

Nasz znak: F.3120.IP.01.2022

## INTERPRETACJA INDYWIDUALNA

Burmistrz Barczewa działając na podstawie art. 14j § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 roku – Ordynacja podatkowa (tekst jednolity Dz. U. z 2021r. poz. 1540 z późn. zm.) w związku z art. 1c ustawy z dnia 12 stycznia 1991r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity Dz. U. z 2022 r., poz. 1452 z późn. zm.) po rozpatrzeniu wniosku z dnia 23.09.2022r. (data wpływu 06.10.2022r.) o wydanie interpretacji przepisów prawa podatkowego w zakresie podatku od nieruchomości

### postanawia:

- uznaje za prawidłowe stanowisko Wnioskodawcy – [REDAKTOWANE] [REDAKTOWANE] zaprezentowane we wniosku z dnia 23-09-2022r. dotyczące obowiązku podatkowego w zakresie infrastruktury telekomunikacyjnej sieci SSPW jako budowli, tj. składaniu deklaracji i opłacaniu podatku od nieruchomości przez [REDAKTOWANE] – jako właściciela budowli i przez podmiot, będący posiadaczem zależnym na podstawie umowy z [REDAKTOWANE] w przedstawionym stanie faktycznym w trzech wariantach.

### UZASADNIENIE

W dniu 06.10.2022r. wpłynął wniosek [REDAKTOWANE] o wydanie interpretacji indywidualnej w kwestii obowiązku składania deklaracji na podatek od nieruchomości i opłacania podatku od nieruchomości w trzech różnych wariantach.

#### *We wniosku został przedstawiony następujący stan faktyczny:*

[REDAKTOWANE] realizowało projekt „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie”. W ramach inwestycji [REDAKTOWANE] zawarło ze spółką [REDAKTOWANE] umowę o partnerstwie publiczno – prywatnym w dniu 19.04.2013r. W ramach umowy [REDAKTOWANE] wybudował sieć i zgodnie z umową miał nią zarządzać. [REDAKTOWANE] z dnia 17.12.2015r. oddało [REDAKTOWANE] w dzierżawę budowlę stanowiącą infrastrukturę sieci telekomunikacyjnej wraz z kanalizacją kablową.

Działalność telekomunikacyjna [REDAKTOWANE] wykonywana jest zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych. Na mocy Uchwały Sejmiku Województwa Warmińsko-Mazurskiego nr XLI11/838/10 z dnia 28 września 2010r. [REDAKTOWANE] uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, prowadzonego przez Urząd Komunikacji Elektronicznej, potwierdzony zaświadczeniem z dnia 10.03.2022r.

## Wariant I

~~Województwo~~ pozostanie właścicielem i faktycznym posiadaczem sieci SSPW przez cały okres eksploatacji i pełni rolę operatora telekomunikacyjnego wykonującego działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.us.t. Sieć będzie w całości w posiadaniu ~~Województwa~~, natomiast czynności konieczne do prawidłowego jej funkcjonowania będzie w imieniu ~~Województwa~~ wykonywał podmiot zewnętrzny - Wykonawca, będący operatorem telekomunikacyjnym na podstawie zawartej z tym podmiotem umowy oraz udzielonego mu przez ~~Województwo~~ pełnomocnictwa lub pełnomocnictw.

~~Województwo~~ będzie ponosiło opłaty i koszty związane z istnieniem i eksploatacją infrastruktury, zarówno stałe jak i zmienne takie jak:

- koszty roczne za umieszczenie urządzeń w pasach drogowych i działkach cieków stanowiących wody płynące,
- koszty związane z usuwaniem awarii,
- koszty związane z przebudową Sieci,
- koszty związane z modernizacją, rozbudową.

~~Województwo~~ określać będzie ponadto strategię rozbudowy sieci oraz nakłady inwestycyjne na jej rozwój.

Wykonawca w tym wariantcie będzie świadczył usługi polegające na:

- utrzymaniu gotowości Sieci 24/7, oraz jej stałego monitoringu,
- dokonywanie podłączeń nowych operatorów wraz z wydawaniem warunków technicznych,
- serwisie urządzeń aktywnych, konserwacji sieci,
- dojazdu,
- usuwanie awarii.

Za wyżej wymienione czynności (oprócz usuwania awarii, która jest odrębnie wycenianą usługą) Wykonawca będzie otrzymywał stałe wynagrodzenie.

