PROJEKT DECYZJI DO KONSULTACJI

Warszawa, 2021 r.

PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ

Mariusz Chmielewski
prowadzący działalność gospodarczą pod firmą
NETFALA Mariusz Chmielewski
ul. Poznańska 280/3a
05-850 Ożarów Mazowiecki

(dalej „Operator")

PGE Dystrybucja S.A.
ul. Garbarska 21a
20-340 Lublin

(dalej „PGE" lub „Udostępniający")

DECYZJA DR.WIT.6174.14.2020.

Po rozpatrzeniu wniosku Operatora z dnia 23 października 2020 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej dnia 23 listopada 2020 r.; dalej „Wniosek") o wydanie decyzji zmieniającej poniższe umowy łączące Operatora i Udostępniającego, tj.:

1) umowę o dostępie do elektroenergetycznych linii napowietrznych nN dla podwieszenia linii światłowodowych z dnia 1 lutego 2019 r., regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej (dalej „Umowa I"),
2) umowę ramową dzierżawy konstrukcji wsporczych z dnia 1 kwietnia 2016 r., (obowiązującą z mocą wsteczną od dnia 15 stycznia 2016 r.) regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej, nr 07/RM/2016 (dalej „Umowa II"),
3) umowę szczegółową dzierżawy konstrukcji wsporczych z dnia 29 lutego 2016 r., regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej (zawartą na podstawie Umowy II; dalej „Umowa IIa"),
4) umowę szczegółową dzierżawy konstrukcji wsporczych z dnia 1 października 2017 r., regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej (zawartą na podstawie Umowy II; dalej „Umowa IIb"),
5) umowę udostępnienia infrastruktury elektroenergetycznej dla podwieszenia przewodów telekomunikacyjnych z dnia 24 stycznia 2017 r., regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej, nr 158/OW/2017 (dalej „Umowa III"),

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

6) umowę o dostępie do elektroenergetycznych linii napowietrznych dla podwieszenia linii światłowodowych z dnia 28 sierpnia 2020 r., regulującą zasady korzystania z infrastruktury technicznej (słupów) na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej (dalej „Umowa IV") (w/w umowy dalej łącznie jako „Umowy"),

na podstawie art. 22 ust. 1 i 2 w związku z art. 24a ust. 1 i art. 17 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 777 ze zm., dalej „ustawa o wspieraniu rozwoju") oraz art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 735 ze zm., dalej „kpa") w związku z art. 206 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 576, dalej „Pt"), w związku z art. 62 kpa,

zmieniam, jak niżej:

1. postanowienia Umowy I w ten sposób, że:

1) § 7 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie:

„Miesięczna opłata za udostępnienie Przedmiotu Umowy w celu podwieszenia linii światłowodowej, o którym mowa w § 1 niniejszej Umowy, obliczana jest jako iloczyn udostępnionych słupów elektroenergetycznych wykazanych w Załączniku nr 1 oraz liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczonych na danym słupie elektroenergetycznym i stawki za dostęp do słupa elektroenergetycznego wynoszącej 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto + podatek VAT według obowiązującej stawki tego podatku, przy czym:

- przez Kabel abonencki rozumie się Kabel telekomunikacyjny służący dostarczaniu usług telekomunikacyjnych do wyłącznie jednego obiektu budowlanego i podłączeniu tego obiektu budowlanego do sieci telekomunikacyjnej PT, na odcinku od zakończenia sieci lub punktu styku znajdujących się w tym obiekcie budowlanym do najbliższego i umieszczonego na słupie elektroenergetycznym, rozdzielacza sygnału telekomunikacyjnego (splittera optycznego lub mufy światłowodowej) – wraz z osprzętem towarzyszącym,

- przez Kabel telekomunikacyjny rozumie się kabel w dowolnej technologii, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych,

- opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do słupa elektroenergetycznego."

2) uchyla się § 7 ust. 2;

3) § 7 ust. 4 otrzymuje następujące brzmienie:

„Faktury VAT wystawiane będą z góry do 5-go dnia miesiąca, za dany okres rozliczeniowy."

4) nadanie § 7 ust. 6 następującego brzmienia:

„Rozpoczęcie naliczania opłat wskazanych w ust. 1 nastąpi z dniem podpisania przez Strony protokołu odbioru prac bez uwag. Opłaty wskazane w ust. 1 za niepełny okres rozliczeniowy należne są dla OSD w wysokości obliczanej w oparciu o stawkę dzienną stanowiącą 1/30 ogólnej opłaty miesięcznej."

