

Kazimierza Wielka, dnia 26 października 2018 r.

Znak : FB. 310.1.2018 IP

## INTERPRETACJA INDYWIDUALNA PRZEPISÓW PRAWA PODATKOWEGO

Burmistrz Gminy Kazimierza Wielka, działając na podstawie art. 14j § 1 i § 3 w związku z art. 14b i 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2018 r., poz. 800 z późn.zm.) stwierdza, że stanowisko przedstawione we wniosku z dnia 21 września 2018 r. (data wpływu do Kancelarii Ogólnej 27 wrzesień 2018 r.) o wydanie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego, w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Sieci Szerokopasmowej, tj. opodatkowania budowli wchodzących w skład Sieci Szerokopasmowej - **jest prawidłowe.**

### UZASADNIENIE

Wnioskiem z dnia 21 września 2018 r. (wpływ do Kancelarii Ogólnej 27 wrzesień 2018 r.), zwrócił się, zgodnie z art. 14j ustawy Ordynacja podatkowa, o udzielenie interpretacji indywidualnej prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego Sieci Szerokopasmowej

Zapytanie brzmiało: Czy w związku z prowadzeniem przez [ ] działalności w zakresie telekomunikacji, polegającej na dostarczaniu sieci telekomunikacyjnej w tym zapewnianie dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej, a także świadczenie z wykorzystaniem sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz operatorów sieci dostępowych w ramach realizacji projektu „Sieć Szerokopasmowa”, 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.

**W przedmiotowym wniosku został przedstawiony następujący stan faktyczny:**

realizuje w dwóch fazach, projekt „Sieć Szerokopasmowa”, którego celami strategicznymi są :

- przyspieszenie tempa rozwoju społeczno-gospodarczego Polski w zgodzie z zasadą zrównoważonego rozwoju,
- zapewnienie rozwoju społeczno-gospodarczego
- powiększenie obszaru, gdzie jest możliwy dostęp do Internetu Szerokopasmowego,
- zwiększenie ilości mieszkańców województwa, którzy zyskają dostęp do Internetu.

W ramach zakończonej pierwszej fazy, zrealizowany został, z udziałem dofinansowania ze środków UE, na terenie województwa obiekt w postaci sieci telekomunikacyjnej, będącej Siecią Internetu szerokopasmowego. Z kolei w ramach trwającej obecnie drugiej fazy, przy pomocy wybudowanej sieci telekomunikacyjnej, zapewniany jest dostęp szerokopasmowy, przy czym realizacja dostarczania sieci szerokopasmowej następuje za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych.

Do chwili rozwiązania umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym, 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, zgodnie z zawartą z Województwem umową o partnerstwie publiczno-prywatnym operator infrastruktury, będący przedsiębiorcą telekomunikacyjnym (wylonionym w konkurencyjnym postępowaniu z zastosowaniem przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych). W ramach tej umowy, składniki majątkowe stanowiące własność Województwa, tj. w szczególności kanalizacja kablowa i łącza światłowodowe, zostały udostępnione przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu na zasadzie dzierżawy.

W związku z rozwiązaniem umowy o partnerstwie publiczno-prywatnym, Województwo – będące właścicielem i posiadaczem sieci, w ramach realizacji projektu, zamierza 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 Komunikacji Elektronicznej, a Województwo jako publiczny operator infrastruktury, zgodnie z decyzją Komisji Europejskiej z dnia 21 grudnia 2017 r. nr C(2017)9116 „nie będzie angażowało się w obsługę sieci przynoszącą zyski i nie będzie miało możliwości generowania zysków, lecz będzie zobowiązane bilansować dochody i wydatki (...)”.

Ta działalność Województwa w zakresie telekomunikacji, zgodna jest z przepisami ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jednolity Dz.U. z 2017 r., poz. 2062 z późn.zm.), Uchwałą Nr XLII/763/10 Sejmiku Województwa z dnia 25 października 2010 r. a ponadto Województwo uzyskało wpis Prezesa UKE do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

#### **Stanowisko Wnioskodawcy:**

Uwzględniając art. 2 ust.1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 1445 z późn.zm.), określający przedmiot opodatkowania podatkiem od nieruchomości, który obejmuje wymienione w nim nieruchomości lub obiekty budowlane, w kontekście legalnych definicji zawartych w tej ustawie m.in. *budowli* (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) i *działalności gospodarczej* (działalność o której mowa w ustawie z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców – Dz.U. poz.646, z wyjątkiem działalności wymienionej w art. 1 a ust.2 w/w ustawy), zważywszy, iż art.3 pkt 3 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 1202 z późn.zm.) uznający za budowle każdy obiekt budowlany nie będący budynkiem lub obiektem małej architektury wymienia przykładowe rodzaje budowli w tym obiekty liniowe zdefiniowane w pkt 3a tego artykułu – zdaniem wnioskodawcy przedmiotowa sieć telekomunikacyjna zrealizowana w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa – województwo”, w skład której wchodzi kanalizacja kablowa, jest budowlą. Niemniej zgodnie z ustawą o podatkach i opłatach lokalnych, podatkiem od nieruchomości objęte są tylko budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Wnioskodawca reprezentuje stanowisko, iż działalność w zakresie telekomunikacji którą będzie prowadzić nie ma charakteru działalności gospodarczej w rozumieniu art.3 ustawy Prawo przedsiębiorców a tym samym budowla wykorzystywana do jej prowadzenia, nie będzie podlegać obowiązkowi podatku od nieruchomości . Jak bowiem wynika z art. 14 ust.1 pkt 15a ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 913 z późn.zm.) działalność w zakresie telekomunikacji jest zadaniem własnym samorządu województwa , prowadzonym na podstawie ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnej, która określając zakres i warunki jej prowadzenia , celem zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, zalicza tą działalność do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