Środki z umów przychodowych (ze sprzedaży usług) przekazywane będą na konta ~~Województwa~~

## Wariant II

~~Województwo~~ pozostanie właścicielem sieci SSPW przez cały okres jej eksploatacji. Jako właściciel sieci przekaze operatorowi infrastruktury wyłącznie w dzierżenie w rozumieniu art. 338 kodeksu cywilnego (tj. administrowanie i utrzymanie, bez przeniesienia posiadania) te elementy infrastruktury telekomunikacyjnej sieci SSPW, które stanowią budowle (obiekty trwale związane z gruntem) tj. rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki oraz pozostałe elementy infrastruktury składające się na tor światłowodowy. Jednocześnie Województwo przekaze operatorowi infrastruktury w dzierżawę (posiadanie zależne na podstawie umowy) pozostałe elementy infrastruktury telekomunikacyjnej niebędące budowlami (np. kable, przełącznice optotelekomunikacyjne, patchcordy, urządzenia aktywne i inny osprzet niezwiązany z gruntem), co stanowi zakres niezbędny i wystarczający do świadczenia przez niego usług telekomunikacyjnych. Na podstawie zawartej z Województwem umowy Operator infrastruktury w okresie eksploatacji sieci SSPW będzie administrował i utrzymywał infrastrukturę powierzoną w dzierżenie oraz prowadził eksploatację infrastruktury powierzonej w dzierżawę i powstałej w wyniku ewentualnej rozbudowy, w tym będzie dostarczał sieć telekomunikacyjną w rozumieniu prawa telekomunikacyjnego, zapewniał dostęp telekomunikacyjny do infrastruktury i świadczył usługi dla operatorów sieci dostępowych. Operator świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę (tj. elementów niebędących budowlami). Budowle wchodzące w skład SSPW pozostają we władaniu ~~Województwa~~. Oferowanie i świadczenie usług dostępowych realizowane będzie przez

Wykonawca za pośrednictwem wykonawcy, który zobowiązany będzie również do zawierania umów z operatorami. Na podstawie prowadzonej przez Wykonawcę ewidencji środków trwałych można wyodrębnić wartość budowli (elementów nieoddanych w dzierżenie) od wartości pozostałej infrastruktury. Zatem, budowle wchodzące w skład sieci SSPW w całości pozostaną w posiadaniu Wykonawcy i będą wykorzystywane w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.u.s.t.

Wykonawca będzie ponosiło opłaty i koszty związane z istnieniem i eksploatacją infrastruktury, zarówno stałe jak i zmienne takie jak:

- koszty roczne za umieszczenie urządzeń w pasach drogowych i działkach cieków stanowiących wody płynące,
- koszty związane z usuwaniem awarii,
- koszty związane z przebudową Sieci,
- koszty związane z modernizacją, rozbudową.
- Wykonawca określać będzie ponadto strategię rozbudowy sieci oraz nakłady inwestycyjne na jej rozwój.

Wykonawca w tym wariantcie będzie świadczył usługi polegające na :

- utrzymaniu gotowości Sieci 24/7, oraz jej stałego monitoringu,
- wykonywanie podłączeń nowych operatorów wraz z wydawaniem warunków technicznych,
- serwisie urządzeń aktywnych, konserwacji sieci, dojazdu,
- usuwanie awarii.

### Wariant III

Wykonawca, jako właściciel sieci SSPW — dla prowadzenia działalności w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.u.s.t. — przekaże w dzierżawę na ustalony okres oraz powierzy zarządzanie siecią SSPW Wykonawcy — wybranemu operatorowi telekomunikacyjnemu. Wykonawca pozostanie właścicielem sieci SSPW przez cały okres jej eksploatacji, Operatorem telekomunikacyjnym będzie wykonawca.

Dostęp do usług szerokopasmowych z sieci SSPW odbywać się będzie za pośrednictwem lokalnych operatorów telekomunikacyjnych. Za zawieranie umów z tymi operatorami odpowiedzialny będzie Wykonawca — operator infrastruktury wybrany przez Wykonawcę. Wykonawca przekaże Wykonawcy w posiadanie zależne (na podstawie zawartej z Wykonawcą umowy) — w celu administrowania i utrzymania — całą sieć SSPW, tj. zarówno te elementy infrastruktury telekomunikacyjnej sieci SSPW, które stanowią budowle (obiekty trwale związane z gruntem), w postaci kanalizacji teletechnicznej, na którą składają się rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki, jak również wszystkie pozostałe elementy infrastruktury telekomunikacyjnej sieci SSPW niebędące budowlami składające się na tor światłowodowy (np. kable światłowodowe, przełącznice optotelekomunikacyjne, patchcordy, urządzenia aktywne i inny osprzęt niezwiązany z gruntem).

Wykonawca w tym wariantcie pełnił będzie rolę operatora telekomunikacyjnego wykonującego działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.u.s.t.