5) uchyla się § 7 ust. 8;

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

6) § 7 ust. 9 otrzymuje następujące brzmienie:

„9. PT jest zobowiązany do pokrycia kosztów, które OSD poniesie z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego PT, to jest w szczególności kosztów:

1) wywołanych kolizją techniczną między elementami linii światłowodowej a elementami infrastruktury OSD,

2) niezbędnych wyłączeń napięcia napowietrznej linii elektroenergetycznej związanych z podwieszeniem linii światłowodowej na słupach elektroenergetycznych lub z usunięciem awarii linii światłowodowej (przez awarię linii światłowodowej rozumie się stan techniczny linii światłowodowej lub jej elementów, uniemożliwiający lub ograniczający świadczenie usług telekomunikacyjnych).

Zwrot udokumentowanych kosztów nastąpi w oparciu o przedstawione przez OSD dokumenty księgowe. W razie wątpliwości, PT uprawniony jest do żądania przedstawienia dokumentów potwierdzających poniesienie kosztów przez OSD."

7) uchyla się § 7 ust. 10;

2. postanowienia Umowy II w ten sposób, że:

1) uchyla się ostatnie zdanie § 2 ust. 3;

2) uchyla się ostatnie zdanie § 4 ust. 8 oraz cały § 4 ust. 21, 22 i 24;

3) § 5 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie:

„Dzierżawca zobowiązuje się do uiszczania na rzecz Wydzierżawiającego miesięcznej opłaty za dostęp do słupów elektroenergetycznych, która jest obliczana jako iloczyn udostępnionych słupów elektroenergetycznych oraz liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczonych na danym słupie elektroenergetycznym i stawki za dostęp do słupa elektroenergetycznego wynoszącej 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto + podatek VAT według obowiązującej stawki tego podatku, przy czym:

- przez Kabel abonencki rozumie się Kabel telekomunikacyjny służący dostarczaniu usług telekomunikacyjnych do wyłącznie jednego obiektu budowlanego i podłączeniu tego obiektu budowlanego do sieci telekomunikacyjnej PT, na odcinku od zakończenia sieci lub punktu styku znajdujących się w tym obiekcie budowlanym do najbliższego i umieszczonego na słupie elektroenergetycznym, rozdzielacza sygnału telekomunikacyjnego (splittera optycznego lub mufy światłowodowej) – wraz z osprzętem towarzyszącym,

- przez Kabel telekomunikacyjny rozumie się kabel w dowolnej technologii, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych,

- opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do słupa elektroenergetycznego.

Opłata płatna jest z góry na podstawie faktury VAT wystawionej przez Wydzierżawiającego, z 21-dniowym terminem płatności.
Wydzierżawiający ma obowiązek wysłać fakturę Dzierżawcy w terminie nie późniejszym niż 7 (siedem) dni od daty jej wystawienia. Opłaty naliczane są na od dnia podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego.";

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

4) § 5 ust. 2 otrzymuje następujące brzmienie:

„2. Dzierżawca jest zobowiązany do pokrycia kosztów, które Wydzierżawiający poniesie z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego Dzierżawy, to jest w szczególności kosztów:

1) wywołanych kolizją techniczną między elementami przewodu telekomunikacyjnego a elementami infrastruktury Wydzierżawiającego,

2) niezbędnych wyłączeń napięcia napowietrznej linii elektroenergetycznej związanych z podwieszeniem przewodu telekomunikacyjnego na słupach elektroenergetycznych lub z usunięciem awarii przewodu telekomunikacyjnego (przez awarię przewodu telekomunikacyjnego rozumie się stan techniczny przewodu telekomunikacyjnego lub jego elementów, uniemożliwiający lub ograniczający świadczenie usług telekomunikacyjnych).

Zwrot udokumentowanych kosztów nastąpi w oparciu o przedstawione przez Wydzierżawiającego dokumenty księgowe. W razie wątpliwości, Dzierżawca uprawniony jest do żądania przedstawienia dokumentów potwierdzających poniesienie kosztów przez Wydzierżawiającego."

5) uchyla się § 5 ust. 3, 4 i 5;

6) uchyla się § 7 ust. 2, 3, 4 i 5;

7) uchyla się załącznik nr 2 i 3;

3. postanowienia Umowy IIa w ten sposób, że:

1) § 2 otrzymuje następujące brzmienie:.

