



**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

Marcin Barszcz
prowadzący działalność gospodarczą
pod firmą **CONNECT Marcin Barszcz**
Pilczyca 3
29-120 Kluczewsko
(dalej „CONNECT” lub „OK”)

Łukasz Piwowarczyk
prowadzący działalność gospodarczą
pod firmą **Przedsiębiorstwo Wielobranżowe
„Skrętka” Łukasz Piwowarczyk**
ul. Szkolna 4/18
Bukowa, 29-105 Krasocin
(dalej „Skrętka” lub „OU”)

DECYZJA DHRT.WIT.6080.1.2017.

Po rozpatrzeniu wniosku CONNECT (dalej „Wniosek o wydanie decyzji”) z dnia 8 września 2017 r. o wydanie decyzji ustalającej warunki dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej Skrętka w budynkach we Włoszczowie przy ul. Broniewskiego 3, 5 i 6, Brożka 1, 2, 3, 4, 5, 6, 8 i 24 oraz Żeromskiego 27 (dalej „Budynki”) oraz w budynku we Włoszczowie przy ul. Brożka 10 (dalej „Budynek I”)

I. na podstawie art. 139 ust. 4 w zw. z art. 27 ust. 2, art. 28 w zw. z art. 139 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2460, dalej „Pt”) oraz 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 ze zm., dalej „kpa”) w związku z art. 206 ust. 1 Pt, ustaliam następujące warunki dostępu CONNECT do światłowodowych Kabli telekomunikacyjnych Skrętka w Budynkach (dalej „Decyzja”):

DEFINICJE

Abonent – podmiot, który jest stroną umowy o świadczenie na jego rzecz usług telekomunikacyjnych lub wnioskujący o zawarcie takiej umowy.

Awaria - stan techniczny Kabli telekomunikacyjnych uniemożliwiający bądź poważnie ograniczający możliwość świadczenia usług telekomunikacyjnych przez OK.

Budynki - budynki we Włoszczowie przy ul. Broniewskiego 3, 5 i 6, Brożka 1, 2, 3, 4, 5, 6, 8 i 24 oraz Żeromskiego 27.

Inspekcja – sprawdzenie braku możliwości technicznych udostępnienia Kabli telekomunikacyjnych wskazanych przez OU w odpowiedzi na Zapytanie.

Kable telekomunikacyjne – kable światłowodowe, w tym włókna światłowodowe, w Budynkach aż do zlokalizowanych w Budynkach lub poza nimi punktów ich połączenia z publiczną siecią telekomunikacyjną, za pośrednictwem których są lub mogą być świadczone usługi telekomunikacyjne (w tym także kable lub włókna biegnące od punktów połączenia z publiczną siecią telekomunikacyjną i znajdujące się w kanalizacji telekomunikacyjnej Budynków, ale nie doprowadzone do lokali Abonentów).

Nadzór OU - czynności podejmowane przez OU w sytuacji, gdy OK wykonuje prace związane z podłączeniem/odłączeniem udostępnionych na podstawie Zamówień Kabli telekomunikacyjnych do/od urządzeń OK.

Strony - Operator Udostępniający (OU) i Operator Korzystający (OK).

Siła Wyższa - zdarzenie zewnętrzne o charakterze nadzwyczajnym niezależne od Strony, któremu nie można zapobiec przy dołożeniu najwyższej staranności, a w szczególności: wojna (a w tym: wojna domowa, zamieszki, akty sabotażu, rozruchy) oraz katastrofy naturalne (np. burze, huragany, trzęsienia ziemi, powodzie).

Ustawa - ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne.

Wizja – czynności związane z wizją lokalną w danym budynku w celu sprawdzenia możliwości technicznych udostępnienia Kabla telekomunikacyjnego przez OU.

Zapytanie – dokument składany przez OK do OU w celu sprawdzenia możliwości dostępu do Kabla telekomunikacyjnego na podstawie Decyzji.

Zamówienie - dokument składany przez OK do OU w celu uzyskania dostępu do Kabla telekomunikacyjnego na podstawie Decyzji.

CZĘŚĆ I ZASADY OGÓLNE

Rozdział 1 Przedmiot Decyzji

Przedmiotem Decyzji jest określenie zasad i warunków dostępu OK do Kabli telekomunikacyjnych OU w Budynkach, w celu świadczenia przez OK usług telekomunikacyjnych dla Abonentów.

Rozdział 2 Komunikacja między Stronami

1. Komunikacja pomiędzy Stronami związana z udostępnieniem Kabli telekomunikacyjnych, odbywa się drogą elektroniczną na adresy ustalone przez Strony lub w formie wskazanej w Decyzji.
2. Strony są zobowiązane niezwłocznie, nie później niż w terminie 7 dni od dnia doręczenia Decyzji do przekazania sobie informacji o adresach poczty elektronicznej oraz numerach telefonu służących do wymiany korespondencji związanej z wykonaniem Decyzji. W przypadku wymogu formy pisemnej korespondencja będzie kierowana na adresy wskazane w dokumentach rejestrowych Stron.

Rozdział 3 Zobowiązania Stron

1. Wykonywanie Decyzji wymaga współpracy Stron, zatem powinno jak najpełniej realizować cel dostępu, tj. świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Abonentów. Strony powinny być względem siebie lojalne, nie stosować wobec siebie nieuczciwych praktyk oraz nie postępować sprzecznie z zasadami współzycia społecznego.
2. OU zobowiązany jest utrzymywać Kable telekomunikacyjne w stanie zdatnym do korzystania z nich przez OK.

3. OK zobowiązany jest do korzystania z Kabli telekomunikacyjnych w sposób zgodny z postanowieniami Decyzji oraz na warunkach wynikających z zaakceptowanych Zamówień.
4. OK nie może bez uprzedniej zgody OU, udzielanej na piśmie pod rygorem nieważności, poddzierżawić lub oddać Kabla telekomunikacyjnego w inną formę bezpłatnego albo odpłatnego korzystania podmiotom trzecim.
5. Strony mogą działać poprzez podwykonawców, za których działania bądź zaniechania odpowiadają jak za własne.
6. OK zobowiązany jest do utrzymywania porządku, w tym uprzątnięcia miejsca, niezwłocznie po wykonaniu prac związanych z realizacją Zamówienia.
7. Jeżeli w wyniku działań OK związanych z wykonywaniem Decyzji wystąpią jakiegokolwiek uszkodzenia infrastruktury OU bądź podmiotów trzecich, wówczas OK zobowiązuje się do zaspokojenia wszelkich roszczeń OU bądź podmiotów trzecich, mogących wyniknąć w związku z powstałymi uszkodzeniami.
8. Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań wynikających z Decyzji, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie spowodowane będzie działaniem Siły Wyższej.
9. OU nie ponosi odpowiedzialności za szkody powstałe po stronie OK wynikające z przerwy w pracy Kabli telekomunikacyjnych lub z zakłóceń w ich funkcjonowaniu, będącej następstwem działań OK lub podmiotów trzecich, na które OU nie miał wpływu, w szczególności powstałe na skutek nieprawidłowego używania Kabli telekomunikacyjnych przez OK.

Rozdział 4 Zasady zabezpieczeń

1. W celu zabezpieczenia roszczeń wynikających z niewykonania lub nienależytego wykonania Decyzji i złożonych na jej podstawie Zamówień, OK wraz z pierwszym Zamówieniem przekaże OU wybrane przez siebie jedno z poniższych zabezpieczeń:
 - a) gwarancję bankową wystawioną przez bank polski lub przedstawicielstwo banku zagranicznego w Polsce, albo
 - b) dowód dokonania blokady kwoty pieniężnej na rachunku bankowym OK wraz z pełnomocnictwem dla OU do dysponowania tą kwotą, albo
 - c) oświadczenie o dobrowolnym poddaniu się egzekucji, chyba że Strony uzgodnią inną formę zabezpieczeń.
2. Do zabezpieczenia roszczeń OU wynikających ze wszystkich zaakceptowanych przez OU Zamówień OK wystarczy ustanowienie jednego zabezpieczenia.
3. Wysokość zabezpieczenia, o którym mowa w ust. 1, jest ustalana przy składaniu przez OK pierwszego Zamówienia w sposób określony w ust. 4 i podlega korekcie co 6 (sześć) miesięcy od dnia złożenia pierwszego Zamówienia, aż do czasu zwrotu przez OK wszystkich Kabli telekomunikacyjnych do OU według zasad, o których mowa w ust. 5.
4. Wysokość zabezpieczenia powinna odpowiadać dwukrotności sumy miesięcznych opłat uiszczanych przez OK na rzecz OU za dostęp do Kabli telekomunikacyjnych na podstawie wszystkich zaakceptowanych przez OU Zamówień OK, z zastrzeżeniem postanowień dotyczących korekty wysokości zabezpieczenia oraz odstąpienia od żądania ustanowienia albo utrzymywania zabezpieczenia, chyba że Strony uzgodnią inne zasady ustalania

wysokości zabezpieczenia.

5. W przypadku, gdy w dniu na który przypada korekta wysokości zabezpieczenia którakolwiek ze Stron ustali, że wysokość zabezpieczenia wniesionego przez OK nie odpowiada kwocie ustalonej w sposób określony w ust. 4, Strona ta ma prawo wezwać drugą Stronę odpowiednio do zwiększenia lub zmniejszenia wysokości zabezpieczenia w celu dostosowania jego wysokości do tej kwoty.
6. W przypadku, gdy OK nie zalega z płatnościami wobec OU wynikającymi z dotychczasowej współpracy z OU przez okres 2 (dwóch) lat poprzedzających dzień złożenia pierwszego Zamówienia albo dzień, w którym powinna być dokonana korekta wysokości zabezpieczenia, OU na pisemny wniosek OK odstąpi od żądania ustanowienia albo utrzymywania zabezpieczenia przez OK.
7. W przypadku opóźnień OK w płatnościach z tytułu jakiegokolwiek Zamówienia, po upływie terminu wskazanego w ust. 6, OU ma prawo wezwać OK do natychmiastowego ustanowienia zabezpieczenia zgodnie z zasadami wskazanymi w ust. 4, po bezskutecznym upływie terminu 14 (czternastu) dni od dnia doręczenia OK pisemnego wezwania do uiszczenia należności.
8. W przypadku, gdy OK opóźni się z zapłatą jakiegokolwiek zobowiązania pieniężnego wynikającego z Decyzji lub zaakceptowanych przez OU Zamówień przez okres przekraczający 14 (czternaście) dni od dnia wymagalności takiego zobowiązania, OU będzie uprawniony do zaspokojenia swoich roszczeń z wybranego przez OK rodzaju zabezpieczenia po upływie 7 (siedmiu) dni od bezskutecznego pisemnego wezwania OK do zapłaty.
9. O każdym zaspokojeniu wierzytelności z zabezpieczenia OU powiadomi OK na piśmie nie później niż w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia zaspokojenia wierzytelności. Zawiadomienie będzie zawierało kwotę, do której zaspokojenie nastąpiło wraz z uzasadnieniem. Zawiadomienie, o którym mowa w zdaniu poprzednim będzie stanowiło wezwanie do uzupełnienia zabezpieczenia o kwotę zaspokojenia.
10. W przypadkach otrzymania przez OK wezwań, o których mowa w ust. 5, 7 i 9, OK ma obowiązek każdorazowo w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia otrzymania wezwania, zwiększenia, ustanowienia lub uzupełnienia zabezpieczenia, zgodnie z zasadami określonymi w ust. 4.