Sieć będzie w całości w posiadaniu Wykonawcy, i wszelkie czynności konieczne do prawidłowego jej funkcjonowania oraz oferowania i Świadczenia usług dostępowych będzie wykonywał Wykonawca.

*W związku z powyższym Wnioskodawca zadał następujące pytanie:*

#### **Wariant I**

- 1) Czy ~~Województwo warmińsko-mazurskie~~ jako posiadający sieci właściciel sieci SSPW, w imieniu którego czynności konieczne do prawidłowego jej funkcjonowania oraz oferowania i świadczenia usług dostępowych wykonywał będzie podmiot zewnętrzny na podstawie udzielonego pełnomocnictwa, zobowiązane jest składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW – wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie?
- 2) Czy podmiot, któremu ~~Województwo warmińsko-mazurskie~~ na podstawie stosownego pełnomocnictwa udzieli praw do administrowania i operowania siecią SSPW jest zobowiązany składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie?

#### **Wariant II**

- 1) Czy ~~Województwo warmińsko-mazurskie~~ jako właściciel sieci SSPW, realizując zadania w zakresie telekomunikacji wynikające z art. 14 ustawy o samorządzie województwa, powierzając sieć SSPW w administrowanie operatorowi infrastruktury poprzez przekazanie mu w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie w rozumieniu art. 338 k.c.) elementów infrastruktury telekomunikacyjnej w postaci kanalizacji teletechnicznej (budowli – obiektów trwale związanych z gruntem), tj. rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki oraz pozostałe elementy infrastruktury składające się na tor światłowodowy, zobowiązane jest składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie?
- 2) Czy wybrany operator telekomunikacyjny jest zobowiązany składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie, jeżeli otrzymał w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie w rozumieniu art. 338 k.c.) jedynie elementy infrastruktury telekomunikacyjnej w postaci kanalizacji teletechnicznej (budowle – obiekty trwale związane z gruntem), tj. rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki oraz pozostałe elementy infrastruktury składające się na tor światłowodowy?

#### **Wariant III**

- 1) Czy ~~Województwo warmińsko-mazurskie~~ jako właściciel sieci SSPW, realizując zadania w zakresie telekomunikacji wynikające z art. 14 ustawy o samorządzie województwa, zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie?
- 2) Czy wybrany operator telekomunikacyjny, któremu przekazano w dzierżawę sieć SSPW, oraz powierzony mu został zarząd nad tą siecią jest zobowiązany składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie?

***Wnioskodawca przedstawił własne stanowisko w sprawie:***

Należy wskazać, że zgodnie z art. 3 ust. 1 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych z dnia 12 stycznia 1991r. (dalej: u.p.o.l.), obowiązek podatkowy nałożony jest na podmioty, które są właścicielami nieruchomości lub obiektów budowlanych, posiadaczami samoistnymi, użytkownikami wieczystymi gruntów, posiadaczami nieruchomości lub ich części albo obiektów budowlanych lub ich części, stanowiących własność Skarbu Państwa lub jednostki samorządu terytorialnego, jeżeli posiadanie wynika z umowy lub jest bez tytułu prawnego. Przez pojęcie "tytuł prawny" należy rozumieć nie tylko typową umowę dzierżawy lub najmu, ale również żarząd, użytkowanie wieczyste, użytkowanie (art. 252 k.c.) oraz inne szczególne formy prawne gospodarowania nieruchomościami Skarbu Państwa i jednostki samorządu terytorialnego (tak wyrok WSA w Gdańsku z dnia 2 lutego 2016 r. I SA/Gd 1014/15 czy WSA we Wrocławiu z dnia 25 kwietnia 2013 r. I SA/Wr 211/13).

Zgodnie z ustawą o podatkach i opłatach lokalnych przedmiot opodatkowania stanowią:

- a) grunty;
- b) budynki lub ich części;
- c) budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Użyte w ustawie o podatkach i opłatach lokalnych określenia oznaczają:

- a) 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;
- b) 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;
- c) 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;
- d) działalność gospodarcza – działalność, o której mowa w ustawie z dnia 6 marca 2018 r. – Prawo przedsiębiorców.

Zgodnie z art. 3 ustawy z dnia 6 marca 2018r. – Prawo przedsiębiorców działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły. Prowadzona przez Województwo działalność w zakresie telekomunikacji zgodnie z art. 3 ust. 4 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego i wykonywana jest na podstawie uchwały y organu stanowiącego (art. 3 ust. 5 ww. ustawy).

