Szczególnie przydatne są tutaj art. 9 ust. 4 u.s.g. oraz art. 1 u.g.k. Z obu tych przepisów wynika, że zadania należące do zadań użyteczności publicznej odznaczają się następującymi cechami:*

- 1) *należą do zadań własnych jednostek samorządu terytorialnego, tzn. służą zaspokajaniu potrzeb wspólnoty samorządowej (por: art. 166 ust. 1 Konstytucji RP); eliminuje to z ich rzędu zadania zlecone z zakresu administracji rządowej oraz nałożone ustawowo zadania z zakresu organizacji przygotowań i przeprowadzenia wyborów powszechnych oraz referendum (zob. art. 14 ust. 2 i 3 u.s.w.);*
- 2) *zaspokajane potrzeby mają charakter zbiorowy, tzn. dotyczą wszystkich albo większości lub znaczącej części członków danej wspólnoty (np. ochrona zdrowia, transport publiczny, opieka społeczna, edukacja);*
- 3) *zaspokajanie tych potrzeb odbywa się w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych.*

*Niekiedy wskazuje się ponadto, że zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej powinno się odbywać w sposób bezpośredni. Tym samym wyklucza się z kategorii zadań użyteczności publicznej zadania, których realizacja zaspokaja te potrzeby w sposób pośredni (np. wspomaganie przedsiębiorców w tworzeniu nowych miejsc pracy jako działanie służące walce z bezrobociem).*

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.

Reasumując: [REDAKTOR] na podstawie art. 2 ust. 1 pkt 3 w związku z art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tj. Dz. U. z 2014 r. poz. 849) zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej wybudowanych przez [REDAKTOR] w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”.

Interpretacja dotyczy zaistniałego stanu faktycznego przedstawionego przez Wnioskodawcę i stanu prawnego obowiązującego w dacie zaistnienia zdarzenia w przedstawionym stanie faktycznym.

#### Pouczenie

Stronie przysługuje prawo wniesienia skargi na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego. Skargę wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu, ul. Św. Mikołaja 78/79, 50-126 Wrocław, po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł się dowiedzieć o jej wydaniu – do usunięcia naruszenia prawa (art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi – Dz. U. nr 153, poz. 1270 ze zm.). Skargę do WSA wnosi się (w dwóch egzemplarzach – art. 47 w/w ustawy) w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia odpowiedzi organu na wezwanie do usunięcia prawa, a jeżeli organ nie udzielił odpowiedzi na wezwanie, w terminie sześćdziesięciu dni od dnia wniesienia wezwania (art. 53 § 2 w/w ustawy).

Skargę wnosi się za pośrednictwem organu, którego działanie lub bezczynność są przedmiotem skargi (art. 54 § 1 w/w ustawy) – Burmistrza Gminy Wołów, na adres: Urząd Miejski w Wołowie ul. Rynek nr 34, 56-100 Wołów.

#### Otrzymują:

1. [REDAKTOR]

2. a/a

Z up. Burmistrza  
*[Podpis]*  
Skarbnik Gminy

*[Podpis]*