Rozdział 5 Kary umowne

1. OU ma prawo naliczenia kar umownych w przypadku:
 - a) samowolnego połączenia Kabli telekomunikacyjnych udostępnionych na podstawie zaakceptowanych przez OU Zamówień z urządzeniami OK (bez Nadzoru OU, chyba, że OU zrezygnował z prowadzenia Nadzoru) – kara umowna obejmuje koszty Nadzoru OU (sprawowanego od poniedziałku do piątku oraz w soboty w godzinach 22:00 – 8:00 oraz w dni ustawowo wolne od pracy) oraz 10 (dziesięć) % opłaty miesięcznej za dany Kabel telekomunikacyjny za każdy dzień liczony od dnia poinformowania OK o stwierdzonych nieprawidłowościach do dnia usunięcia stanu niezgodnego z Decyzją,
 - b) samowolnego połączenia Kabli telekomunikacyjnych należących do OU z urządzeniami OK (bez złożenia Zamówienia) – kara umowna 100 (sto) % opłaty miesięcznej za dany Kabel telekomunikacyjny za każdy dzień liczony od dnia

poinformowania OK o stwierdzonych nieprawidłowościach do dnia usunięcia stanu niezgodnego z Decyzją;

- c) poddzierżawienia lub oddania przez OK Kabli telekomunikacyjnych w inną formę bezpłatnego albo odpłatnego korzystania podmiotom trzecim, bez uprzedniej pisemnej zgody OU - wysokość kary umownej wynosi 10 (dziesięć) % opłaty miesięcznej za dany Kabel telekomunikacyjny za każdy dzień liczony od dnia poinformowania OK o stwierdzonych nieprawidłowościach do dnia usunięcia stanu niezgodnego z Decyzją,
 - d) niezwrócenia OU Kabla telekomunikacyjnego, w terminach, o których mowa w Części II Rozdział 4 ust. 7 – wysokość kary umownej równa jest opłacie miesięcznej za dany Kabel telekomunikacyjny powiększonej o kwotę 10 (dziesięciu) % za każdy dzień opóźnienia w zwrocie Kabla telekomunikacyjnego do OU,
 - e) uszkodzenia Kabla telekomunikacyjnego z winy OK - wysokość 200 zł.
2. OK ma prawo naliczenia kar umownych w przypadku:
- a) niedotrzymania przez OU terminów, o których mowa w Części II Rozdział 1 Podrozdział 1.1. ust. 5, Rozdział 2 ust. 1 oraz Rozdział 3 Podrozdział 3.3 ust. 7 Decyzji – wysokość kary umownej wynosi 10 (dziesięć) % opłaty miesięcznej jaką płaciłby OK za Kabel telekomunikacyjny wskazany w Zapytaniu o możliwość dostępu do Kabla telekomunikacyjnego, złożonym zgodnie z Częścią II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 1, za każdy dzień opóźnienia,
 - b) gdy przeprowadzona Inspekcja wykaże możliwości techniczne udostępnienia Kabla telekomunikacyjnego - wysokość kary umownej wynosi równowartość opłaty jak za Nadzór OU, sprawowany w danych godzinach.
3. Powyższe nie narusza uprawnienia Stron do dochodzenia odszkodowania przekraczającego wysokość kary umownej.

Rozdział 6 Prognozy

1. OK zobowiązany jest do przekazywania do OU informacji określającej przewidywaną realną liczbę Zapytań na Kable telekomunikacyjne („Prognoza”).
2. Prognoza przekazywana będzie do OU cztery razy do roku i odnosić się będzie do okresu jednego kwartału począwszy od kwartału następującego po tym, w którym składana jest pierwsza Prognoza.
3. W ramach procesu prognozowania, przez datę rozpoczęcia i zakończenia poszczególnych kwartałów rozumie się:
 - a) Kwartał I: 1 stycznia (pierwszy dzień kwartału) – 31 marca (ostatni dzień kwartału);
 - b) Kwartał II: 1 kwietnia (pierwszy dzień kwartału) – 30 czerwca (ostatni dzień kwartału);
 - c) Kwartał III: 1 lipca (pierwszy dzień kwartału) – 30 września (ostatni dzień kwartału);
 - d) Kwartał IV: 1 października (pierwszy dzień kwartału) – 31 grudnia (ostatni dzień kwartału).
4. Prognozy przygotowane przez OK:
 - a) powinny zostać przesłane do OU nie później niż 1 (jeden) miesiąc przed rozpoczęciem okresu, którego dotyczą;

- b) mogą być korygowane najdalej do końca 1 miesiąca kwartału którego dotyczą.
Do korekty wymagane jest wyjaśnianie jej przyczyn.
5. OK składa pierwszą Prognozę na miesiąc (licząc od pierwszego dnia miesiąca) przed planowanym złożeniem Zapytań za okres do końca danego kwartału, w którym planuje korzystanie z Kabli telekomunikacyjnych OU. Kolejne Prognozy powinny być składane w okresach określonych w ust. 3.
 6. W okresie od złożenia pierwszej Prognozy przez OK do końca pierwszego kwartału po kwartale, w którym została złożona pierwsza Prognoza, OU dokłada wszelkich starań aby realizować Zapytania/Zamówienia na Kable telekomunikacyjne w terminach określonych w Decyzji, a w przypadku ich przekroczenia OK nie przysługuje prawo do naliczenia OK kary umownej za nieterminowe realizowanie Zapytań/Zamówień.
 7. Cztery pierwsze złożone Prognozy (zgodnie z ust. 3 i ust. 5) nie wywołują dla OK negatywnych konsekwencji, o których mowa w ust. 14.
 8. W przypadku, gdy OK nie prześle Prognozy do OU w terminie:
 - a) OU będzie realizować Zapytania dla danego okresu zgodnie z ostatnią przedstawioną przez OK Prognozą, bądź na podstawie ilości realizowanych Zapytań w sytuacji nie przesłania pierwszej Prognozy w ostatnim okresie prognozowania. OU niezwłocznie poinformuje OK o braku wpłynięcia Prognozy i o zakładanej do realizacji ilości Zapytań liczonych zgodnie ze zdaniem pierwszym;
 - b) brak złożenia Prognozy nie może być korygowany.
 9. Wielkość prognozowana na dany kwartał będzie porównywana z rzeczywistymi Zapytaniami złożonymi w tym kwartale.
 10. Wielkość odchyłeń zarówno górnych jak i dolnych wynosi 30 % Prognozy, przy czym:
 - a) wielkość odchyłeń górnych wyraża liczba wynosząca: $P_{max} = Prognoza + (0,3 \times Prognoza)$;
 - b) wielkość odchyłeń dolnych wyraża liczba wynosząca $P_{min} = Prognoza - (0,3 \times Prognoza)$.
 - c) części dziesiętne liczb P_{max} i P_{min} zaokrągla się w dół do liczby całkowitej.
 11. OK jest zobowiązany do przestrzegania górnych i dolnych limitów odchyłeń, z zastrzeżeniem poniższych ustępów.
 12. OU jest zobowiązany do realizacji prawidłowo złożonych Zapytań mieszczących się w granicach Prognoz na dany kwartał, z zastrzeżeniem ust. 13.
 13. W przypadku przekroczenia górnego limitu odchyłeń OU dołoży starań, aby terminowo zrealizować Zapytania, z zastrzeżeniem, że w wypadku Zapytań przekraczających górny limit odchyłeń OU nie gwarantuje terminowości ich realizowania, a OK nie przysługuje prawo do naliczenia OK kary umownej za nieterminowe realizowanie Zapytań.
 14. W przypadku gdy liczba Zapytań jest mniejsza od dolnego odchylenia Prognozy, OU może naliczyć Opłatę:
 - Opłata = $(P_{min} - Z) \times S$
 - P_{min} – dolny limit odchyłeń;
 - Z – liczba faktycznie złożonych Zapytań;

- S – średnia miesięczna opłata za dostęp do Kabla telekomunikacyjnego OU.
- 15. Opłata będzie pobierana od OK z dołu po zakończeniu kwartału kalendarzowego.
- 16. OU może naliczyć Opłatę nie później niż 30 (trzydzieści) dni od daty zakończenia kwartału, którego dotyczy Prognoza.
- 17. OK uiszcza Opłatę w terminie 21 (dwudziestu jeden) dni, od dnia naliczenia Opłaty przez OU. OU ma obowiązek poinformowania OK o naliczeniu Opłaty w terminie nie późniejszym niż 7 (siedem) dni od daty jej naliczenia.
- 18. W przypadku gdy liczba Zapytań nie przekracza 100 na dany kwartał ust. 11, 13-17 nie mają zastosowania.

CZĘŚĆ II PROCEDURY DOSTĘPU

Rozdział 1 Uzyskanie dostępu do Kabla telekomunikacyjnego

1.1 Zgłaszanie „Zapytania o możliwość dostępu do Kabla telekomunikacyjnego”

1. W celu ustalenia możliwości dostępu do Kabla telekomunikacyjnego, OK występuje do OU z „Zapytaniem o możliwość dostępu do Kabla telekomunikacyjnego dla określonego lokalu” („Zapytanie”). Wzór formularza Zapytania stanowi Załącznik nr 1 do Decyzji. OK składa Zapytanie z uwzględnieniem postanowień dotyczących przekazywania Prognoz, określonych w Części I Rozdział 6. OK zobowiązany jest do:
 - a) wskazania dokładnego adresu Budynku, oraz
 - b) wskazania lokalu w danym Budynku, w którym OK będzie świadczył usługi z wykorzystaniem Kabla telekomunikacyjnego.Jedno Zapytanie może dotyczyć Kabla telekomunikacyjnego umożliwiającego świadczenie usług telekomunikacyjnych dla jednego Abonenta.
2. OU w terminie do 3 (trzech) dni od dnia otrzymania Zapytania informuje OK o wystąpieniu ewentualnych braków formalnych w Zapytaniu.
3. OK w terminie do 3 (trzech) dni od dnia otrzymania informacji od OU dotyczącej braków formalnych w Zapytaniu przesyła do OU poprawione Zapytanie, pod rygorem jego zwrotu.
4. W przypadku nie dotrzymania przez OU terminu, o którym mowa w ust. 2, przyjmuje się, że wynik weryfikacji formalnej jest pozytywny.
5. W przypadku pozytywnej weryfikacji formalnej, OU, w terminie do 5 (pięciu) dni, licząc od dnia otrzymania przez OU kompletnego Zapytania, udziela OK odpowiedzi na Zapytanie co do możliwości dostępu do Kabla telekomunikacyjnego dla lokalu określonego w Zapytaniu. W pozytywnej odpowiedzi na Zapytanie OU wskazuje, czy istnieje konieczność przygotowania przez OK schematu połączenia Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK („Schemat”).
6. W przypadku, gdy OU nie może wskazać możliwości technicznych udostępnienia Kabla telekomunikacyjnego bez przeprowadzenia Wizji, OU proponuje OK termin Wizji pod adresem wskazanym w Zapytaniu, celem sprawdzenia możliwości technicznych udostępnienia Kabla telekomunikacyjnego prowadzącego do danego lokalu. Wizja zostanie przeprowadzona w terminie uzgodnionym przez Strony nie dłuższym niż 5 (pięć) dni od dnia poinformowania OK o potrzebie przeprowadzenia Wizji. W przypadku niestawienia się OK w terminie i miejscu ustalonym na dokonanie Wizji, OU dokona Wizji jednostronnie. Z tytułu przeprowadzenia Wizji OK wnosi opłatę jak za Nadzór OU

sprawowany w danych godzinach. W przypadku niestawienia się OU na dokonanie Wizji, OK obciąży OU opłatą, jak za 1 (jedną) godzinę Nadzoru OU, sprawowanego w danych godzinach.