Wnioskodawca wskazując na istniejące rozbieżności doktryny, odnośnie podejmowania przez jednostki samorządu terytorialnego działalności w sferze użyteczności publicznej i poza nią , pod kątem dokonania oceny czy ma ona charakter działalności gospodarczej, podkreślił, iż działalność wykonywana przez jednostki samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji, z mocy ustawy, została uznana za działalność nie będącą działalnością gospodarczą.

Zgodnie z art. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, działalność prowadzona przez jednostki samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji, zgodnie z ustawą Prawo telekomunikacyjne, czy to w formie niewyodrębnionej w ramach osobowości prawnej tej jednostki czy to w innych wskazanych w tym przepisie formach, wymaga wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji i nie ma charakteru działalności gospodarczej. Również ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 1954), dokonuje wyraźnego rozróżnienia pomiędzy przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi prowadzącymi działalność gospodarczą oraz jednostkami samorządu terytorialnego wykonującymi działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, dla których prowadzone są odrębne rejestry.

Z uwagi na powyższe regulacje prawne, bezprzedmiotowe jest badanie charakteru działalności prowadzonej przez jednostki samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji, pod kątem legalnej definicji działalności gospodarczej (zamieszczonej aktualnie w ustawie Prawo przedsiębiorców), albowiem ex lege taka działalność nie jest działalnością gospodarczą.

Na uzasadnienie prawidłowości tego stanowiska wnioskodawca powołał szereg orzeczeń Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z roku 2016 (sygnatury akt : 1) I SA/Wr 72/16, 2) I SA/Wr 80/16, 3) I SA/Wr 53/16, 4) I SA/Wr 34/16, 5) I SA/Wr 74/16, 6) I SA/Wr 75/16, 7) I SA/Wr 33/16, 8) I SA/Wr 54/16, 9) 100/16, 10) I SA/Wr 101/16, 11) I SA/Wr 99/16, 12) I SA/Wr 32/16 i 13) I SA/Wr 27/16), wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 13 stycznia 2017 r. (sygn.akt II FSK 2818/16) a także jedno z najnowszych orzeczeń w tym zakresie, tj. wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Lublinie z dnia 16 maja 2018 r. (sygn.akt I SA/Lu 178/18), konstatując, iż skoro opisana wyżej działalność prowadzona przez Województwo nie stanowi działalności gospodarczej, mieszcząc się w granicach art.3 ust.1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, to budowla zrealizowana w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa - województwo : ”, jako nie związana z prowadzeniem działalności gospodarczej i nie znajdująca się w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą - to nie podlega ona opodatkowaniu stosownie do art.2 ust.1 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, a brak obowiązku podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości po stronie Województwa powoduje również, iż nie ma obowiązku składania deklaracji na podatek od nieruchomości.

#### **Ocena prawna stanowiska Wnioskodawcy:**

Zgodnie z art.2 ust.1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jedn.: Dz. U. z 2018 r., poz. 1445 z późn.zm.), podatkiem od nieruchomości podlegają budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. Dla celów tego podatku, stosownie do definicji legalnej zamieszczonej w art. 1a ust. 1 pkt 2 w/w ustawy, budowlą jest 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. Tym samym należy stwierdzić, iż niektóre obiekty budowlane podlegają opodatkowaniu jedynie wtedy, gdy są związane z prowadzeniem działalności gospodarczej i stanowią w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane ( tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 1202 z późn.zm.) budowlę albo urządzenie budowlane związane z obiektem budowlanym, które zapewnia możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem.

Art.3 pkt 3 ustawy Prawo budowlane, definiuje budowle jako 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, elektrowni wiatrowych i innych urządzeń) oraz fundamenty pod maszyny i urządzenia, jako odrębne pod względem technicznym części przedmiotów składających się na całość użytkową. Z kolei, zgodnie z legalną definicją zamieszczona w art. 3 pkt 3a tej ustawy, za obiekt liniowy uznaje się 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.