Odnosnie sieci telekomunikacyjnych przyjmuje się, że są to obiekty budowlane w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994r. – Prawo budowlane, które nie mają cech budynku, a przez to są budowlami. Rurociągi teletechniczne Sieci Szerokopasmowej Polski Wschodniej, jako obiekt liniowy zalicza się do budowli, o których mowa w u.p.o.l. Nie każda jednak budowla, ale tylko „związana z prowadzeniem działalności gospodarczej”, podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. 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 o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych). 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). Co więcej, zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, działalność w zakresie telekomunikacji prowadzona przez jednostkę samorządu terytorialnego nie jest działalnością gospodarczą, o czym bezpośrednio przesądza art. 3 tej 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 należy stwierdzić, iż [REDAKTOWANE] w ramach swoich działań nie prowadzi takiej działalności gospodarczej i tym samym nie jest również przedsiębiorcą. Działania [REDAKTOWANE] w zakresie telekomunikacji mieszczą się w zakresie realizacji jego zadań własnych. [REDAKTOWANE] jako właściciel sieci i jednostka samorządu terytorialnego zarejestrowana w prowadzonym przez Urząd Komunikacji Elektronicznej rejestrze JST wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, nie jest równocześnie przedsiębiorcą.

### Wariant I

[REDAKTOWANE] jako właściciel sieci SSPW, będzie posiadaczem sieci i będzie pełniło funkcję Operatora Infrastruktury. Podmiot zewnętrzny wybrany przez [REDAKTOWANE] będzie wykonywał w imieniu i na rzecz [REDAKTOWANE] czynności konieczne do prawidłowego funkcjonowania sieci SSPW oraz oferowania i świadczenia usług dostępowych. W tym wariantcie na [REDAKTOWANE] nie będzie ciążył obowiązek podatkowy w zakresie infrastruktury sieci szerokopasmowej jako budowli. Stąd też przy braku obowiązku podatkowego nie można przyjąć, iż [REDAKTOWANE] będzie posiadało status podatnika od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej (SSPW). Nie ma zatem podstaw, do obciążenia [REDAKTOWANE] podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej (SSPW) wybudowanej na terenie województwa warmińsko - mazurskiego i składania deklaracji na ten podatek, gdyż [REDAKTOWANE] nie będzie prowadziło działalności gospodarczej a będzie wykonywało działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.u.s.t.

Podatek nie będzie również ciążył na podmiocie zewnętrznym, któremu [REDAKTOWANE] udzieli praw do administrowania i operowania siecią SSPW i jako taki nie będzie zobowiązany składać deklaracji i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polskich Wschodniej województwo warmińsko-mazurskie, gdyż czynności które będzie wykonywał podmiot zewnętrzny będą w imieniu i na rzecz [REDAKTOWANE]

### Wariant II

Z art. 2 ust. 1 pkt 3 u.p.o.l. wynika, że opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają obiekty budowlane, budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. Zgodnie z art. 1a ust. 1 pkt 2 u.p.o.l. budowla to obiekt budowlany w rozumieniu przepisów prawa budowlanego. A art. 3 ust. 3a ustawy Prawo budowlane wskazuje, że "obiektem budowlanym jest także obiekt liniowy, a więc obiekt, którego charakterystycznym parametrem jest długość, w szczególności (...) kanalizacja kablowa, przy czym kable są w niej zainstalowane nie stanowią obiektu budowlanego lub jego części ani urządzenia budowlanego". Oznacza to, że obiektem budowlanym i budowlą może być tylko kanalizacja telekomunikacyjna, jako infrastruktura, o ile będzie w posiadaniu przedsiębiorcy (art. 1a ust. 1 pkt 3 u.p.o.l.). Operatorowi Infrastruktury zostały oddane w administrowanie i utrzymanie (dzierżenie w rozumieniu art. 338 K.c.) elementy infrastruktury telekomunikacyjnej w postaci kanalizacji teletechnicznej (budowli - obiektów trwale związanych z gruntem), na którą składają się rurociągi osłonowe, studnie i zasobniki oraz pozostałe elementy infrastruktury składające się na tor światłowodowy. To zaś posiadaniem nie jest. Z kolei pozostałe elementy infrastruktury składające się na tor światłowodowy (nie będący budowlą), czyli

kable światłowodowe, przełącznice, patchcordsy, urządzenia aktywne i inny osprzęt nie związany z gruntem, będą przekazane w dzierżawę, przy czym przekazanie Operatorowi w dzierżawę elementów infrastruktury niebędących budowlami, stanowi zakres niezbędny i wystarczający do świadczenia przez niego usług telekomunikacyjnych (świadczy usługi w oparciu o eksploatację elementów sieci powierzonych w dzierżawę). Na podstawie prowadzonej ewidencji środków trwałych, można wyodrębnić wartość budowli (elementów nie oddanych w dzierżawę) od wartości pozostałej infrastruktury podlegającej dzierżawie.