7. Z przeprowadzonej Wizji OU przygotowuje notatkę, a w przypadku pozytywnej weryfikacji technicznej OU wskazuje również rodzaje dostępnych Kabli telekomunikacyjnych, miejsce, w którym OK może uzyskać dostęp do danego rodzaju Kabla telekomunikacyjnego oraz ewentualnie konieczność przygotowania przez OK Schematu. W przypadku, gdy OK bierze udział w Wizji, OU przekazuje OK notatkę wraz z ww. informacjami, podczas Wizji. W przeciwnym wypadku OU przekazuje OK dokumentację z przeprowadzonej Wizji w terminie do 2 (dwóch) dni od dnia przeprowadzenia Wizji. Notatka z Wizji stanowi jednocześnie odpowiedź na Zapytanie.
8. OU może udzielić odpowiedzi negatywnej na Zapytanie wyłącznie, jeśli udostępnienie Kabla telekomunikacyjnego objętego Zapytaniem nie jest możliwe ze względów technicznych, w szczególności z uwagi na zajętość Kabla telekomunikacyjnego, w zakresie uniemożliwiającym jego udostępnienie OK.
9. Udzielając odpowiedzi, o której mowa w ust. 8, OU podaje jej szczegółowe uzasadnienie.
10. W przypadku przekazania przez OU odpowiedzi, o której mowa w ust. 8, przy powołaniu się na brak możliwości technicznych, OK może wystąpić do OU z wnioskiem o przeprowadzenie Inspekcji, złożonym do OU w terminie do 7 (siedmiu) dni od dnia przekazania przez OU odpowiedzi negatywnej. Strony wspólnie przeprowadzą Inspekcję w terminie uzgodnionym przez Strony, nie dłuższym niż 7 (siedem) dni od otrzymania przez OU wniosku o Inspekcję. Po przeprowadzonej Inspekcji Strony niezwłocznie sporządzają protokół z przeprowadzonej Inspekcji ze wskazaniem jej wyników.
11. W przypadku gdy Inspekcja nie potwierdzi braku możliwości technicznych, protokół z Inspekcji będzie zawierał również wskazanie rodzajów Kabli telekomunikacyjnych prowadzących do lokalu oraz miejsce, w którym OK może uzyskać dostęp do danego rodzaju Kabla telekomunikacyjnego. W przypadku gdy OK bierze udział w Inspekcji, OU przekazuje OK protokół z Inspekcji podczas Inspekcji. W przeciwnym wypadku OU przekazuje OK ten protokół w terminie do 4 (czterech) dni od dnia przeprowadzenia Inspekcji.
12. Z tytułu przeprowadzenia Inspekcji OU nie pobiera opłat z wyłączeniem sytuacji, w której Inspekcja potwierdzi zasadność przekazanej przez OU odpowiedzi negatywnej, tj. brak możliwości technicznych. W takiej sytuacji OK będzie zobowiązany uiścić opłatę równą opłacie jak za Nadzór OU, sprawowany w danych godzinach. W przypadku niestawienia się jednej ze Stron w terminie ustalonym na dokonanie Inspekcji, Strona, której przedstawiciel stawił się w wyznaczonym miejscu i czasie, obciąży drugą Stronę opłatą w wysokości podwójnej opłaty za Nadzór OU, sprawowany w danych godzinach.
13. Udzielając odpowiedzi pozytywnej na Zapytanie, OU wskazuje:
 - a) możliwość udostępnienia OK do lokalu wskazanego w Zapytaniu Kabli telekomunikacyjnych znajdujących się w Budynku, lecz niedoprowadzonych bezpośrednio do tego lokalu, jeżeli OU posiada takie Kable w Budynku,
 - b) miejsce lub miejsca, w których OK może uzyskać dostęp do danego rodzaju Kabla telekomunikacyjnego,
 - c) osobę odpowiedzialną za bieżące kontakty z OK,

- d) czy istnieje konieczność przygotowania przez OK schematu połączenia Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK.

1.2 Składanie „Zamówienia na dostęp do Kabla telekomunikacyjnego”

1. W celu uzyskania dostępu do Kabla telekomunikacyjnego, OK składa do OU „Zamówienie na dostęp do Kabla telekomunikacyjnego w oparciu o Zapytanie” (dalej „Zamówienie”). Wzór formularza Zamówienia stanowi Załącznik nr 2 do Decyzji. Jeżeli odpowiedź OU na Zapytanie wskazuje kilka miejsc, w których OK może uzyskać dostęp do danego Kabla telekomunikacyjnego, wówczas OK w Zamówieniu wskazuje miejsce, w którym dostęp ma być zapewniony.
2. OK może wystąpić z Zamówieniem do OU w terminie nie dłuższym niż 5 (pięć) dni od terminu przeprowadzenia Wizji potwierdzającej możliwości techniczne lub od otrzymania odpowiedzi pozytywnej na Zapytanie. Po upływie tego terminu OU nie gwarantuje możliwości dostępu do Kabla telekomunikacyjnego objętego Zapytaniem.
3. Do Zamówienia OK dołącza Schemat połączenia Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK, jeżeli OU w odpowiedzi na Zapytanie wskazał na taką konieczność.
4. OU weryfikuje Zamówienie oraz Schemat (jeżeli był wymagany) pod względem formalnym oraz zgodności z odpowiedzią na Zapytanie, o której mowa w Części II Rozdział 1 podrozdział 1.1 ust. 13. W przypadku stwierdzenia nieprawidłowości, OU wskazuje szczegółowo braki, błędy lub niejasności w dostarczonych dokumentach i wzywa OK, w terminie do 3 (trzech) dni od otrzymania Zamówienia, do uzupełnienia, poprawienia lub udzielenia wyjaśnień.
5. OK przesyła poprawione Zamówienia lub Schemat do OU niezwłocznie, ale nie później niż w terminie 3 (trzech) dni od otrzymania wezwania do uzupełnienia Zamówienia/Schematu.
6. W przypadku, gdy OK nie uzupełni, nie poprawi lub nie udzieli wyjaśnień, o których mowa w ust. 4 w terminie wskazanym w ust. 5, bądź też Zamówienie zostanie złożone po przekroczeniu terminu, o którym mowa w ust. 2, Zamówienie to nie jest dalej procedowane.
7. OU potwierdza OK realizację dostępu do Kabla telekomunikacyjnego zgodnie z danymi wskazanymi w Zamówieniu w terminie 5 (pięciu) dni, licząc od dnia otrzymania przez OU kompletnego Zamówienia.
8. OK może anulować Zamówienie nie później niż na 2 (dwa) dni przed rozpoczęciem prac instalacyjnych.
9. OK może zrezygnować z dostępu do Kabla telekomunikacyjnego realizowanego na podstawie zaakceptowanego Zamówienia z zachowaniem 1 (jedno)-miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.

Rozdział 2 Połączenie Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK

1. OU zobowiązany jest udostępnić Kabel telekomunikacyjny w terminie wskazanym przez OK w Zamówieniu, potwierdzonym przez OU. OK może wskazać termin realizacji Zamówienia nie krótszy niż 7 (siedem) dni i nie dłuższy niż 60 (sześćdziesiąt) dni od dnia wpływu Zamówienia do OU. Złożenie Zamówienia jest równoznaczne ze zgłoszeniem Nadzoru dla prac instalacyjnych. OU nie ponosi odpowiedzialności za przekroczenie terminu realizacji wskazanego przez OK, jeśli Zamówienie zawierało braki formalne.

2. OK zobowiązany jest do wykonania wszelkich instalacji według Schematu, jeżeli Schemat był wymagany przez OU. Połączenie Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK zostanie potwierdzone przez Strony w „Protokole Odbioru Wykonanych Prac” (dalej „Protokół Odbioru Wykonanych Prac”), którego wzór stanowi Załącznik nr 3 do Decyzji. W przypadku nieobecności jednej ze Stron, druga Strona dokonuje jednostronnego podpisania Protokołu Odbioru Wykonanych Prac.

Rozdział 3 Prace eksploatacyjne, Nadzór OU i Awarie Kabli telekomunikacyjnych

3.1 Prace eksploatacyjne

1. Do prac eksploatacyjnych zalicza się:
 - a) prace planowe: instalacyjne/deinstalacyjne dotyczące połączenia/odłączenia Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK,
 - b) prace doraźne związane z bieżącą naprawą (usunięciem Awarii) Kabla telekomunikacyjnego udostępnionego na podstawie Zamówienia.
2. Prace eksploatacyjne mogą być wykonywane przez OK, według wyboru OU, bez Nadzoru OU, albo pod Nadzorem OU, zgodnie z Podrozdziałem 3.2.
3. Prace eksploatacyjne mogą być prowadzone od poniedziałku do soboty w godzinach 8:00 – 22:00, zaś w dni ustawowo wolne od pracy w godzinach 8:00 – 18:00, chyba, że w danym budynku obowiązują inne zasady prowadzenia prac.
4. Prace planowe muszą zostać zgłoszone na 5 (pięć) dni przed planowaną datą ich rozpoczęcia, zgodnie z załączonym Formularzem „Zgłoszenia dostępu” stanowiącym Załącznik nr 4 do Decyzji, z podanym przewidywanym zakresem czynności i szacowanym okresem prowadzenia prac, chyba że OK zgłosił prace instalacyjne wraz ze złożeniem Zamówienia. Zgłoszenie prac jest równoznaczne ze zgłoszeniem Nadzoru.
5. W przypadku złożonego Zgłoszenia dostępu OK ma możliwość:
 - a) anulowania Zgłoszenia dostępu nie później niż 2 (dwa) dni przed planowanym terminem rozpoczęcia prac,
 - b) przesunięcia terminów rozpoczęcia i zakończenia prac, za uprzednią zgodą OU.
6. Każdorazowo po zakończeniu przez OK prac eksploatacyjnych, Strony potwierdzą wykonanie prac obustronnie podpisanym Protokołem Odbioru Wykonanych Prac.
7. Odmowa podpisania Protokołu Odbioru Wykonanych Prac przez którąkolwiek ze Stron zostanie opisana w tym Protokole wraz z podaniem przyczyny odmowy.
8. Każda ze Stron ma obowiązek stawienia się na przeprowadzenie prac planowanych. W przypadku niestawienia się jednej ze Stron w terminach ustalonych przez Strony, wyznaczonych na wykonywanie przez OK prac związanych z podłączeniem Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK Strona, której przedstawiciel stawiał się w wyznaczonym miejscu i czasie obciąża drugą Stronę podwójną opłatą za Nadzór OU, sprawowany w danych godzinach.
9. W przypadku prac doraźnych, Protokół Odbioru Wykonanych Prac powinien zawierać zakres wykonanych prac.

