

Hajnówka, dnia 24.01.2017

#### INTERPRETACJA INDYWIDUALNA PRAWA PODATKOWEGO

Wójt Gminy Hajnówka, działając na podstawie art. 14j § 1, w związku z art. 14 c i 14 d ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku Ordynacja Podatkowa ( tekst jednolity Dz. U 2015 rok, poz. 613) oraz art. 1a ust. 1 pkt. 2, art. 2 art. 1 pkt. 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 roku o podatkach i opłatach lokalnych ( tekst jednolity DZ. U. 2014 poz.849 ze zm.) po zapoznaniu się z wnioskiem z dnia 27.12.2016 r. o wydanie interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości dotyczącego następującej kwestii: Czy , realizując zadania w zakresie telekomunikacji wynikających z art. 14 ustawy o samorządzie województwa, zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład wybudowanych przez w związku z realizacją projektu ?

postanawiam

uznać, że stanowisko przedstawione we wniosku z dnia 27.12.2016 roku jest prawidłowe.

#### Uzasadnienie

Dnia 27.12.2016 r. do Wójt Gminy Hajnówka wpłynął wniosek o wydanie interpretacji przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości dotyczący nieruchomości i budowli wchodzących w skład wybudowanych przez w związku z realizacją projektu . Do wniosku przedłożono: dowód uiszczenia opłaty w wysokości 40,00zł, kopię uchwały Nr XLIV/495/10 Sejmiku Województwa Podlaskiego z dnia 23 sierpnia 2010 r. kopie zaświadczenia o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji OBI.WKT.6002.12.2016.3 z dnia 21 października 2016 r. dla

Wnioskodawca we wniosku wskazał, że:

zakończono prace przy budowie światłowodowej sieci teleinformatycznej, której celem jest likwidacja wykluczenia cyfrowego, 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 ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa podlaskiego w tym i naszej Gminy. Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci jest uruchamiany za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Za zawieranie umów z tymi operatorami na warunkach zatwierdzonych przez UKE odpowiedzialny będzie operator infrastruktury wyłoniony w konkurencyjnym postępowaniu przez , które pozostaje właścicielem sieci. Pomimo trzech przeprowadzonych postępowań nie złożono ważnych ofert w żadnym z nich. Wobec tego wnioskodawca zwrócił się do o zgodę na pełnienie funkcji operatora samodzielnie, aby sieć była wykorzystywana i osiągała założenia projektu. Taką zgodę otrzymano pod warunkiem wystąpienia do o zmianę decyzji notyfikującej pomoc publiczną dla projektu . Przedmiotowa zmiana decyzji jest procedowana w chwili obecnej.

sporządziła Iwona Kiczajło



że nie jest i nie może być wykorzystywana do prowadzenia tej działalności ze względów technicznych. Budowlą związana z prowadzeniem działalności budowlanej nie musi już być taka, która służy prowadzeniu działalności; wystarczy, że jest w posiadaniu przedsiębiorcy ( L. Etel Podatki od nieruchomości, 2012). Przywołuje orzeczenie WSA z dnia 25 lutego 2010r. ISA/GD940/09 w którym stwierdzono, że kryterium kwalifikowania w/w przedmiotów opodatkowania jako „związanych z prowadzeniem działalności gospodarczej” jest fakt posiadania przez przedsiębiorcę - co wynika z art. 1 ust. 1 pkt. 3 Ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, oraz nie ma żadnej doniosłości prawnej nie ma okoliczność, czy budowla lub budynek jest rzeczywiście wykorzystywany do prowadzenia tej działalności.

Na uwzględnienie zasługuje fakt, iż Ustawodawca dokonał rozróżnienia pomiędzy przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi – czyli tymi którzy prowadzi działalność gospodarczą, a jednostkami samorządu terytorialnego wykonującymi działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, która nie jest działalnością gospodarczą o czym świadczy - art. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, tekst jednolity Dz.U. 2016 poz 1537 z późn. zm. Jednostka samorządu terytorialnego prowadzi taką działalność na podstawie uchwały organu stanowiącego – art.3 ust.4 ww. Ustawy. Prezes prowadzi rejestr jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji nie będącą działalnością gospodarczą, który jest odrębnym rejestrem od rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych ( art. 5 ww. Ustawy)

Wobec tego Wnioskodawca uważa, że opodatkowanie budowli podatkiem od nieruchomości nastąpi wówczas, gdy będzie ona związana z prowadzeniem działalności gospodarczej i będzie w posiadaniu przedsiębiorcy.