Przyjmując więc stosownie do wskazanych norm prawa budowlanego, iż kanalizacja kablowa, stanowiąca infrastrukturę sieci szerokopasmowej jest budowlą, należy rozstrzygnąć, czy w opisanym przez wnioskodawcę stanie faktycznym, można tą budowlę uznać za związaną z prowadzeniem działalności gospodarczej, zważywszy, iż art.1 a ust.1 pkt 3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, uznaje za takie, budowle będące w posiadaniu przedsiębiorcy lub innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą.

Zgodnie z odesłaniem ustawy podatkowej do regulacji ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców ( Dz.U. z 2018 r., poz. 646 z późn.zm.), za działalność gospodarczą uznaje się zorganizowaną działalność zarobkową, wykonywaną we własnym imieniu i w sposób ciągły ( art. 3 ustawy) a za przedsiębiorcę osobę fizyczną, osobę prawną lub jednostkę organizacyjną niebędącą osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, wykonującą działalność gospodarczą, także wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej oraz na podstawie odrębnych przepisów osoby zagraniczne. Tym samym, jeżeli właściciel (posiadacz) obiektu budowlanego nie jest przedsiębiorcą lub nie prowadzi działalności gospodarczej, budowle będące w jego

posiadaniu nie podlegają w ogóle opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości.

Ustawa z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie województwa (tekst jednolity Dz.U.z 2018 r., poz. 913 z późn.zm.) , co do zasady nie zakazuje samorządowi województwa prowadzenia działalności gospodarczej, zezwalając aby w sferze użyteczności publicznej województwo mogło tworzyć spółki z ograniczoną odpowiedzialnością, spółki akcyjne lub spółdzielnie, a także mogło przystępować do nich. Natomiast poza sferą użyteczności publicznej, województwo może tworzyć spółki z ograniczoną odpowiedzialnością i spółki akcyjne oraz przystępować do nich jeżeli działalność tych spółek polega na wykonywaniu czynności promocyjnych, edukacyjnych, wydawniczych oraz na wykonywaniu działalności w zakresie telekomunikacji służących rozwojowi województwa ( art.13 ustawy).

Z kolei art.14 ust.1 pkt 15a tej ustawy, stanowi, iż samorząd województwa wykonuje zadania o charakterze wojewódzkim określone ustawami, w szczególności działalności w zakresie telekomunikacji. Zapis ten koresponduje z art.3 ust.1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r.

o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jednolity Dz.U. z 2017 r., poz. 2062 ), upoważniającym jednostki samorządu terytorialnego, w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej , m.in. do :

- budowania lub eksploataowania infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz nabywania praw do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych,
- dostarczania sieci telekomunikacyjnej lub zapewniania dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej,
- świadczenia , z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, usług m.in. na rzecz użytkowników końcowych.

Art.3 ust.4 tej ustawy, stanowi, iż działalność ta należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego i zgodnie z art.5 ustawy jest uznawana za działalność niebędącą działalnością gospodarczą , wykonywaną 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

rejestrze jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Art. 10 ust.1 a ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz. 1954) dla powyższej działalności, niebędącej działalnością gospodarczą, prowadzonej przez jednostkę samorządu terytorialnego, przewiduje odrębny od rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych, rejestr jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

W konsekwencji, należy stwierdzić, że skoro Województwo, jako właściciel i obecny posiadacz sieci szerokopasmowej, zapewnia dostęp do usług szerokopasmowych, uzyskując wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji, nie będącą działalnością gospodarczą, to Województwo to nie jest podatnikiem podatku od nieruchomości z tytułu posiadanej sieci szerokopasmowej i podmiotem zobligowanym do składania deklaracji podatkowej.

Niniejsza interpretacja dotyczy stanu faktycznego przedstawionego przez wnioskodawcę oraz stanu prawnego obowiązującego w dniu wydania niniejszej interpretacji podatkowej. Burmistrz Miasta i Gminy Kazimierza Wielka uwzględnił w niej również ocenę prawną zawartą we wskazanych wyżej wyrokach WSA oraz NSA a także zbieżne z tym orzecznictwem stanowisko Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 27 marca 2017 r. PS.054.14.2017, przedstawione w odpowiedzi na interpelację poselską.

#### **Pouczenie:**

Wnioskodawcy przysługuje prawo do wniesienia skargi na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego z powodu jej niezgodności z prawem. Skargę wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Kielcach, ul. Prosta 10, 25-366 Kielce, w dwóch egzemplarzach, w terminie 30 dni od dnia doręczenia interpretacji (art. 53 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi –tekst jednolity Dz.U. z 2018 r., poz.1302 ze zm.).

Zgodnie z art. 54 § 1 w/w ustawy, skargę wnosi się za pośrednictwem organu, którego działanie, bezczynność lub przewlekłe prowadzenie postępowania jest przedmiotem skargi, tj. za pośrednictwem Burmistrza Miasta i Gminy Kazimierza Wielka (skargę należy przesać na adres : ul. Tadeusza Kościuszki 12, 28-500 Kazimierza Wielka).

**Otrzymują :**

- 1) adresat,
- 2) a/a.

**BURMISTRZ**  
Miasta i Gminy  
.....  
**Adam Bodzioch**