3.2 Nadzór OU

1. Nadzór OU będzie sprawowany przez OU w sposób ciągły/gwarantowany – OU zapewnia Nadzór OU przez cały czas trwania prac (OU bierze udział od momentu rozpoczęcia prac do ich zakończenia i w trakcie jego trwania weryfikuje poprawność wykonania prac).
2. OU w terminie:
 - a) 1 (jednej) godziny przed rozpoczęciem prac doraźnych,
 - b) 2 (dwóch) dni przed rozpoczęciem prac planowych,wyznacza osoby do sprawowania Nadzoru OU i podaje OK dane tych osób (łącznie z numerem kontaktowym) oraz podaje OK numer identyfikujący zgłoszenie prac do OU.
3. OK powinien posiadać numer identyfikujący zgłoszenie do OU, a ponadto dla prac planowych – Schemat, jeśli był wymagany przez OU. Dla prac doraźnych dopuszcza się rozpoczęcie prac na podstawie zakresu określonego w Zgłoszeniu dostępu.
4. W czasie wykonywania przez OK prac związanych z połączeniem/odłączeniem Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK, OU sprawuje Nadzór OU zgodnie ze Zgłoszeniem dostępu. W przypadku zaprzestania wykonywania Nadzoru przez OU, OK uprawniony jest do kontynuowania prac. Za okres nieobecności osób mających sprawować Nadzór OU, OU nie pobiera opłat za Nadzór OU.
5. Sprawujący Nadzór OU ma prawo wstrzymać prowadzenie prac przez OK w następujących przypadkach:
 - a) uszkodzenie lub zagrożenie uszkodzenia infrastruktury OU przez OK,
 - b) stworzenie przez OK zagrożenia dla życia i zdrowia osób trzecich,
 - c) rażące odstępstwa od Schematu, jeśli był wymagany przez OU.W takim przypadku Strony spisują notatkę z podaniem przyczyny wstrzymania prac.
6. W Protokole Odbioru Wykonanych Prac, wpisywany jest faktyczny czas prowadzenia Nadzoru OU.

3.3 Awarie Kabla telekomunikacyjnego

1. W przypadku stwierdzenia przez jedną ze Stron Awarii Kabli telekomunikacyjnych, Strona ta zobowiązana jest do niezwłocznego powiadomienia o tym fakcie drugiej Strony.
2. Awarie powinny być zgłaszane telefonicznie i potwierdzane w terminie 1 (jednej) godziny na adresy emailowe wskazane przez Strony.
3. W zgłoszeniu Strona przesyła nadany przez siebie numer zgłoszenia. Numer zgłoszenia jest zamieszczany przez Strony we wszelkiej korespondencji dotyczącej Awarii.
4. Awarie będą usuwane przez OU na zlecenie OK. OK może brać udział w pracach związanych z usuwaniem Awarii. OK kontaktuje się ze swoim Abonentem i ustala czas podjęcia prac związanych z usuwaniem Awarii.
5. OK jest zobowiązany umożliwić wstęp przedstawiciela OU do lokalu Abonenta w celu sprawdzenia stanu technicznego Kabla telekomunikacyjnego, o ile jest to konieczne do należytego usunięcia Awarii. Sprawdzenie następuje w terminie uzgodnionym z Abonentem OK. W przypadku, gdy Abonent OK nie wyrazi zgody na powyższe czynności, OU jest zwolniony z odpowiedzialności wobec OK z tytułu niewywiązania się z terminowego usuwania Awarii.

6. Po dokonaniu wstępnej lokalizacji Awarii, OU prześle OK przewidywaną datę i godzinę rozpoczęcia naprawy.
7. Czas usunięcia przyczyn Awarii nie powinien przekraczać 36 (trzydziestu sześciu) godzin od momentu zgłoszenia Awarii. Do czasu usunięcia Awarii nie wlicza się czasu komunikacji z Abonentem oraz czasu związanego z oczekiwaniem na dostęp do lokalu Abonenta.
8. Po otrzymaniu komunikatu od OU o usunięciu Awarii, OK ma 24 (dwadzieścia cztery) godziny na potwierdzenie do OU usunięcia Awarii.
9. W przypadku stwierdzenia przez OK nieusunięcia Awarii, OK niezwłocznie, nie później niż jednak niż 24 (dwadzieścia cztery) godziny od momentu otrzymania informacji, o której mowa w ust. 8, przesyła kolejne zgłoszenie Awarii, nadając jej ten sam numer zgłoszenia. Czas usunięcia Awarii jest liczony od daty pierwszego zgłoszenia.
10. OU zamyka Zgłoszenie Awarii z terminem powiadomienia OK o usunięciu Awarii w przypadku:
 - a) potwierdzenia przez OK usunięcia Awarii,
 - b) niewysłania przez OK komunikatu o potwierdzeniu usunięcia Awarii – wówczas OU zamyka Zgłoszenie po upływie 24 (dwudziestu czterech) godzin od wysłania do OK komunikatu o usunięciu Awarii.
11. W sytuacji, gdy OU nie ma wystarczających zasobów technicznych lub personalnych do usunięcia Awarii albo wykonanie tych czynności jest nieopłacalne dla OU ze względów ekonomicznych jest on zobowiązany na wniosek OK do niezwłocznego zezwolenia mu na usunięcie Awarii własnym staraniem, pod Nadzorem OU.
12. OU zwalnia OK z 3 (trzy)–letniego czynszu za dzierżawę danego Kabla telekomunikacyjnego w sytuacji, gdy OK usunie Awarię, zgodnie z ust. 11 powyżej. OU zwalnia OK z czynszu za dzierżawę Kabla telekomunikacyjnego za odpowiednio krótszy okres, jeśli zwrot Kabla telekomunikacyjnego nastąpi przed upływem 3 (trzech) lat.

Rozdział 4 Zwrot Kabla telekomunikacyjnego do OU

1. OK jest zobowiązany do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego do OU w przypadku rezygnacji z dostępu do Kabla telekomunikacyjnego, zgodnie z postanowieniem Części II Rozdział 1 Podrozdział 1.2 ust. 9.
2. OK jest zobowiązany do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego w przypadku zakończenia umowy dotyczącej świadczenia usług telekomunikacyjnych na rzecz Abonenta OK.
3. OK może zwrócić Kabel telekomunikacyjny do OU w przypadku braku możliwości usunięcia Awarii Kabli telekomunikacyjnych.
4. OU może wezwać OK do niezwłocznego zwrotu Kabla telekomunikacyjnego udostępnionego na podstawie zaakceptowanego Zamówienia, w przypadku:
 - a) wykorzystywania przez OK Kabla telekomunikacyjnego w sposób powodujący szkody w Kablu telekomunikacyjnym i nie zaprzestania tego typu naruszeń w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego żądania zaniechania tych naruszeń, lub
 - b) poddzierżawienia lub oddania przez OK Kabli telekomunikacyjnych w inną formę bezpłatnego lub odpłatnego korzystania podmiotom trzecim bez uprzedniej, pisemnej zgody OU, lub

- c) dokonania przez OK prac związanych z połączeniem Kabli telekomunikacyjnych udostępnionych na podstawie zaakceptowanych przez OU Zamówień z urządzeniami OK bez Nadzoru OU,
 - d) zakończenia umowy dotyczącej świadczenia usług telekomunikacyjnych na rzecz Abonenta OK.
5. OU może wezwać OK do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego udostępnionego na podstawie zaakceptowanego Zamówienia w terminie 1 (jednego) miesiąca, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego, w przypadku, gdy:
- a) OK przynajmniej 3-krotnie naruszył w odniesieniu do określonego Kabla telekomunikacyjnego inne niż wymienione w ust. 4 obowiązki OK wynikające z Decyzji i nie zaprzestał tych naruszeń, pomimo wezwania przez OU do zaprzestania naruszeń, w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego żądania ich zaniechania, lub
 - b) OK zalega z opłatami wynikającymi ze złożonych i zaakceptowanych przez OU Zamówień za dwa kolejne okresy rozliczeniowe lub w okresie ostatnich 6 (sześciu) miesięcy przed dokonaniem wypowiedzenia przez OU nie uiścił płatności wynikających ze złożonych i zaakceptowanych Zamówień za dwa okresy rozliczeniowe i nie uregulował należności w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego wezwania, lub
 - c) OK nie dostarczył, nie przedłużył, nie uzupełnił lub nie podwyższył zabezpieczenia, o którym mowa w Części I Rozdział 4 po uprzednim bezskutecznym upływie dodatkowego terminu 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego wezwania – prawo żądania zwrotu Kabla telekomunikacyjnego dotyczy tego Zamówienia, w odniesieniu do którego zaistniała konieczność ustanowienia lub zmiany wysokości zabezpieczenia.
6. Wezwanie do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego z zachowaniem terminu określonego w ust. 5 lub ze skutkiem natychmiastowym wymaga oświadczenia złożonego na piśmie pod rygorem nieważności.
7. OK zobowiązany jest do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego do OU najpóźniej:
- a) w ostatnim dniu terminu, o którym mowa w ust. 5 powyżej oraz Części II Rozdziale 1 Podrozdział 1.2 ust. 9,
 - b) w terminie 7 (siedmiu) dni od otrzymania przez OK wezwania do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego w przypadku wezwania do zwrotu w trybie natychmiastowym,
 - c) następnego dnia po zakończeniu umowy o świadczenie usług telekomunikacyjnych z Abonentem OK, chyba że umowa ta została rozwiązana przez Abonenta w trybie natychmiastowym – wówczas termin zwrotu Kabla telekomunikacyjnego do OU wynosi 7 (siedem) dni.
8. Odłączenia Kabla telekomunikacyjnego od urządzeń OK dokonuje OK na własny koszt, pod Nadzorem OU.
9. OK zgłasza do OU wnioski w celu odłączenia Kabla telekomunikacyjnego od urządzeń OK, zgodnie ze Zgłoszeniem dostępu.
10. Zwrot Kabla telekomunikacyjnego oraz odłączenie go od urządzeń OK zostanie poświadczony przez Strony obustronnie podpisanym Protokołem Odbioru Wykonanych Prac. W przypadku nieobecności jednej ze Stron, druga Strona dokonuje jednostronnego

odłączenia Kabla telekomunikacyjnego od urządzeń OK oraz podpisania Protokołu Odbioru Wykonanych Prac.

11. W przypadku, gdy OK nie dokona zwrotu Kabla telekomunikacyjnego w terminie określonym w ust. 7 powyżej lub 12 lit. c) poniżej, OU przysługuje prawo do naliczenia kary umownej oraz odłączenia Kabla telekomunikacyjnego od urządzeń OK, na wyłączny koszt i ryzyko OK. W takim przypadku OK nie będzie przysługiwało odszkodowanie z tytułu odłączenia Kabla telekomunikacyjnego przez OU od urządzeń OK.
12. W przypadku wykrycia przez OU, że OK korzysta z Kabli telekomunikacyjnych OU niezgodnie z postanowieniami Decyzji, OU ma prawo do podjęcia następujących kroków:
 - a) niezwłocznie wzywa OK, do wyjaśnień wyznaczając 7 (siedem) dni na odpowiedź,
 - b) w przypadku braku odpowiedzi w terminie, o którym mowa w lit. a lub gdy w udzielonej odpowiedzi OK nie wykaże, że uzyskał dostęp do Kabla telekomunikacyjnego zgodnie z Decyzją, OU wzywa OK, według wyboru OU, do natychmiastowego zwrotu Kabla telekomunikacyjnego albo do złożenia Zapytania i jeśli OK uzyska odpowiedź pozytywną do złożenia Zamówienia,
 - c) jeśli OK nie wystąpi we wskazanym w lit. b) terminie z Zapytaniem lub Zamówienie albo OU udzieli odpowiedzi negatywnej na złożone Zapytanie, OU wzywa OK do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego w terminie 7 (siedmiu) dni od otrzymania wezwania przez OK.