Jak się „przyjmuje”: na gruncie prawa cywilnego, dzierżenia nie można utożsamiać z posiadaniem. Wprawdzie zarówno w przypadku posiadania jak i dzierżenia występuje władztwo faktyczne nad rzeczą (corpus), to różnica zachodzi w elemencie psychicznym (animus). Posiadacz w zakresie swojego władztwa działa zawsze dla siebie (rem sibi habendi), natomiast dzierżyciel działa dla kogo innego (animus detendi pro alieno) (J. Gołaczyński [w:] System Prawa Prywatnego. Tom 4. Prawo rzeczowe, C.H. Beck, Warszawa 2005 r., s. 14). Jako że kanalizacja kablowa (budowla) nie zostanie przekazana w posiadanie innemu podmiotowi, zatem objęcie jej podatkiem od nieruchomości zależy bezpośrednio od uznania [redacted] za podmiot prowadzący działalność gospodarczą (jedynego posiadacza). Kwestię prowadzenia działalności gospodarczej przez jednostkę samorządu terytorialnego w zakresie określonym w art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t. przesądza przepis art. 5 tej ustawy przyjmując w istocie, że działalność o której mowa w art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t., wykonywana przez jednostkę samorządu terytorialnego, nie jest działalnością gospodarczą ("działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1, niebędącą działalnością gospodarczą, wykonuje się zgodnie z przepisami..."). Nie ma znaczenia to, że zapewnienie przez [redacted] dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej ma się odbywać za pośrednictwem Operatora Infrastruktury (dzierżawcę kabli światłowodowych), albowiem jak to wynika z art. 5 u.w.r.u.s.t., jednostka samorządu terytorialnego przedmiotową działalność prowadzić może również pośrednio. Mowa jest tam bowiem o działalności zarówno w formie niewyodrębnionej w ramach jej (jednostki samorządu terytorialnego) 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 (szerzej wyrok NSA z dnia 13.01.2017 r., sygn. akt 11 FSK 2818/16).

Dodatkowo, należy wskazać, że nawet jeżeli wybudowana infrastruktura telekomunikacyjna nie zostałaby przekazana umownie innemu podmiotowi - przedsiębiorcy prowadzącemu działalność gospodarczą, to objęcie wchodzących w jej skład budowli podatkiem od nieruchomości uzależnione jest od uznania jednostki samorządu terytorialnego (Województwa) za podmiot prowadzący działalność gospodarczą. Jeżeli przedmioty opodatkowania związane są z działalnością województwa wykonywaną zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, która nie stanowi działalności gospodarczej, to od budowli nieprzekazanych przedsiębiorcy [redacted] nie zapłaci podatku od nieruchomości. Jak wynika bowiem z postanowień art. 5 u.w.r.u.s.t. działalność jednostki samorządu terytorialnego prowadzonej w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej w zakresie budowy lub eksploatacji infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, nabywania praw do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych; dostarczania sieci telekomunikacyjnych lub zapewniania dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej; świadczenia (z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych) usług na rzecz określonych w ustawie podmiotów, nie uznaje się za działalność gospodarczą. Zatem, budowle będące własnością [redacted] nieprzekazane innym podmiotom i wykorzystywane do tego typu działalności, nie mogą być uznane za związane z prowadzeniem działalności gospodarczej, a przez to nie będą one podlegały opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Warto nadmienić, że podobne stanowisko wyraził Naczelny Sąd Administracyjny, w wyroku z dnia 18.09.2018 r. (II FSK 2423/16) czy w wyrok z 18.09.2018 r. (II FSK 2968/16). Podstawę rozstrzygnięcia w tym zakresie wyznacza art. 3 ust. 1 u.w.r.u.s.t. Przepis ten określa zasadnicze rodzaje działań j.s.t. (jednostki

samorządu terytorialnego) w sektorze telekomunikacyjnym, przy czym te rodzaje działalności może realizować sama, czyli bezpośrednio. Może więc i budować infrastrukturę i sieci telekomunikacyjne, jak i je udostępniać przedsiębiorcom i Innym dysponentom.