„Całkowita ilość stanowisk słupowych wykorzystywanych w celu podwieszenia kablowych linii teleinformatycznych – 103 szt.";

2) § 3 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie:

„Z tytułu korzystania ze słupów określonych w niniejszej umowie Dzierżawca zobowiązuje się uiszczać na rzecz Wydzierżawiającego miesięczną opłatę na zasadach i w wysokości obliczonej zgodnie z § 5 ust. 1 Umowy Ramowej 07/RM/2016 zawartej w dniu 01.04.2016 r.";

3) uchyla się § 3 ust. 2–7;

4. postanowienia Umowy IIb w ten sposób, że:

1) § 3 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie.

„Z tytułu korzystania ze słupów określonych w niniejszej umowie Dzierżawca zobowiązuje się uiszczać na rzecz Wydzierżawiającego miesięczną opłatę na zasadach i w wysokości obliczonej zgodnie z § 5 ust. 1 Umowy Ramowej 07/RM/2016 zawartej w dniu 01.04.2016 r.";

2) uchyla się § 3 ust. 2–7;

5. postanowienia Umowy III w ten sposób, że:

1) uchyla się ostatnie zdanie § 4 ust. 5;

2) uchyla się ostatnie zdanie w § 4 ust. 9;

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

3) § 6 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie:

„Miesięczna opłata za udostępnienie Przedmiotu Umowy w celu podwieszenia linii światłowodowej, o którym mowa w § 1 niniejszej Umowy, obliczana jest jako iloczyn udostępnionych słupów elektroenergetycznych wykazanych w Załączniku nr 1 oraz liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczonych na danym słupie elektroenergetycznym i stawki za dostęp do słupa elektroenergetycznego wynoszącej 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto, przy czym:

- przez Kabel abonencki rozumie się Kabel telekomunikacyjny służący dostarczaniu usług telekomunikacyjnych do wyłącznie jednego obiektu budowlanego i podłączeniu tego obiektu budowlanego do sieci telekomunikacyjnej PT, na odcinku od zakończenia sieci lub punktu styku znajdujących się w tym obiekcie budowlanym do najbliższego i umieszczonego na słupie elektroenergetycznym, rozdzielacza sygnału telekomunikacyjnego (splittera optycznego lub mufy światłowodowej) – wraz z osprzętem towarzyszącym,

- przez Kabel telekomunikacyjny rozumie się kabel w dowolnej technologii, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych,

- opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do słupa elektroenergetycznego.

Opłata płatna jest z góry na podstawie faktury VAT wystawionej przez Wydzierżawiającego, z 21-dniowym terminem płatności.
Wydzierżawiający ma obowiązek wysłać fakturę Dzierżawcy w terminie nie późniejszym niż 7 (siedem) dni od daty jej wystawienia. Opłaty naliczane są na od dnia podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego.";

4) uchyla się § 6 ust. 2, ust. 4 i ust. 5;

5) § 6 ust.3 otrzymuje następujące brzmienie:

„Wydzierżawiający naliczy podatek od towarów i usług (podatek VAT) od opłaty określonej w ust. 1 powyżej zgodnie z obowiązującymi przepisami w dniu wystawienia faktury VAT"

6) § 6 ust. 9 otrzymuje następujące brzmienie:

„9. PT jest zobowiązany do pokrycia kosztów, które OSD poniesie z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego PT, to jest w szczególności kosztów:

1) wywołanych kolizją techniczną między elementami przewodu telekomunikacyjnego a elementami infrastruktury OSD,

2) niezbędnych wyłączeń napięcia napowietrznej linii elektroenergetycznej związanych z podwieszeniem przewodu telekomunikacyjnego na słupach elektroenergetycznych lub z usunięciem awarii przewodu telekomunikacyjnego (przez awarię przewodu telekomunikacyjnego rozumie się stan techniczny przewodu telekomunikacyjnego lub jego elementów, uniemożliwiający lub ograniczający świadczenie usług telekomunikacyjnych).

Zwrot udokumentowanych kosztów nastąpi w oparciu o przedstawione przez OSD dokumenty księgowe. W razie wątpliwości, PT uprawniony jest do żądania przedstawienia dokumentów potwierdzających poniesienie kosztów przez OSD."