Ponadto wnioskodawca wskazuje, iż art. 2 ustawy o swobodzie działalności gospodarczej z dnia 2 lipca 2004 r. t.j. Dz U z 2016 r. poz. 1829 z późn. zm. definiuje, iż działalnością gospodarczą jest zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwanie i rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły.

Według ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo Budowlane - sieci telekomunikacyjne są to obiekty budowlane, które nie mają cech budynku, a przez to są budowlami. W dniu 17 lipca 2010 r. weszła w życie ustawa z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych ( tj. Dz. U. z 2016 r. poz. 1537 ze zm.), na mocy której ( art. 65) zmieniono brzmienie art. 3 pkt.3 Ustawy Prawa budowlanego poprzez umieszczenie w nim nowego rodzaju budowli – „ obiektu liniowego”. Szczegółowo zdefiniowano go w art. 3 pkt. 3a ustawy:

„ 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.”

Zmiana ta w oparciu o orzecznictwo sądowe skutkuje tym, że kable umieszczone w kanalizacji kablowej nie będą podlegały opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Wobec powyższego wnioskodawca podnosi, iż rurociągi teletechniczne , jako

obiekt liniowy, zalicza się do budowli o których mowa w ustawie o podatkach i opłatach lokalnych, nie prowadzi działalności gospodarczej, działania w zakresie telekomunikacji mieszczą się w zakresie realizacji zadań własnych.

Przedmiotem zagadnienia są budowle wchodzące w skład

. Działalność prowadzona przez Województwo Podlaskie w zakresie telekomunikacji

wykonywana będzie na podstawie ustawy z dnia 07 maja 2010 r. o spieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych – tekst jednolity Dz. U. z 2015r. poz. 880. Ustawa określa sieć szerokopasmową jako sieć telekomunikacyjną, służącą do zapewnienia szerokopasmowego dostępu do Internetu. Dostęp szerokopasmowy oznacza brak ograniczenia wydajności łącza przy uruchamianiu aplikacji dostępnych w sieci.

uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji nie będącą działalnością gospodarczą.

Według art. 3 ust. 1 wskazanej wyżej ustawy, jednostka samorządu terytorialnego dla zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej może budować, eksploatować, oraz nabywać prawa do infrastruktury i sieci telekomunikacyjnych. Świadczyć z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury i sieci telekomunikacyjnej usług na rzecz ustawowo określonych podmiotów. Opisana powyżej działalność należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

Zgodnie z ustawą z dnia 04 lipca 1994 r. Prawo Budowlane – tekst jednolity Dz. U. 2013 r. poz. 1409 ze zm. są zaliczane do budowli i podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości, o którym mowa w art. 2 ust. 1 pkt.3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych.

Wojewódzki Sąd Administracyjny Łodzi w wyroku z dnia 03 września 2014 r. sygn. akt I SA/Łd777/14 wskazał, iż:” W przypadku sieci telekomunikacyjnej budowlą jest zbiór poszczególnych elementów konstrukcyjnych, urządzeń i instalacji, połączonych w celu realizacji określonego zadania. Linia kablowa stanowi taki właśnie element budowli, bez względu na sposób połączenia z siecią czy innym jej elementem. W tym kontekście nie ma znaczenia również dokonywanie ustaleń, które składniki sieci są jej niezbędne do funkcjonowania”.

Cytowany przez wnioskodawcę przepis art. 1a ust. 1 pkt. 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, wskazuje na definicję budowli odwołując się do Prawa budowlanego. Zgodnie z tym przepisem budowlą są takie obiekty jak: lotniska, drogi, linie kolejowe, mosty estakady, tunele, sieci techniczne, wolno stojące maszty antenowe, wolno stojące trwale związane z gruntem urządzenia reklamowe, budowle ziemne, obronne ( fortyfikacyjne ), 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 i innych urządzeń) oraz fundamenty pod maszyny i urządzenia jako odrębne pod względem technicznym części przedmiotów składających się na całość użytkową.

Powyższa definicja nie stanowi katalogu zamkniętego i jest jedynie przykładowym wyliczeniem obiektów budowlanych, które należy zaszeregować jako budowlę.