Stan faktyczny będzie polegał na oddaniu przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu w dzierżawę infrastruktury kablowej (np. kable, przełącznice optotelekomunikacyjne, patchcordy, urządzenia aktywne i inny osprzęt niezwiązany z gruntem), bez obiektów budowlanych, budowli lub ich części, to zaś nie jest posiadaniem. Z tego też względu, w wariancie II na [REDAKTOWANE] nie będzie ciążył obowiązek podatkowy w zakresie infrastruktury sieci szerokopasmowej jako budowli i nie ma podstaw, do obciążenia [REDAKTOWANE] podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej (SSPW) wybudowanej na terenie województwa warmińsko-mazurskiego i składania deklaracji na ten podatek, gdyż Województwo nie prowadzi działalności gospodarczej.

Również, w tym wariancie na podmiocie wybranym przez [REDAKTOWANE] nie będzie ciążył obowiązek podatkowy w zakresie infrastruktury sieci szerokopasmowej jako budowli, gdyż podmiot będzie jedynie dzierżył te elementy infrastruktury telekomunikacyjnej a dzierżawił tor światłowodowy nie będący budowlą. Stąd też przy braku obowiązku podatkowego nie można przyjąć, iż Podmiot ten będzie posiadał status podatnika od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej (SSPW). Nie ma zatem podstaw, do obciążenia go podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Sieci Szerokopasmowej (SSPW) wybudowanej na terenie województwa warmińsko-mazurskiego i składania deklaracji na ten podatek.

### Wariant III

Jeżeli [REDAKTOWANE] wybudowało infrastrukturę telekomunikacyjną, która pozostaje jego własnością i przekazało umownie innemu podmiotowi – przedsiębiorcy prowadzącemu działalność gospodarczą, to objęcie wchodzących w jej skład budowli podatkiem od nieruchomości obciąża tego przedsiębiorcę.

Obciążenie [REDAKTOWANE] podatkiem od nieruchomości uzależnione jest od uznania jednostki samorządu terytorialnego (województwa) podmiot prowadzący działalność gospodarczą. Jeżeli przedmioty opodatkowania związane są z działalnością województwa wykonywaną zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju usługi sieci telekomunikacyjnych, która nie stanowi działalności gospodarczej, to od budowli nieprzekazanych przedsiębiorcy województwo nie zapłaci podatku od nieruchomości. Jak wynika bowiem z postanowień art. 5 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, działalności jednostki samorządu terytorialnego prowadzonej w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej w zakresie budowy lub eksploatacji infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, nabywania praw do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych; dostarczania sieci telekomunikacyjnych lub zapewniania dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej; Świadczenia (z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych) usług na rzecz określonych w ustawie podmiotów, nie uznaje się za działalność gospodarczą. Zatem, budowle będące własnością województwa, nieprzekazane innym podmiotom i wykorzystywane do tego typu działalności, nie mogą być uznane za związane z prowadzeniem działalności gospodarczej, a przez to nie będą one podlegały opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Warto nadmienić, że podobne stanowisko wyraził Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu, w wyroku z dnia 13 maja 2016 r. (I SA/Wr 74/16).

Zasady opodatkowania podatkiem od nieruchomości budowli sieci szerokopasmowej ulegną zmianie w sytuacji przekazania ich w posiadanie przedsiębiorcy bądź innego podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. W zakresie przedmiotów opodatkowania będących w posiadaniu przedsiębiorcy, podatnikiem podatku od nieruchomości będzie ten przedsiębiorca, nie zaś ich właściciel (jednostka samorządu terytorialnego). Zastosowanie znajdzie bowiem w tym wypadku art.



3 ust. 1 pkt 4 lit. a) ustawy o podatkach i opłatach lokalnych.

Mając na uwadze powyższe, w wariantcie III, jeżeli [REDAKTOWANE] jako właściciel sieci SSPW przekazuje ją w dzierżawę na ustalony okres, oraz powierzy zarządzanie siecią SSPW Wykonawcy - wybranemu operatorowi telekomunikacyjnemu, który faktycznie będzie operatorem telekomunikacyjnym, nie będzie podlegało podatkowi od nieruchomości i nie będzie zobowiązane do składania deklaracji zerowej.

W tym wariantcie Wykonawca pełnił będzie rolę operatora telekomunikacyjnego wykonującego działalność w zakresie telekomunikacji w celu zaspokojenia zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej, o których mowa w art. 3 u.w.r.u.s.t., w konsekwencji to wybrany przez [REDAKTOWANE] operator telekomunikacyjny, któremu przekazano w dzierżawę sieć SSPW, oraz powierzony mu został zarząd nad tą siecią jest zobowiązany składać deklarację i opłacać podatek od nieruchomości i budowli wchodzących w skład sieci SSPW, wybudowanej w związku z realizacją projektu: Sieć Szerokopasmowa Polskich Wschodniej — województwo warmińsko — mazurskie.

