



URZĄD MIASTA I GMINY w Niemczy

Rynek 10, 58-230 Niemcza
tel. +48 74 83 76 265 fax +48 74 83 76 280
<http://www.um.niemcza.pl> e-mail: sekretariat@um.niemcza.pl

Referat Finansowo-Budżetowy
tel. 748376998

Burmistrz Miasta i Gminy
NIEMCZA

Niemcza, 19.10.2015

Jednostka Samorządu Terytorialnego

INTERPRETACJA INDYWIDUALNA PRZEPISÓW PRAWA PODATKOWEGO

Burmistrz Miasta i Gminy Niemcza działając na podstawie art. 14j § 1, w związku z art. 14c ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r. poz. 613) oraz art 1a ust. 1 pkt 2, art. 2 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity Dz. U., z 2014 r. poz. 649 ze zmianami), po rozpatrzeniu wniosku z dnia [REDAKTED] 2038/06/2015 [REDAKTED] (data wpływu do Urzędu Miasta i Gminy w Niemczy - [REDAKTED]) o wydanie interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości w następującej kwestii:

„czy [REDAKTED] zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład [REDAKTED] wybudowanych przez Województwo w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

postanawiam

uznać stanowisko [REDAKTED] w przedstawionym stanie prawnym za prawidłowe.

Uzasadnienie

W dniu 3 lipca 2015 r. do Burmistrza Miasta i Gminy w Niemczy wpłynął wniosek z dnia [REDAKTED] [REDAKTED] o wydanie interpretacji w zakresie podatku od nieruchomości w następującej kwestii: „czy [REDAKTED] zobowiązane jest opłacać podatek od nieruchomości od budowli wchodzących w skład [REDAKTED] wybudowanych przez [REDAKTED] w związku z realizacją projektu pn. „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”?

Wnioskodawca zaprezentował następujący stan faktyczny: [REDAKTED] zakończyło prace przy budowie kluczowego dla [REDAKTED] projektu pn.: „Likwidacja obszarów wykluczenia informacyjnego i budowa dolnośląskiej sieci szkieletowej”. Wybudowana Dolnośląska Sieć Szerokopasmowa (DSS) ma w założeniu przyspieszenie społecznego i ekonomicznego rozwoju województwa dolnośląskiego, w tym Miasta i Gminy Niemcza.

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 [REDAKTED] [REDAKTED] pozostanie właścicielem DSS przez cały okres jej eksploatacji. Za pośrednictwem Operatora Infrastruktury będzie dostarczać sieć telekomunikacyjną i zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej. [REDAKTED] w zakresie telekomunikacji będzie

wykonywana zgodnie z Ustawą z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jednolity Dz. U. z 2015 poz. 880 ze zmianami). Na mocy Uchwały nr [REDAKTOWANO] z dnia 17.05.2012 [REDAKTOWANO] uzyskało wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji niebędącą działalnością gospodarczą, potwierdzone Zaświadczeniem [REDAKTOWANO] o wpisie do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji z dnia 29.05.2012 r.

Wniosek uzupełniono pismem z dnia 29-09-2015 roku, które wpłynęło do Urzędu Miasta i Gminy w Niemczy w dniu 05-10-2015 roku w zakresie doprecyzowania opisanego zdarzenia oraz odpowiedzi na sformułowane w wezwaniu Burmistrza Miasta i Gminy Niemcza (FB.KW- 001375/15) pytanie dotyczące odpowiedzi na jakich zasadach operatorzy telekomunikacyjni będą prowadzić działalność.

Wnioskodawca uzupełnił wniosek poprzez wskazanie następujących zdarzeń przyszłych:

- [REDAKTOWANO] 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 niebędące budowlami.

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 i świadczył usługi dla Operatorów Sieci Dostępowych (OSD).

[REDAKTOWANO] stoi na stanowisku, iż przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy, które nie są budowlami. Budowle wchodzące w skład DSS pozostają we władaniu województwa, które wykorzystuje je jedynie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej. Wnioskodawca nie przewiduje wydzierżawienia budowli wchodzących w skład DSS innym podmiotom.

Wobec powyższego wnioskodawca uważa, iż 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 [REDAKTOWANO] wskazuje, że w ramach swoich działań nie będzie prowadził takiej działalności. Działania [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 niebędącą działalnością gospodarczą, nie jest równocześnie przedsiębiorcą.

Mając powyższe na uwadze [REDAKTOWANO] stoi na stanowisku, iż nie ma podstaw do obciążenia go podatkiem od nieruchomości za budowle wchodzące w skład Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej.

Po dokonaniu analizy obowiązujących przepisów prawa, organ podatkowy uznaje stanowisko wnioskodawcy w zakresie zastosowania przepisów podatkowych do przedstawionych we wniosku faktów za prawidłowe.

Zgodnie z przepisami art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 12 stycznia 1991 r. o podatkach i opłatach lokalnych (tekst jednolity Dz. U. z 2014 r. poz. 849 ze zmianami) podatnikami podatku od nieruchomości są m.in. osoby prawne będące:

- 1) właścicielami nieruchomości lub obiektów budowlanych,
- 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.

Opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości podlegają następujące nieruchomości lub obiekty budowlane: grunty, budynki lub ich części oraz budowle lub ich części związane z prowadzeniem działalności gospodarczej (art. 2 ust. 1 w/w ustawy o podatkach i opłatach lokalnych). Jak wynika z definicji budynku zawartej w art. 1a ust. 1 pkt 1 w/w ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, jest nim 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.

Za budowlę uznaje się 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.

W myśl przepisu art. 3 pkt 1 ustawy Prawo budowlane (tekst jednolity Dz. U. z 2013 r. poz. 1409 ze zmianami), obiektem budowlanym jest: budynek, budowla bądź obiekt małej architektury, wraz z instalacjami zapewniającymi możliwość użytkowania obiektu zgodnie z jego przeznaczeniem, wzniesiony z użyciem wyrobów budowlanych.

W art. 3 ust. 3 w/w ustawy wskazano przykładowe wyliczenie obiektów budowlanych będących budowlami. W przepisie tym jako przykład budowli wymieniono każdy obiekt budowlany niebędący budynkiem lub obiektem małej architektury, jak: 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 wiatrowych, elektrowni jądrowych i innych urządzeń) oraz fundamenty pod maszyny i urządzenia, jako odrębne pod względem technicznym części przedmiotów składających się na całość użytkową.

Obiekt liniowy jest to 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 (art. 3 ust. 3a w/w ustawy Prawo budowlane).

Przez pojęcie urządzenie budowlane należy 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 ust. 9 w/w ustawy Prawo budowlane).

Mając powyższe na uwadze należy stwierdzić, iż kable umieszczone w kanalizacji kablowej nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości. Natomiast rurociągi teletechniczne Dolnośląskiej Sieci Szerokopasmowej, jako obiekt liniowy, zalicza się do budowli, o których mowa w ustawie o podatkach i opłatach lokalnych (pod warunkiem, iż będą w posiadaniu podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą).

Stosownie do art. 1a ust. 3 w/w ustawy o podatkach i opłatach lokalnych przez grunty, budynki i budowle związane z prowadzeniem działalności gospodarczej należy rozumieć 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.

Działalnością gospodarczą jest działalność, o której mowa w art. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r. poz. 584 ze zmianami) tj. zarobkowa działalność wytwórcza, budowlana, handlowa, usługowa oraz poszukiwane, rozpoznawanie i wydobywanie kopalin ze złóż, a także działalność zawodowa, wykonywana w sposób zorganizowany i ciągły.

Działalność [REDAKTOWANE] w zakresie telekomunikacji wykonywana jest na podstawie ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (tekst jednolity Dz. U. z 2015 poz. 880 ze zmianami). Zgodnie z tą ustawą, siecią szerokopasmową jest sieć telekomunikacyjna służąca do zapewnienia szerokopasmowego dostępu do Internetu. Zgodnie z art. 3 ust. 1 w/w ustawy, jednostka samorządu terytorialnego może w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjne oraz nabywać prawa do

infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych; dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej; świadczyć z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych usługi na rzecz ustawowo określonych podmiotów. Działalność ta należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

██████████ prowadzi działalność w zakresie telekomunikacji zgodnie z w/w ustawą o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych na mocy Uchwały nr ██████████ z dnia 17 maja 2012 w sprawie podjęcia przez ██████████ działalności w zakresie telekomunikacji. ██████████ dnia 29 maja 2012 roku uzyskało od Prezesa Urzędu Komunikacji elektronicznej wpis do rejestru jednostek samorządu terytorialnego, wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji pod numerem ██████████

Wobec powyższego ██████████ nie uznaje się za podmiot prowadzący działalność gospodarczą w rozumieniu przepisów ustawy o podatkach i opłatach lokalnych.

Jak już wyżej wskazano przepis art. 3 ust. 1 pkt 4 lit. a ustawy o podatkach i opłatach lokalnych zawiera jednoznaczną odpowiedź na pytanie na kim ciąży obowiązek podatkowy w sytuacji, gdy przedmiot opodatkowania stanowi własność Skarbu Państwa lub jednostki samorządu terytorialnego i jest w posiadaniu zależnym osoby trzeciej. Z analizy art. 3 powołanej wyżej ustawy wynika, że regulacja zawarta w pkt 4 ustępu 1 tego artykułu ma charakter wyjątkowy. Pkt 1 tego ustępu wskazuje bowiem jako podatników wszystkich właścicieli nieruchomości, mogą być nimi także Skarb Państwa lub jednostka samorządu terytorialnego, natomiast regulacja prawna zawarta w pkt 4 wskazuje określony krąg właścicieli, tj. właśnie Skarb Państwa oraz jednostki samorządu terytorialnego i w przypadku kiedy nieruchomości, tych szczególnego rodzaju właścicieli będą w posiadaniu zależnym - obciąża obowiązkiem podatkowym posiadaczy zależnych". *Należy dodać, że jeśli Operator Infrastruktury, na mocy zawartej umowy z ██████████ uzyska władanie nieruchomością we własnym imieniu, to stanie się posiadaczem zależnym, uzyskując statut podatnika podatku od nieruchomości, stanowiących własność Skarbu Państwa.*