CZĘŚĆ III ZASADY ROZLICZEŃ

Rozdział 1 Opłaty

1. W związku z wykonaniem Decyzji, OU pobiera opłatę jednorazową w wysokości 236,94 zł oraz miesięczną w wysokości 17,54 zł za każdy udostępniony OK Kabel telekomunikacyjny.
2. Za przeprowadzenie Nadzoru OU dla prac deinstalacyjnych dotyczących odłączenia Kabla telekomunikacyjnego od urządzeń OK, OU pobiera opłaty za Nadzór OU zgodnie z poniższą tabelą.

Tabela 1. Opłata za Nadzór OU

Opłaty związane z Nadzorem				
Lp.	Nazwa	Jednostka	Opłata	Uwagi
1.	Nadzór OU od poniedziałku do piątku w godz. 8:00 – 16:00	zł/ godzina	80,29	Za każdą rozpoczętą godzinę
2.	Nadzór OU od poniedziałku do piątku w godz. 16:00 – 22:00 oraz w soboty 8:00 – 22:00	zł/ godzina	109,34	Za każdą rozpoczętą godzinę
3.	Nadzór OU od poniedziałku do piątku oraz w soboty w godz. 22:00 – 8:00, dni ustawowo wolne od pracy	zł/ godzina	138,40	Za każdą rozpoczętą godzinę

Rozdział 2 Zasady wystawiania faktur i dokonywania płatności

1. W związku z dostępem do Kabla telekomunikacyjnego, zobowiązuje się OK do uiszczania opłat wynikających z Decyzji, na podstawie faktur wystawionych przez OU.
2. Opłaty określone w Decyzji są opłatami netto.
3. Okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy. Jeżeli dostęp, na podstawie zaakceptowanych Zamówień nie obejmuje okresu pełnego miesiąca kalendarzowego wówczas należna opłata jest wyliczana w oparciu o stawkę dzienną stanowiącą 1/30 miesięcznego ogólnej opłaty miesięcznej.
4. OU nalicza opłatę miesięczną wynikającą z zaakceptowanego Zamówienia, począwszy od dnia realizacji Zamówienia wskazanego w Zamówieniu przez OK i potwierdzonego przez OU.
5. OK uiszcza opłaty wynikające z zaakceptowanych Zamówień na wskazany rachunek bankowy OU, w terminie 21 (dwudziestu jeden) dni, od daty wystawienia faktury przez OU. OU ma obowiązek wysłać fakturę OK w terminie nie późniejszym niż 7 (siedem) dni od daty jej wystawienia.
6. Nazwę banku, jego adres, numer rachunku bankowego oraz numer Zamówienia, do którego odnosi się faktura oraz poszczególne elementy należności wynikającej z tej faktury OU będzie każdorazowo podawać na fakturze.
7. Za datę dokonania płatności uważa się datę wpływu należności na rachunek bankowy OU.
8. OU pobiera ogólną opłatę miesięczną za dany miesiąc z góry - na początku okresu rozliczeniowego, w cyklu miesięcznym.
9. W przypadku opóźnienia OK w płatności faktury (w części lub w całości), OU naliczy za każdy dzień opóźnienia odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych.

Rozdział 3 Reklamacje finansowe

1. OK ma prawo do zakwestionowania faktury wystawionej przez OU w terminie 30 (trzydziestu) dni od daty jej otrzymania (dalej „Reklamacja”).
2. OK składa Reklamację wskazując w niej: numer faktury, kwestionowane pozycje z faktury, zgłaszane zastrzeżenia wraz z uzasadnieniem oraz dane OK (firmę, adres, imię nazwisko, numer telefonu osoby kontaktowej). Złożenie Reklamacji nie zwalnia OK z obowiązku terminowego uregulowania zobowiązania określonego na fakturze.
3. W terminie 30 (trzydziestu) dni od daty wpływu Reklamacji, OU udziela odpowiedzi na Reklamację, wskazując jej rozstrzygnięcie oraz w przypadku odpowiedzi negatywnej uzasadnienie.
4. W przypadku uznania Reklamacji, OU wystawia fakturę korygującą w najbliższym terminie wystawiania faktur.

II. Załączone do Decyzji Załączniki stanowią jej integralną część:

Załącznik nr 1:

Formularz „Zapytanie o możliwość Dostępu do Kabla telekomunikacyjnego”

Załącznik nr 2:

Formularz „Zamówienie na dostęp do Kabla telekomunikacyjnego w oparciu o Zapytanie”

Załącznik nr 3:

Formularz „Protokół Odbioru Wykonanych Prac”

Załącznik nr 4:

Formularz „Zgłoszenie dostępu”

III. Na podstawie art. 105 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt, umarzam postępowanie w części dotyczącej ustalenia warunków dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej w Budynku I.

Na podstawie art. 206 ust. 2aa w związku z art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt decyzja w pkt I i II sentencji podlega natychmiastowemu wykonaniu.

UZASADNIENIE

1. Podstawa rozpatrzenia Wniosku o wydanie decyzji

Pismem z dnia 8 września 2017 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej, dalej „UKE”, dnia 18 września 2017 r.), uzupełnionym pismem z dnia 28 września 2017 r. (data wpływu do UKE dnia 3 października 2017 r.) CONECT zwrócił się do Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE”) o wydanie decyzji ustalającej warunki dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej Skrętka w Budynkach „w zakresie:

„(...)

4. dzierżawy ciemnych włókien światłowodowych w sieci wewnątrzbudynkowej”.

Podstawę prawną żądania CONECT stanowi art. 139 ust. 1 pkt 2 Pt.

Stosownie do dyspozycji zawartej w art. 139 ust. 1 pkt 2 Pt, przedsiębiorca telekomunikacyjny (dalej „PT”) jest obowiązany umożliwić innym PT, podmiotom, o których mowa w art. 4, oraz jednostkom samorządu terytorialnego wykonującym działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2410, dalej „ustawa o wspieraniu rozwoju”), dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej i nieruchomości, w tym do budynku, polegający na współkorzystaniu z kabli telekomunikacyjnych w budynku aż do zlokalizowanego w budynku lub poza nim punktu ich połączenia z publiczną siecią telekomunikacyjną, w tym udostępnianiu całości lub części kabla, w szczególności włókna światłowodowego, jeżeli:

- a) powielenie infrastruktury telekomunikacyjnej byłoby ekonomicznie nieopłacalne lub technicznie niemożliwe,
- b) jest właścicielem tej infrastruktury telekomunikacyjnej lub na podstawie przepisów prawa, wyroku sądu lub decyzji miał prawo do jej umieszczenia na nieruchomości, nad nią lub pod nią.

Stosownie do art. 139 ust. 2 Pt, „warunki dostępu, w zakresie, o którym mowa w ust. 1, przedsiębiorcy telekomunikacyjni ustalają w umowie, która powinna być zawarta w terminie 30 dni od dnia wystąpienia o jej zawarcie”.

Prezes UKE ustalił, że:

- 1) CONECT jest przedsiębiorcą telekomunikacyjnym (dowód: rejestr przedsiębiorców telekomunikacyjnych, wpis numer 8609),
- 2) Skrętka jest przedsiębiorcą telekomunikacyjnym (dowód: rejestr przedsiębiorców telekomunikacyjnych, numer wpisu 5432),

- 3) Skrętka jest właścicielem kabli światłowodowych w Budynkach i potwierdziła, że istnieje możliwość wydzierżawienia włókien w istniejących kablach światłowodowych należących do Skrętki (dowód: pismo OU z dnia 30 grudnia 2016 r. stanowiące odpowiedź na wniosek CONECT o dostęp do Kabli telekomunikacyjnych Skrętki; dane z Systemu Informacyjnego o Infrastrukturze Szerokopasmowej, dalej „SIIS”).

Oznacza to, że CONECT i Skrętka byli uprawnieni do zawarcia umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej Skrętki.

Każda ze stron może zwrócić się do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji w sprawie dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej w przypadku:

- 1) niepodjęcia negocjacji o zawarcie umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej,
- 2) odmowy udzielenia tego dostępu,
- 3) niezawarcia umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej w terminie 30 dni od dnia złożenia wniosku o taki dostęp (art. 139 ust. 4 pkt 1 w związku z art. 27 ust. 2 Pt).

Prezes UKE ustalił, że:

- 1) negocjacje w sprawie zawarcia umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej trwały co najmniej od dnia 29 stycznia 2015 r. (dowód: zwrotne potwierdzenie odbioru przez Skrętkę pisma CONECT z dnia 26 stycznia 2015 r.),
- 2) ze względu na niezawarcie umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej Skrętki, pismem z dnia 8 września 2017 r. CONECT wystąpił do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji w sprawie dostępu do tej infrastruktury (dowód: wniosek z dnia 8 września 2017 r.).

Negocjacje pomiędzy CONECT a Skrętką były więc prowadzone ponad 30 dni i nie doprowadziły do zawarcia umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej. Oznacza to, że złożenie przez CONECT wniosku do Prezesa UKE skutecznie zainicjowało postępowanie przed Prezesem UKE, którego stronami są CONECT i Skrętka.

CONECT we Wniosku o wydanie decyzji wskazał, że Skrętka w toku negocjacji złożyła jedynie pismo z dnia 30 grudnia 2016 r., w którym poinformowała, że istnieje możliwość udostępnienia CONECT włókien od przełącznicy do gniazda abonenckiego w istniejącym kablu światłowodowym, natomiast pomimo kierowania przez CONECT kolejnych pism do Skrętki, Skrętka nie określiła warunków świadczenia usług, w tym cen za świadczenie usług oraz szczegółowych warunków technicznych udostępnienia infrastruktury telekomunikacyjnej.

Prezes UKE wziął również pod uwagę fakt, że pomimo kilkukrotnych wezwań kierowanych do Skrętki, jako podmiotu zobowiązanego do zapewnienia dostępu (dowód: wezwania Prezesa UKE z dnia 30 października 2017 r., 15 lutego 2018 r., 18 lipca 2018 r. oraz 28 lutego 2019 r.), Skrętka nie udzieliła żadnych wyjaśnień, nie przedstawiła stanowiska w sprawie Wniosku o wydanie decyzji, jak również nie odniosła się do projektu umowy przedstawionego przez CONECT.

Prezes UKE uznał zatem, że całość umowy o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej stanowiła kwestię sporną pomiędzy Stronami i w związku z powyższym całościowo ustalił zasady współpracy pomiędzy CONECT i Skrętką.

Prezes UKE określił warunki dostępu do Kabli telekomunikacyjnych, mając na względzie to, że Decyzja zastępuje umowę między Stronami, czyli jest rozstrzygnięciem administracyjnym, które kształtuje stosunek zobowiązaniowy. Treść tego stosunku nie może sprzeciwiać się naturze tego stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego (art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1145 ze zm.).

2. Podstawa prawna prowadzonego postępowania

Postępowanie przed Prezesem UKE jest prowadzone na podstawie przepisów kpa ze zmianami wynikającymi z Pt oraz ustawy o wspieraniu rozwoju (art. 206 ust. 1 Pt). Załatwienie spraw objętych wnioskiem CONECT do Prezesa UKE następuje więc w drodze wydania decyzji (art. 104 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt).