### ***Analizując przedmiotowy wniosek należało stwierdzić, co następuje:***

W świetle obowiązującego stanu prawnego stanowisko Wnioskodawcy w sprawie oceny prawnej przedstawionego stanu faktycznego jest prawidłowe w przedstawionych trzech wariantach.

Przedstawiony we wniosku stan faktyczny oraz stanowisko Wnioskodawcy będzie stanowić jedyną podstawę faktyczną wydanej interpretacji i tym samym wyznaczać granice, w jakich interpretacja będzie mogła wywoływać określone w ustawie skutki prawne.

W rozpatrywanej sprawie opodatkowanie sieci szerokopasmowej rozpatrywane może być jedynie w stosunku do budowli, z wykluczeniem pozostałych przedmiotów opodatkowania, to jest gruntów i budynków. Organ podziela stanowisko wnioskodawcy, że elementy sieci telekomunikacyjnej zrealizowanej w ramach projektu „Sieć Szerokopasmowa Polski Wschodniej – województwo warmińsko-mazurskie” stanowią budowlę w rozumieniu art. 1a ust 1 pkt 2 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych.

Zgodnie z art. 2 ust 1 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych 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.

Natomiast ust. 3 pkt 3 stanowi, że opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości nie podlegają również nieruchomości lub ich części zajęte na potrzeby organów jednostek samorządu terytorialnego, w tym urzędów gmin, starostw powiatowych, urzędów związków metropolitalnych i urzędów marszałkowskich.

Z powyższego artykułu wynika, że każda budowla podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości jeżeli jest związana z prowadzeniem działalności gospodarczej. Zatem należy rozstrzygnąć czy działalność w zakresie telekomunikacji, którą prowadzi wnioskodawca jest działalnością gospodarczą.

[REDAKTOWANE] prowadzi działalność w zakresie określonym w art. 3 ust 1 pkt 2 i 3 ustawy z dnia 7 maja 2010r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, polegającą na:

- a) dostarczaniu sieci telekomunikacyjnej lub zapewnieniu dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej;
- b) świadczeniu z wykorzystaniem posiadanej sieci usług na rzecz wskazanych w przepisie podmiotów (art. 3 ust 1 pkt 3 lit. a, b, c).

Z art. 3 ust 1 i 4 w/w ustawy wynika, że działalność o której mowa w art. 3 ust 1 pkt 1 i pkt 3 dotyczy zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej oraz należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego. W związku z tym, działalność Województwa podejmowana w zakresie art. 3 ust 1 pkt 2 i 3 ustawy o wspieraniu rozwoju

usług i sieci telekomunikacyjnych nie będzie kwalifikowana jako działalność gospodarcza. Działalność tego rodzaju nie ma charakteru gospodarczego. Jej celem nie jest osiąganie zysku i wpływów do budżetu a realizacja zadania publicznego na podstawie właściwej uchwały organu stanowiącego. ██████████ uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą. Jeżeli działalność ██████████ będzie prowadzona zgodnie z art. 3 ust 1 pkt 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych nie będzie to działalność gospodarcza, wnioskodawca nie jest przedsiębiorcą. Budowle będące własnością ██████████ nie są związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Powyższe znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie sądów administracyjnych. W wyroku WSA w Lublinie z dnia 16 maja 2018r. (sygn.. I SA/Lu 178/18) stwierdzono, iż kwestię prowadzenia działalności gospodarczej przez jednostkę samorządu terytorialnego w zakresie określonym w art. 3 ust 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych przesądza przepis art. 5 wymienionej ustawy. Zdaniem Sądu przepis zezwala jednostkom samorządu terytorialnego na bezpośrednie wykonywanie działalności w zakresie świadczenia usług telekomunikacyjnych dla użytkowników końcowych. Analogiczny pogląd poparł WSA we Wrocławiu w wyroku z dnia 13 kwietnia 2016r. (sygn. ISA/Wr 2001/15). Również w wyroku NSA z dnia 13 stycznia 2017r. II FSK 2818/16 Sąd wskazał, że działalność telekomunikacyjna prowadzona przez Województwo – jednostkę samorządu terytorialnego nie jest działalnością gospodarczą.