Ustawa o podatkach i opłatach lokalnych mianem budowli określa także: „ urządzenia budowlane - należy przez to rozumieć urządzenia techniczne związane z obiektem budowlanym, zapewniające możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem, jak przyłącza i urządzenia instalacyjne, w tym służące oczyszczaniu lub gromadzeniu ścieków, a także przejazdy, ogrodzenia, place postojowe i place pod śmietniki;” – art. 3 pkt. 9. Prawa budowlanego. Wobec powyższego, urządzenia tego typu są traktowane jako budowla i powinny być opodatkowane samodzielnie ( np. ogrodzenie posesji , na której jest prowadzona działalność gospodarcza), albo jako składowa obiektu ( np. instalacje i przyłącza rurociągu lub linii energetycznej). Urządzenia w postaci instalacji lub przyłączy, będące elementem składowym budowli zwiększając wartość początkową, będącą podstawą opodatkowania podatkiem od nieruchomości.

Definicja obiektu liniowego według Prawa budowlanego art. 3 pkt.3a brzmi: „obiekcie liniowym - należy przez to rozumieć 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;”.

Ustawa o podatkach i opłatach lokalnych rozgranicza, które budowle są opodatkowane podatkiem od nieruchomości, wobec czego sam fakt istnienia budowli nie przesądza o jej opodatkowaniu. Budowle są opodatkowane dopiero wówczas, gdy znajdują się w posiadaniu przedsiębiorcy bądź innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Wykonuje działalność w zakresie telekomunikacji aby zaspokoić zbiorowe potrzeby wspólnoty samorządowej. Działalność prowadzona jest jako zadanie własne o charakterze użyteczności publicznej, na podstawie uchwały organu stanowiącego przez co nie może być uznane za przedsiębiorcę, gdyż działalność ta nie jest działalnością gospodarczą.

Konkludując przedstawiony przez Wnioskodawcę stan faktyczny, brak jest przesłanek, aby w oparciu o art. 2 ust. 1 pkt.3 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych opodatkować podatkiem od nieruchomości sieci telekomunikacyjne opisane we wniosku o wydanie indywidualnej interpretacji podatkowej. Wnioski wskazane w piśmie prawidłowo określają, iż ani Wnioskodawca, ani Operator Infrastruktury nie są przedsiębiorcami ani podmiotami prowadzącymi działalność gospodarczą. W związku z tym budowle będące w posiadaniu Jst i operatora Infrastruktury nie będą opodatkowane podatkiem od nieruchomości.

Dyskusyjna pozostaje kwestia, czy budowle nie będą uznane za znajdujące się w posiadaniu zależnym tzw. lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Budowa Sieci Szerokopasmowej zapewnia większej grupie społeczeństwa dostępu do Internetu, wynikiem czego będą zawierane umowy na dostawę usług z lokalnymi operatorami telekomunikacyjnymi. Jeżeli z umowy z Operatorem Infrastruktury by wynikało, że lokalni operatorzy telekomunikacyjni są posiadaczami sieci, a nie zakupili usług po cenach hurtowych w celu dalszej odsprzedaży na rzecz odbiorców indywidualnych, wówczas istniałaby możliwość opodatkowania podatkiem od nieruchomości, lokalnych przedsiębiorców telekomunikacyjnych, gdyż są oni przedsiębiorcami.

Stan faktyczny przedstawiony we wniosku nie wskazuje, aby takie posiadanie przechodziło na takich przedsiębiorców, szczególnie że Wnioskodawca pozostanie właścicielem teleinformatycznej sieci szerokopasmowej.

Wobec powyższego postanowiono jak w sentencji.

Niniejsza interpretacja udzielona w oparciu o przepisy prawa podatkowego obowiązujące na dzień złożenia zapytania w organie podatkowym i dotyczy stanu faktycznego przedstawionego przez wnioskodawcę.

Jednocześnie informuje się, że niniejsza interpretacja po usunięciu danych identyfikujących wnioskodawcę zostanie umieszczona w Biuletynie Informacji Publicznej.

Pouczenie:

Na indywidualną interpretację podatkową zgodnie z art. 14c §3 Ordynacji podatkowej przysługuje skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Białymstoku złożona za pośrednictwem Wójta Gminy Hajnówka wniesiona po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację do usunięcia naruszenia prawa ( art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu

przed sądami administracyjnymi) w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł się dowiedzieć o jej wydaniu. Skargę wnosi się w dwóch egzemplarzach w terminie 30 dni od dnia doręczenia odpowiedzi organu na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa, a jeżeli organ nie udzielił odpowiedzi na wezwanie, w terminie 60 dni od dnia wniesienia tego wezwania.

Otrzymują:

1. Wnioskodawca
2. a/a

  
mgr Lucyna Smoktunowicz

sporządziła Iwona Kiczka