Postępowanie prowadzone jest w związku z wnioskiem CONECT złożonym do Prezesa UKE na podstawie art. 139 ust. 4 pkt 1 Pt w związku z art. 27 ust. 2 Pt w związku z art. 139 ust. 2 i ust. 1 Pt, który wyznacza jednocześnie zakres postępowania. Podstawę prawną rozstrzygnięcia stanowi art. 139 ust. 4 w związku z art. 27 ust. 1, art. 28 w związku z art. 139 ust. 1 Pt.

Prezes UKE wydając decyzję powinien brać pod uwagę kryteria przewidziane w art. 28 ust. 1 Pt w zw. z art. 139 ust. 4 Pt, a także w samym art. 139 ust. 4 Pt. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 4 Pt do zapewnienia dostępu w zakresie, o którym mowa w ust. 1, stosuje się odpowiednio przepisy art. 27-30, art. 31 ust. 1 oraz art. 33 Pt. Zgodnie z art. 28 ust. 1 Pt w związku z art. 139 ust. 4 Pt, Prezes UKE podejmuje decyzję o dostępie, o którym mowa w art. 139 ust. 1 Pt, biorąc pod uwagę następujące kryteria:

- 1) interes użytkowników sieci telekomunikacyjnych;
- 2) obowiązki nałożone na PT;
 - 2a) rozwój nowoczesnej infrastruktury telekomunikacyjnej, w tym promowanie efektywnego inwestowania w dziedzinie infrastruktury oraz technologii innowacyjnych;
- 3) promocję nowoczesnych usług telekomunikacyjnych;
- 4) charakter zaistniałych kwestii spornych oraz praktyczną możliwość wdrożenia rozwiązań dotyczących technicznych i ekonomicznych aspektów dostępu telekomunikacyjnego, zarówno zaproponowanych przez PT będących stronami negocjacji, jak też mogących stanowić rozwiązania alternatywne;
- 5) zapewnienie:
 - a) integralności sieci oraz interoperacyjności usług,
 - b) niedyskryminujących warunków dostępu telekomunikacyjnego,
 - c) rozwoju konkurencyjnego rynku usług telekomunikacyjnych;
- 6) pozycje rynkowe PT, których sieci są łączone;
- 7) interes publiczny, w tym ochronę środowiska;
- 8) utrzymanie ciągłości świadczenia usługi powszechnej.

W odniesieniu do powyższych przesłanek w doktrynie wskazuje się, iż „merytoryczne przesłanki decyzji w sprawie dostępu telekomunikacyjnego zostały bardzo rozbudowane. Kryteria wymienione w ust. 1 muszą być brane pod uwagę łącznie. Ustawa nie wskazuje ich hierarchii, przy czym niektóre z nich mają charakter bezwzględny, a pozostałe mogą być spełniane w różnym stopniu. Prezes UKE powinien podejmować decyzję w taki sposób,

aby uzyskać możliwie najbardziej korzystny rezultat w świetle wymienionych w ust. 1 kryteriów” (S. Piątek, Prawo telekomunikacyjne, Komentarz, CH Beck, wyd. 4, Warszawa 2019, Legalis). Aby zatem Prezes UKE był uprawniony do wydania decyzji o dostępie do infrastruktury telekomunikacyjnej, muszą zostać spełnione w mniejszym lub większym stopniu przesłanki określone w art. 28 ust. 1 Pt.

Zatem określając treść Decyzji Prezes UKE, wziął pod uwagę i wnikliwie rozważył wszelkie przesłanki, o których mowa w art. 28 ust. 1 Pt, z tym, że nie wszystkie przesłanki znajdują zastosowanie w zakresie dostępu do Kabli telekomunikacyjnych.

W pierwszej kolejności Prezes UKE wziął pod uwagę te przesłanki, które w przypadku niniejszego rozstrzygnięcia występują.

W szczególności należy wskazać na przesłankę niedyskryminujących warunków dostępu (art. 28 ust. 1 pkt 5 lit. b Pt), która została określona również w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt. Szczegółowe uzasadnienie treści rozstrzygnięcia w świetle tej przesłanki znajduje się w dalszej części uzasadnienia Decyzji.

Należy również mieć na względzie fakt, że współpraca Stron oparta o warunki opisane w Decyzji stwarza korzyści dla wszystkich uczestników rynku. Dla OU generuje dodatkowy przychód, możliwość większej użycia sieci czy kontroli nad własną infrastrukturą - zapewnia dzięki temu integralność sieci (art. 28 ust. 1 pkt 5 lit. a Pt *ab initio*). OK pozwala na zwiększenie efektywności inwestycji, umożliwia wejście do budynków w celu obsługi abonentów, zapewnia zatem rozwój konkurencyjnego rynku usług telekomunikacyjnych (art. 28 ust. 1 pkt 5 lit. c Pt) i nowoczesnej infrastruktury telekomunikacyjnej (art. 28 ust. 1 pkt 2a Pt). Właścicielom nieruchomości gwarantuje wykorzystanie już istniejącej instalacji wewnątrzbudynkowej, a tym samym brak ingerencji w bryłę budynków i niedogodności związane z budową nowej instalacji. Spełnia tym samym przesłankę interesu publicznego (art. 28 ust. 1 pkt 7 Pt). Natomiast dla abonentów podstawową korzyścią jest lepsza oferta usługowa wynikająca z większej konkurencji w budynku. Abonent ma bowiem wybór pomiędzy ofertą Skrętki i CONECT. Odpowiada to przesłance interesu użytkowników sieci telekomunikacyjnych (art. 28 ust. 1 pkt 1 Pt).

Jednocześnie, z uwagi, że przedmiotem dostępu są kable światłowodowe, Decyzja spełnia przesłankę promocji nowoczesnych usług telekomunikacyjnych (art. 28 ust. 1 pkt 3 Pt).

Jednocześnie, w ocenie Prezesa UKE na treść rozstrzygnięcia nie mają wpływu pozostałe przesłanki, określone w art. 28 ust. 1 Pt tj. pozycja rynkowa Skrętki (art. 28 ust. 1 pkt 6 Pt), kwestia interoperacyjności usług (art. 28 ust. 1 pkt 5 lit. a Pt), utrzymanie ciągłości świadczenia usługi powszechnej (art. 28 ust. 1 pkt 8 Pt) czy ochrona środowiska (art. 28 ust. 1 pkt 7 Pt), gdyż są to kwestie niezwiązane z warunkami dostępu do Kabli telekomunikacyjnych.

Jednocześnie rozstrzygając niniejszą sprawę, Prezes UKE kierował się również kryteriami określonymi w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt, na podstawie których dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej może zostać zapewniony, tj. koniecznością zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu.

Realizacja wymogu zapewnienia niedyskryminacyjnych warunków dostępu wiąże się z tym, by Prezes UKE nie ustalał warunków dostępu w sposób zasadniczo odmienny od tych, jakie są ustalone w innych podobnych przypadkach (S. Piątek, Komentarz do art. 28 Pt, Legalis 2019, Nb 7). Stosując się do tej zasady w decyzji warunki dostępu zostały sformułowane

w podobny sposób jak w innych podobnych przypadkach oraz w decyzjach Prezesa UKE wydanych na podstawie art. 139 ust. 1b Pt¹, z uwzględnieniem interesów Stron.

Z zasady proporcjonalności wynika zakaz stosowania działań władczych ponad potrzebę. W przypadku więc oceny konieczności zastosowania konkretnego środka trzeba ocenić najpierw, czy nie istnieje dla podobnego stanu faktycznego środek mniej surowy. Ocena konieczności i zakresu działania należy do kompetencji organu, który weryfikuje przesłanki przewidziane w przepisach prawa. Zasada proporcjonalności jest zawsze związana ze specyficznymi i konkurencyjnymi interesami. W odniesieniu do tej zasady należy wskazać, że nie istnieje inna możliwość zapewnienia dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej na rzecz CONECT niż decyzja. CONECT bowiem nie był w stanie uzgodnić ze Skrętką warunków dostępu do Kabli telekomunikacyjnych w umowie pomimo, że podjął z nim negocjacje. Wydanie przez Prezesa UKE decyzji zastępującej umowę o dostępie jest też środkiem odpowiednim, gdyż taki właśnie środek został przewidziany przez Pt. Ustalone w Decyzji zasady dostępu CONECT do Kabli telekomunikacyjnych Skrętki, pomimo, że nakazują Skrętce zapewnienie dostępu, a więc wpływają na jego prawo własności, to nie są dla niego zbyt dotkliwe i uwzględniają w należyłym zakresie jego prawa i interesy.

Tym samym CONECT uzyskał prawo dostępu do Kabli telekomunikacyjnych Skrętki z uwzględnieniem jednak jej praw. Jednocześnie uprawnieniom CONECT odpowiada obowiązek określonego zachowania się po stronie Skrętki, tak aby ustanawiany dostęp mógł być faktycznie uzyskany przez CONECT. Prezes UKE ustalił więc obiektywne i przejrzyste zasady realizacji uprawnień CONECT wynikających z dostępu nie dyskryminując przy tym praw Skrętki.

Mając zaś na uwadze potrzebę zapewnienia proporcjonalnych warunków dostępu Prezes UKE ustalił dostęp CONECT przyjmując warunki wystarczające i minimalne do uzyskania dostępu. Zapewniając Skrętce ochronę jego praw, dodatkowo Prezes UKE miał na uwadze to, aby ustalone warunki dostępu nie odbiły się negatywnie na przyszłych abonentach. Obie te przesłanki wywodzą się z zasad ogólnych prawa wspólnotowego.

3. Uzasadnienie motywów rozstrzygnięcia w pkt I i II sentencji

Definicje

Definiując pojęcia zawarte w Decyzji Prezes UKE kierował się przepisami prawa, zasadami proporcjonalności i niedyskryminacji oraz zapewnieniem czytelności Decyzji i współpracy Stron. Wprowadzenie definicji jest konieczne dla prawidłowego funkcjonowania Decyzji i nie dyskryminuje żadnej ze Stron.

CZĘŚĆ I Zasady ogólne

Rozdział 1 Przedmiot Decyzji

W Części I Rozdział 1 Decyzji Prezes UKE określił przedmiot dostępu, zasady i warunki współpracy dotyczące światłowodowych Kabli telekomunikacyjnych Skrętki w Budynkach, w celu świadczenia przez CONECT usług telekomunikacyjnych dla Abonentów.

Prezes UKE wskazuje, że określony w Decyzji przedmiot odpowiada przepisom prawa, nakierowany jest na zapewnienie skutecznej konkurencji i został zdefiniowany w sposób proporcjonalny (tzn. tylko w takim zakresie OU jest zobowiązany do udzielania dostępu) oraz niedyskryminujący.

¹ <http://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzje-dla-6-0a-w-zakresie-kabli-w-budynkach,29.html>

Rozdział 2 Komunikacja między Stronami

Ustalone w Decyzji formy komunikacji zostały określone z uwzględnieniem zasady proporcjonalności, tj. spełniają kryterium efektywności, są konieczne i odpowiednie dla osiągnięcia zamierzonych celów (szybkość i bezpieczeństwo komunikacji), a zarazem nie powodują po stronie OU i OK nadmiernych uciążliwości. Jednocześnie mają charakter niedyskryminujący, ponieważ w jednakowy sposób traktują zarówno OK, jak i OU. Szybka i efektywna forma komunikacji sprzyja także rozwojowi skutecznej konkurencji i szybszemu dotarciu do użytkownika końcowego.