### **Wariant I**

Infrastruktura telekomunikacyjna nie podlega opodatkowaniu, ponieważ pozostaje we własności i posiadaniu ██████████ jednocześnie nie pozostając w związku z działalnością gospodarczą. Skoro kanalizacja kablowa (budowla) w rozpatrywanym stanie faktycznym, jak to wynika z okoliczności przedstawionych we wniosku, nie zostanie przekazana w posiadanie innemu podmiotowi, to objęcie jej podatkiem od nieruchomości zależy bezpośrednio od uznania ██████████ za podmiot prowadzący działalność gospodarczą (jedynego posiadacza). W analizowanej sprawie prowadzonej działalności przez ██████████ (nawet pośrednio-oferowanie i świadczenie usług dostępowych będzie realizowane przez ██████████ za pośrednictwem Wykonawcy) nie można uznać za działalność gospodarczą. Opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają wyłącznie budowle związane z prowadzeniem działalności, co w tym wariantcie nie będzie miało miejsca. Mając na względzie powyższe w analizowanym stanie faktycznym przedstawione stanowisko ██████████ w wariantcie I należy uznać za prawidłowe.

### **Wariant II**

W wariantcie drugim ██████████ we wniosku przedstawiło, iż w ramach zapewnienia dostępu do sieci szerokopasmowej kanalizacja kablowa zostanie przekazana Operatorowi Infrastruktury w dzierżenie, przeciwieństwie do samych kabli światłowodowych oraz elementów łączących, które oddane zostanie temu podmiotowi w dzierżawę. Dzierżenia nie można utożsamiać z posiadaniem. Skoro zatem kanalizacja kablowa (budowla) w rozpatrywanym stanie faktycznym, jak to wynika z okoliczności przedstawionych we wniosku, nie zostanie przekazana w posiadanie innemu podmiotowi, to objęcie jej podatkiem od nieruchomości również zależy bezpośrednio od uznania ██████████ za podmiot prowadzący działalność gospodarczą (jedynego posiadacza). W analizowanej sprawie prowadzonej działalności przez ██████████ (nawet pośrednio) nie można uznać za działalność gospodarczą, jednocześnie jak wynika z opisanego stanu faktycznego budowla zostanie oddana przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu w dzierżenie (które nie jest posiadaniem — art. 338 K.c.) wówczas budowla nie podlega opodatkowaniu. Stanowisko przedstawione w tej sprawie przez ██████████ należy uznać za prawidłowe.

### Wariant III

W tym wariantcie ██████████ przedstawiło, iż przekaże w posiadanie przedsiębiorcy budowlę na podstawie umowy dzierżawy. Budowla w tym wypadku podlega opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości należnym od podmiotu, który jest posiadaczem na podstawie umowy dzierżawy, nieruchomości lub ich części stanowiących własność jednostki samorządu terytorialnego (posiadanie zależne). Budowle będą znajdowały się w posiadaniu podatnika, który jest przedsiębiorcą prowadzącym działalność gospodarczą. Mając to na uwadze, należy uznać stanowisko ██████████ za prawidłowe.

Mając powyższe na względzie, stosownie do art. 14c §1 Ordynacji podatkowej odstąpiono od uzasadnienia prawnego dokonanej w powyższym zakresie oceny stanowiska Wnioskodawcy.

BURMISTRZ BARCZEWA

  
Andrzej Maciejewski

#### **Pouczenie:**

Stronie 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 Olsztynie za pośrednictwem organu, którego działanie, bezczynność lub przewlekłe prowadzenie postępowania jest przedmiotem skargi (art. 54 § 1 ww. ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi – Dz. U. z 2022 r., poz. 329, z późn. zm.) w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia skarżącemu rozstrzygnięcia w sprawie albo aktu, o którym mowa w art. 3 § 2 pkt 4a (art. 53 § 1 ww. ustawy).

Skargę wnosi się w dwóch egzemplarzach (art. 47 § 1 ww. ustawy) na adres: Burmistrz Barczewa Plac Ratuszowy 1, 11-010 Barczewo. W przypadku pism i załączników wnoszonych w formie dokumentu elektronicznego odpisów nie dołącza się (art. 47 § 3 ww. ustawy).

Jednocześnie, zgodnie z art. 57a ww. ustawy, skarga na pisemną interpretację przepisów prawa podatkowego wydaną w indywidualnej sprawie, opinię zabezpieczającą i odmowę wydania opinii zabezpieczającej może być oparta wyłącznie na zarzucie naruszenia przepisów postępowania, dopuszczeniu się błędu wykładni lub niewłaściwej oceny co do zastosowania przepisu prawa materialnego. Sąd administracyjny jest związany zarzutami skargi oraz powołaną podstawą prawną.

Zgodnie z treścią art. 14c § 3 Ordynacji: Interpretacja indywidualna zawiera pouczenie o treści art. 14 na oraz o prawie wniesienia skargi do sądu administracyjnego.

Otrzymują:

1. Adresat
2. a/a

10/10/2010 10:10:10 AM