W związku z tym, że ustawa o podatkach i opłatach lokalnych w swoich uregulowaniach, a w szczególności w jej art. 3, posługuje się nazwami instytucji z zakresu prawa rzeczowego, brak jest racjonalnych przesłanek do tego, aby terminom tym przypisywać inny zakres znaczeniowy aniżeli wynikający z kodeksu cywilnego. W myśl art. 336 Kodeksu cywilnego (tekst jednolity Dz. U. Z 2014 r. poz. 121 ze zmianami), posiadaczem rzeczy, jest zarówno ten, kto nią faktycznie włada jak właściciel (posiadacz samoistny), jak i ten, kto nią faktycznie włada jak użytkownik, zastawnik, najemca, dzierżawca lub mający inne prawo, z którym łączy się określone władztwo nad cudzą rzeczą (posiadacz zależny)". Z takiego uregulowania wynika jednoznacznie, że za posiadacza może uchodzić wyłącznie podmiot sprawujący faktyczne władztwo nad rzeczą. Pośrednio wywodzi się natomiast z tego przepisu drugi element -wola posiadania (skoro władać należy "jak" właściciel lub "jak" osoba posiadająca inne prawo, z którym łączy się określone władztwo nad rzeczą). Element posiadania występuje przy tym tylko wtedy, gdy osoba włada rzeczą „dla siebie”. Gdyby bowiem określony podmiot władał faktycznie rzeczą jedynie „za kogo innego”, byłby jedynie jej dzierżycielem (art. 338 K.c.), a nie posiadaczem (Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu w wyroku z dnia 9 lutego 2010 r., sygn. akt III SA/Wr 689/09).

Za posiadacza - podatnika, w rozumieniu art. 3 ust. 1 pkt 4 ustawy o podatkach i opłatach lokalnych, może być uznany jedynie ten podmiot, co do którego organ podatkowy ustali, że spełnia on wszystkie wymagania i cechy charakterystyczne dla posiadacza, w ujęciu art. 336 K.c. i 337 K.c.

Stwierdzić zatem należy, że zamiar władania rzeczą "dla siebie" odróżnia posiadanie od dzierżenia.

██████████ wskazało, iż przekazuje we władanie (dzierżawę) Operatora, jedynie elementy, które nie są budowlami. Budowle wchodzące w skład DSS pozostają we władaniu województwa, które wykorzystuje je jedynie w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej. Wnioskodawca nie przewiduje wydzierżawienia budowli wchodzących w skład DSS innym podmiotom.

Mając powyższe na uwadze należy uznać, iż budowle pozostają w posiadaniu podmiotu niebędącego przedsiębiorcą (██████████), tym samym nie podlegają opodatkowaniu podatkiem od nieruchomości jako przedmioty opodatkowania: budowlane związane z prowadzeniem działalności gospodarczej.

Wobec powyższego w świetle obowiązującego stanu prawnego stanowisko ██████████ wyrażone we wniosku z dnia 19.06.2015 r. o wydanie interpretacji indywidualnej należy uznać za prawidłowe.

Pouczenie

Zastosowanie się do interpretacji indywidualnej przed jej zmianą lub przed doręczeniem organowi podatkowemu odpisu prawomocnego orzeczenia Sądu Administracyjnego uchylającego interpretację indywidualną nie może szkodzić wnioskodawcy, jak również w przypadku nieuwzględnienia jej w rozstrzygnięciu sprawy podatkowej.

Stronie przysługuje prawo wniesienia skargi na niniejszą interpretację przepisów prawa podatkowego z powodu jej niezgodności z prawem.

Skargę wnosi się do [REDAKTOWANE] za pośrednictwem Burmistrza Miasta i Gminy Niemcza, po uprzednim wezwaniu na piśmie organu, który wydał interpretację w terminie 14 dni od dnia, w którym skarżący dowiedział się lub mógł dowiedzieć się o jej wydaniu- do usunięcia naruszenia prawa (art. 52 § 3 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (tekst jednolity Dz. U z 2012 r. poz. 270 ze zmianami).

Skargę do [REDAKTOWANE] wnosi się (w dwóch egzemplarzach – art.47 w/w ustawy) w terminie trzydziestu dni od dnia doręczenia odpowiedzi organu na wezwanie do usunięcia naruszenia prawa, a jeżeli organ nie udzielił odpowiedzi na wezwanie, w terminie sześćdziesięciu dni od dnia wniesienia tego wezwania (art.53 §2 w/w ustawy).

Skargę wnosi się za pośrednictwem organu, którego bezczynność lub przewlekłe prowadzenie postępowania są przedmiotem skargi (art.54 §1 w/w ustawy), tj. na adres: Burmistrz Miasta i Gminy Niemcza (ul. Rynek 10, 58-230 Niemcza).

BURMISTRZ

mgr inż. Grzegorz Kosowski

Otrzymują:

1. adresat
2. a/a