Zdaniem Prezesa UKE zasadne jest w celu prawidłowego wykonania Decyzji zobowiązanie Stron do niezwłocznego przekazania sobie informacji o adresach poczty elektronicznej oraz numerach telefonów służących do wymiany korespondencji związanej z wykonaniem Decyzji. Ponadto jeżeli OU posiada system do składania Zamówień, powinien go również udostępnić OK.

Rozdział 3 Zobowiązania Stron

Prezes UKE wprowadził ogólny obowiązek współpracy przez Strony w celu jak najpełniejszej realizacji celu dostępu, a także postępowania wobec siebie lojalnie, uczciwie i zgodnie z zasadami współżycia społecznego. Postanowienie to należy odczytywać i realizować łącznie z pozostałymi postanowieniami Decyzji.

Ustalone w Decyzji zasady odpowiedzialności przyjmują generalną zasadę, iż Strona odpowiada za dane zdarzenie, jeśli je spowodowała. Prezes UKE ustalając treść zobowiązań Stron wziął pod uwagę zasadę proporcjonalności i niedyskryminacji określoną w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt. W opinii Prezesa UKE, katalog zobowiązań w sposób wystarczający zabezpiecza interesy OU i OK, a także innych podmiotów korzystających z infrastruktury telekomunikacyjnej. Ponadto, w ocenie Prezesa UKE, ustalone w Decyzji zobowiązania, są konieczne i odpowiednie, a jednocześnie są jak najmniej dotkliwe dla OU i OK. Zakres zobowiązań Stron oraz odpowiedzialności za ich niedotrzymywanie odpowiada ponadto przedmiotowi Decyzji.

Rozdział 4 Zasady zabezpieczeń

W celu zabezpieczenia roszczeń OU wynikających z niewykonania lub nienależytego wykonania przez OK Decyzji, OU może domagać się od OK ustanowienia zabezpieczenia.

Ustanawiając katalog zabezpieczeń Prezes UKE wymienił w Decyzji trzy spośród najpowszechniej stosowanych obecnie na rynku form (gwarancja bankowa, rezerwa gwarancyjna oraz oświadczenie o dobrowolnym poddaniu się egzekucji). Jednocześnie, Prezes UKE rozszerzył katalog o możliwości wyboru innej formy zabezpieczenia, o ile zostanie ona zaakceptowana przez obie Strony.

W ocenie Prezesa UKE ustalone w ramach decyzji zasady zabezpieczeń są konieczne i odpowiednie dla skuteczności i bezpieczeństwa współpracy między stronami. Ustanowione zasady są wystarczające dla zabezpieczenia interesów OU, a jednocześnie nie ingerują nadmiernie w prawa OK, w szczególności dzięki obowiązkowi informowania OK przez OU o każdym zaspokojeniu wierzycelności z zabezpieczenia.

Rozdział 5 Kary umowne

Podjęwszy rozstrzygnięcie Prezes UKE określił katalog kar umownych należnych OU i OK z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań przez drugą Stronę, wynikających ze współpracy w zakresie dostępu do Kabli telekomunikacyjnych.

Prezes UKE wskazuje, że postanowienia dotyczące kar umownych zawarte w Decyzji są zarówno proporcjonalne – wysokość kar umownych jest ustalona na poziomie odpowiadającym wadze naruszenia, jak i niedyskryminujące – każdej ze Stron przysługuje możliwość naliczenia kary umownej w przypadku naruszenia jej istotnych interesów.

Rozdział 6 Prognozy

W celu prawidłowego przygotowania do udostępnienia infrastruktury przez OU na podstawie planowanej liczby składanych przez OK Zapytań, Prezes UKE ustalił w Decyzji zasady składania Prognoz przez OK. Wprowadzone postanowienie zakładają, że jeżeli OK będzie gotowy do wykonywania Decyzji wówczas na miesiąc przed planowanym złożeniem do OU pierwszych Zapytań zobowiązany jest złożyć Prognozę, która będzie obejmowała okres jednego kwartału. Przykładowo, jeżeli OK planuje rozpocząć składanie Zapytań w maju, wówczas do końca kwietnia zobowiązany jest złożyć Prognozę, która będzie obejmowała miesiące maj i czerwiec. Kolejne Prognozy powinny być składane na każdy kolejny kwartał, w kresach określonych w Części I Rozdział 6 ust. 3 sentencji Decyzji.

Ustalone w Decyzji zasady przedstawiania Prognoz są proporcjonalne i niedyskryminacyjne, a zatem spełniają kryteria określone w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt. Zasada proporcjonalności przejawia się w obowiązku po stronie OK prawidłowego wymiarowania Zapytań natomiast po stronie OU w możliwości adekwatnego (proporcjonalnie do zapotrzebowania OK) przygotowania infrastruktury przez OU. Realizacja przesłanki niedyskryminacji odbywa się poprzez ustalenie procedury tak, aby w równy sposób zabezpieczała interesy OU jak i OK.

CZĘŚĆ II Procedury dostępu

Ujęcie procesu dostępu w terminy przyspieszy i usprawni współpracę Stron i uczyni dostęp do Kabli telekomunikacyjnych realnym – uzyskanie dostępu do Kabli telekomunikacyjnych będzie możliwe w przewidywalnym terminie.

W proces uzyskania dostępu do Kabli telekomunikacyjnych należy wyróżnić 3 zasadnicze, sekwencyjnie następujące etapy:

1. złożenie przez OK oraz procedowanie przez OU Zapytania o możliwość dostępu (Rozdział 1, Podrozdział 1.1),
2. złożenie przez OK oraz procedowanie przez OU Zamówienia (Rozdział 1, Podrozdział 1.2),
3. potwierdzenie przez OU Zamówienia oraz połączenie Kabla telekomunikacyjnego z urządzeniami OK (Rozdział 2).

Składając Zapytanie OK wskazuje dokładny adres Budynku oraz numer lokalu w Budynku (Rozdział 1, Podrozdział 1.1 ust. 1). Przesłanka braku ekonomicznej opłacalności lub technicznej możliwości powielenia infrastruktury została udowodniona w postępowaniu i OK nie musi jej ponownie wykazywać.

Prezes UKE zauważa, że Decyzja daje OK uprawnienie (a nie gwarancję) do korzystania z Kabli telekomunikacyjnych, jednak zasady doświadczenia życiowego i współzycia społecznego wskazują, że również po wydaniu decyzji mogą wystąpić sytuacje, w których dostęp nie będzie technicznie możliwy. Niezasadne i nieproporcjonalne byłoby bezwarunkowe gwarantowanie OK dostępu do Kabli telekomunikacyjnych, a tym samym zobowiązanie OU do jej udostępnienia niezależnie od tego, czy jest to technicznie możliwe. Takie uregulowanie mogłoby prowadzić do niewykonalności decyzji. Co również istotne, takiego rozwiązania nie stosuje się w umowach zawieranych na zasadach komercyjnych, stąd niezasadne byłoby stosowanie go w decyzji zastępującej umowę, gdyż powinna ona

uwzględniać praktykę rynkową i w minimalnym stopniu zaburzać normalne funkcjonowanie przedsiębiorstw Stron. Natomiast brak technicznej możliwości jest jedynym powodem, dla którego OU może udzielić odpowiedzi negatywnej na Zapytanie. Jest to brak technicznej możliwości rozumiany jako brak wolnych zasobów, pogorszenie się stanu infrastruktury, uszkodzenie Kabla telekomunikacyjnego czy procedowanie zapytania innego PT na dostęp do tego samego Kabla telekomunikacyjnego.

Jednocześnie, w ocenie Prezesa UKE, ustalone terminy przede wszystkim odpowiadają prawu, a ponadto są adekwatne, proporcjonalne i niedyskryminujące, gdyż z jednej strony zabezpieczają interesy OK w zakresie sprawnego uzyskania dostępu do Kabla telekomunikacyjnego w terminie pozwalającym na rozpoczęcie świadczenia usług telekomunikacyjnych na rzecz Abonenta z wykorzystaniem tego kabla, a z drugiej strony uwzględniają czasochłonność poszczególnych działań koniecznych do podjęcia przez OU i nie obciążają go ponad miarę.

Prezes UKE wskazuje, że niestosowanie się przez Strony do postanowień Decyzji, w tym dotyczących procedury dostępu, może skutkować nałożeniem kary pieniężnej, o której mowa w art. 209 ust. 1 pkt 22a Pt.

Rozdział 3 Prace eksploatacyjne, Nadzór OU i Awarie Kabli telekomunikacyjnych

Prezes UKE ustalił, że wszelkie prace eksploatacyjne mogą być wykonywane przez OK, według wyboru OU, bez Nadzoru OU albo pod Nadzorem OU. Zasada ta zabezpiecza zarówno interesy OU (ma wiedzę o prowadzonych pracach oraz może reagować w przypadku naruszeń) jak i OK (gdyż wykonane pod Nadzorem prace są zgodne z postanowieniami Decyzji).

W Decyzji określono także sposób postępowania Stron w przypadku Awarii Kabli telekomunikacyjnych. Jest to konieczne, gdyż sprawne i szybkie usunięcie Awarii leży w interesie Stron oraz użytkowników końcowych.

Prezes UKE wskazuje, że określone powyżej zasady są zgodne z kryteriami proporcjonalności i niedyskryminacji określonymi w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt. Wskazane postanowienia są obecnie stosowane na rynku, i nie stanowią nadmiernego obciążenia OU.

Ponadto ustalone terminy zarówno prac eksploatacyjnych, jak i usuwania Awarii uwzględniają oczekiwania OK w zakresie szybkiego przywrócenia możliwości świadczenia usług na rzecz Abonenta, jak i możliwości organizacyjne OU związane z zabezpieczeniem odpowiednich służb technicznych do usuwania Awarii.

Rozdział 4 Zwrot Kabla telekomunikacyjnego do OU

Jak już wskazano, Decyzja nie stanowi dla OK gwarancji dostępu, lecz uprawnienie. Na mocy decyzji OK nie ma jednak również obowiązku korzystania z Kabli telekomunikacyjnych. Przyznanie OK takiego uprawnienia nie może jednak prowadzić do nadmiernego i nieuzasadnionego ograniczenia prawa własności OU. Fakt, że uprawnienie do dostępu zostało OK przyznane władczym, publicznoprawnym środkiem, jakim jest decyzja administracyjna nie oznacza, że uregulowania w niej zawarte nie powinny uwzględniać zasady równości i proporcjonalności. Decyzja administracyjna zastępująca umowę cywilnoprawną powinna w odpowiedni sposób wyważać prawa i obowiązki obu stron i w miarę możliwości odzwierciedlać treść stosunku prawnego, jaki strony mogłyby chcieć utworzyć pomiędzy sobą dobrowolnie.

Wobec powyższego, Prezes UKE wprowadził postanowienia dotyczące sytuacji, gdy OK rezygnuje z dostępu do Kabli telekomunikacyjnych (gdyż nie ma obowiązku korzystania

z dostępu), ale także sytuacji, gdy OU może wezwać OK do zwrotu Kabla telekomunikacyjnego. W ocenie Prezesa UKE, mimo że dostęp zostaje przyznany w drodze decyzji administracyjnej, OU musi mieć możliwość reakcji w przypadku niezgodnego z postanowieniami Decyzji zachowania OK. Podkreślenia wymaga, że żadna z powyższych sytuacji nie prowadzi do usunięcia decyzji z obrotu prawnego, gdyż to może nastąpić wyłącznie na zasadach określonych w kpa i Pt.

Postanowienia dotyczące zwrotu Kabla telekomunikacyjnego do OU są proporcjonalne i niedyskryminujące. Nakładają na OK obowiązki w takim zakresie, w jakim jest to konieczne dla poszanowania praw OU. Procedura zakończenia współpracy w równym stopniu chroni interesy Stron. Takie rozstrzygnięcie jest zatem zgodnie z kryteriami określonymi w art. 139 ust. 4 w związku z art. 28 ust. 1 Pt, m.in. w zakresie ochrony użytkowników końcowych, zapewnienie rozwoju konkurencyjnego rynku usług telekomunikacyjnych, jak i zapewnienie niedyskryminacyjnych warunków dostępu i rozwoju konkurencyjnego rynku usług telekomunikacyjnych.

CZĘŚĆ III Zasady rozliczeń i opłaty

Rozdział 1 Opłaty

Opłaty do dostęp

Rozstrzygając kwestię wysokości opłat za udzielenie przez Skrętkę dostępu do Kabli telekomunikacyjnych na rzecz CONECT, Prezes UKE wziął pod uwagę fakt, że żadna ze Stron nie przedstawiła Prezesowi UKE propozycji w tym zakresie. W szczególności wskazać należy, że Prezes UKE kilkakrotnie wzywał Skrętkę, jako podmiot zobowiązany do zapewnienia dostępu (dowód: wezwania Prezesa UKE z dnia 30 października 2017 r., 15 lutego 2018 r., 18 lipca 2018 r. oraz 28 lutego 2019 r.), jednakże na żadne ze wskazanych wezwań Prezesa UKE Skrętka nie udzieliła wyjaśnień.

W związku z tym Prezes UKE samodzielnie określił wysokość opłat za dostęp do Kabli telekomunikacyjnych.

Prezes UKE ustalił, że w związku z faktem, że dostęp ustanowiony Decyzją dotyczy Kabli telekomunikacyjnych w technologii światłowodowej, OU zastosuje opłaty na poziomie opłat za udostępnienie (opłata jednorazowa) i utrzymanie (opłata miesięczna) lokalnej pętli światłowodowej (FTTH), określonych w aktualnie obowiązującej ofercie ramowej Orange Polska S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej „OPL”) w zakresie dostępu do lokalnej pętli światłowodowej (FTTH). Na dzień wydania Decyzji są to opłaty zawarte w Ofercie SOR².

Na dzień wydania Decyzji wysokość tych opłat wynosi:

- opłata jednorazowa – 236,94 zł netto,
- opłata miesięczna – 17,54 zł netto.

W ocenie Prezesa UKE, opłata za udostępnienie lokalnej pętli światłowodowej (FTTH), określona w aktualnie obowiązującej ofercie ramowej OPL spełnia kryteria określone w art. 139 ust. 4 pkt 3 Pt i dzięki temu może być zastosowana w Decyzji. Należy bowiem zwrócić także uwagę fakt, że opłaty zawarte w aktualnie obowiązującej ofercie ramowej OPL w zakresie udostępniania lokalnej pętli światłowodowej biorą pod uwagę wykonane

² Decyzja Prezesa UKE z dnia 29 września 2010 r. nr DHRT-WOR-6082-4/10(109) zatwierdzająca „Ofertę ramową określającą ramowe warunki dostępu telekomunikacyjnego w zakresie rozpoczynania i zakańczania połączeń, hurtowego dostępu do sieci TP (obecnie OPL), dostępu do łączy abonenckich w sposób zapewniający dostęp pełny lub współdzielony oraz dostępu do łączy abonenckich poprzez węzły sieci telekomunikacyjnej na potrzeby sprzedaży usług szerokopasmowej transmisji danych” zmieniona następnie decyzjami Prezesa UKE.

inwestycje oraz umożliwiają uzyskanie rozsądnej stopy zwrotu zaangażowanego w nowe przedsięwzięcia inwestycyjne kapitału, a tym samym uwzględniają ryzyko typowe dla konkretnego nowego przedsięwzięcia inwestycyjnego, co ma odzwierciedlenie we wskaźniku WACC. Wskaźnik WACC uwzględnia występujące ryzyko inwestycyjne.

Takie rozwiązanie jest uzasadnione również w kontekście wydanych w dniu 22 stycznia 2020 r. decyzji określających warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej w zakresie kabli telekomunikacyjnych w budynkach wielorodzinnych dla Netii S.A. z siedzibą w Warszawie, UPC Polska sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, Multimedia Polska S.A. z siedzibą w Gdyni, Vectra Investments sp. z o. o. sp. j. z siedzibą w Warszawie, INEA S.A. z siedzibą w Poznaniu oraz Toya sp. z o. o. z siedzibą w Łodzi³, w których Prezes UKE ustalił analogiczną możliwość referencji dla dostępu do kabli światłowodowych do opłat za dostęp do lokalnej pętli światłowodowej określonych w aktualnie obowiązującej ofercie ramowej OPL.

Opłata za Nadzór

Opłaty za Nadzór OU zostały ustalone na poziomie uwzględniającym koszty poniesione na realizację wszystkich działań związanych z nadzorem.

Stawki roboczogodzinowe zostały skalkulowane na podstawie metodologii ABC (ang. Activity Based Costing). Odzwierciedlają poziom wynagrodzeń zróżnicowany w różnych komórkach w zależności od wymaganych kwalifikacji, możliwości pozyskania na rynku pracy odpowiednich pracowników, a przede wszystkim odpowiedzialności, jakie ciążą na pracownikach. Koszt roboczogodziny uwzględnia również konieczność wyposażenia pracowników w odpowiednie narzędzia pracy niezbędne na danym stanowisku w danej komórce organizacyjnej np. komputer, urządzenia pomiarowe. Ponadto pracownicy zaangażowani do wykonywania zadań bardziej odpowiedzialnych z punktu widzenia funkcjonowania sieci wyposażeni są w bardziej skomplikowane urządzenia.

Opłaty za Nadzór zostały dopasowane przez Prezesa UKE do analogicznych opłat zawartych w aktualnie ofercie ramowej OPL zawierającej opłaty za Nadzór, z zastrzeżeniem, że nie dotyczą one prac instalacyjnych. Na dzień wydania Decyzji są to opłaty określone w Ofercie SOR. Zaznaczyć należy, iż opłaty za Nadzór obowiązujące w Ofercie SOR zostały poddane badaniu biegłego rewidenta, który wyraził pozytywną opinię w odniesieniu do wyników kalkulacji kosztów całego katalogu badanych kosztów OPL, w tym kosztów stanowiących podstawę opłaty za Nadzór. W konsekwencji Prezes UKE przyjął opłaty za Nadzór do zatwierdzenia w Ofercie SOR. Należy wskazać, iż opłaty za Nadzór uwzględniają najbardziej aktualny koszt roboczogodziny pracownika wykonującego czynności nadzoru, a także odzwierciedlają czas niezbędny na wykonanie prac eksploatacyjnych i utrzymaniowych na obiektach i infrastrukturze OPL. Prezes UKE przyjmując opłaty za Nadzór tak jak w Ofercie SOR, miał na uwadze fakt, iż OPL stosujący Ofertę SOR od wielu lat świadczy dostęp do własnej infrastruktury i stosuje w tym zakresie opłaty uwzględniające obowiązki regulacyjne w zakresie wyznaczania kosztów. Przy czym zaznaczyć należy, iż są to obowiązki dotyczące nie tylko wyznaczania opłat w oparciu koszty ponoszone przez operatora efektywnego. Mając to na uwadze należy wskazać, iż bogate doświadczenie OPL w stosowaniu Oferty SOR i wypełniania obowiązków kosztowych w kooperacji z Prezesem UKE w ramach prowadzonych postępowań przesądziły o tym, iż Prezes UKE uznał opłaty

³ <http://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzje-dla-6-0a-w-zakresie-kabli-w-budynkach,29.html>

za Nadzór z Oferty SOR za wiarygodne, oparte na szczegółowej kalkulacji poddanej badaniu niezależnego podmiotu.

Określone w Decyzji opłaty za Nadzór OU są zgodne z kryteriami proporcjonalności i niedyskryminacji z art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt, jak również uwzględniają występujące w danym przypadku ryzyko z art. 139 ust. 4 pkt 3 Pt. Wskazane postanowienia są obecnie stosowane na rynku i nie stanowią nadmiernego obciążenia dla OU.

Rozdział 2 Zasady wystawiania faktur i dokonywania płatności

Prezes UKE wskazuje, że ustalone warunki dokonywania płatności są proporcjonalne i niedyskryminujące (zgodnie z dyspozycją art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt). Zdaniem Prezesa UKE rozstrzygnięcie nie nakłada na Strony żadnych nieuzasadnionych obciążeń związanych z dokonywaniem płatności oraz nie dyskryminuje żadnej ze Stron. Przyjęte rozwiązania są konieczne dla zapewnienia stabilnej współpracy pomiędzy OK i OU w zakresie udostępniania Kabli telekomunikacyjnych w Budynkach, a przy tym nie dyskryminują żadnej ze Stron.

Rozdział 3 Reklamacje finansowe

W Rozdziale 3. Części III Prezes UKE określił tryb składania oraz rozpatrywania reklamacji faktur wystawianych przez OU.

W ocenie Prezesa UKE, przyjęta procedura jest konieczna, a zarazem nie powinna stanowić nadmiernego obciążenia zarówno dla OK, jak i OU. Tym samym, powyższe realizuje kryteria proporcjonalności i niedyskryminacji określone w art. 139 ust. 4 pkt 2 Pt oraz 28 ust. 1 Pt.

Załączniki do Decyzji

Prezes UKE ustalił wzory załączników do Decyzji kierując się zasadami proporcjonalności i niedyskryminacji. Wzory zostały wprowadzone dla dokumentów mających szczególne znaczenia dla współpracy Stron i wiążą obie Strony – np. OK ma obowiązek złożyć Wniosek na formularzu, a jeśli zrobi to poprawnie, OU nie może zakwestionować formalnej poprawności takiego Wniosku.

Zgodnie z art. 139 ust. 4 w związku z art. 28 ust. 4 Pt, decyzja zastępuje umowę o dostępie, o którym mowa w art. 139 ust. 1 Pt.

5. Uzasadnienie rozstrzygnięcia w pkt III sentencji Decyzji

Pismem z dnia 4 grudnia 2019 r. CONECT wycofał wniosek z dnia 8 września 2017 r. złożony do Prezesa UKE w zakresie ustalenia warunków dostępu do Kabli telekomunikacyjnych w Budynku I. W konsekwencji postępowanie to stało się bezprzedmiotowe w części dotyczącej Kabli telekomunikacyjnych w budynku we Włoszczowie przy ul. Brożka 10 (brak przedmiotu postępowania), a zatem zgodnie z dyspozycją art. 105 § 1 kpa, Prezes UKE umorzył postępowanie w tej części.

Biorąc powyższe pod uwagę i uwzględniając całokształt materiału dowodowego, Prezes UKE orzekł jak w sentencji.

POUCZENIE

Od przedmiotowej decyzji Stronom przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów za pośrednictwem Prezesa UKE w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji (art. 206 ust. 2 pkt 5 i ust. 3 Pt w związku z art. 479⁵⁸ § 1 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1360, ze zm.).