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

7) uchyla się § 6 ust. 10;

8) uchyla się załącznik nr 4;

6. postanowienia Umowy IV w ten sposób, że:

1) § 7 ust. 1 otrzymuje następujące brzmienie:.

„Miesięczna opłata za udostępnienie Przedmiotu Umowy w celu podwieszenia linii światłowodowej, o którym mowa w § 1 niniejszej Umowy, obliczana jest jako iloczyn udostępnionych słupów elektroenergetycznych wykazanych w Załączniku nr 1 oraz liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczonych na danym słupie elektroenergetycznym i stawki za dostęp do słupa elektroenergetycznego wynoszącej 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto + podatek VAT według obowiązującej stawki tego podatku, przy czym:

- przez Kabel abonencki rozumie się Kabel telekomunikacyjny służący dostarczaniu usług telekomunikacyjnych do wyłącznie jednego obiektu budowlanego i podłączeniu tego obiektu budowlanego do sieci telekomunikacyjnej PT, na odcinku od zakończenia sieci lub punktu styku znajdujących się w tym obiekcie budowlanym do najbliższego i umieszczonego na słupie elektroenergetycznym, rozdzielacza sygnału telekomunikacyjnego (splittera optycznego lub mufy światłowodowej) – wraz z osprzętem towarzyszącym,

- przez Kabel telekomunikacyjny rozumie się kabel w dowolnej technologii, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych,

- opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do słupa elektroenergetycznego.”

2) uchyla się § 7 ust. 2;

3) § 7 ust. 3 otrzymuje następujące brzmienie:

„OSD naliczy podatek od towarów i usług (podatek VAT) do opłaty określonej w ust. 1 powyżej zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa w dniu wystawienia faktury”

4) § 7 ust. 4 otrzymuje następujące brzmienie:

„Faktury VAT wystawiane będą z góry do 5-go dnia miesiąca, za dany okres rozliczeniowy.”

5) § 7 ust. 6 otrzymuje następujące brzmienie:

„Rozpoczęcie naliczania opłat wskazanych w ust. 1 nastąpi z dniem podpisania przez Strony protokołu odbioru prac bez uwag. Opłaty wskazane w ust. 1 za niepełny okres rozliczeniowy należne są dla OSD w wysokości obliczanej w oparciu o stawkę dzienną stanowiącą 1/30 ogólnej opłaty miesięcznej.”

6) uchyla się § 7 ust. 8;

7) § 7 ust. 9 otrzymuje następujące brzmienie:

„9. PT jest zobowiązany do pokrycia kosztów, które OSD poniesie z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego PT, to jest w szczególności kosztów:

1) wywołanych kolizją techniczną między elementami linii światłowodowej a elementami infrastruktury OSD,

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

2) *niezbędnych wyłączeń napięcia napowietrznej linii elektroenergetycznej związanych z podwieszeniem linii światłowodowej na słupach elektroenergetycznych lub z usunięciem awarii linii światłowodowej (przez awarię linii światłowodowej rozumie się stan techniczny linii światłowodowej lub jej elementów, uniemożliwiający lub ograniczający świadczenie usług telekomunikacyjnych).*

Zwrot udokumentowanych kosztów nastąpi w oparciu o przedstawione przez OSD dokumenty księgowe. W razie wątpliwości, PT uprawniony jest do żądania przedstawienia dokumentów potwierdzających poniesienie kosztów przez OSD."

8) uchyla się § 7 ust. 10.

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

UZASADNIENIE

1. Uzasadnienie podstawy prawnej żądania Operatora

We Wniosku Operator zwrócił się do Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE") o wydanie decyzji zmieniającej następujące umowy łączące go z Udostępniającym, tj.:

1) Umowę I poprzez:

a) nadanie § 7 ust. 1 następującego brzmienia:

„Miesięczna opłata za udostępnienie Przedmiotu Umowy w celu podwieszenia linii światłowodowej, o którym mowa w § 1 niniejszej Umowy, od każdego wykorzystanego słupa wynosi 1,73 zł (słownie: jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto + podatek VAT wg obowiązującej stawki tego podatku";

b) uchylenie § 7 ust. 2 dotyczącego:

i. opłat za dodatkowe usługi wykonywane przez Udostępniającego na rzecz Operatora, pobieranych według cennika zawartego w Taryfie Operatora Systemu Dystrybucyjnego Elektroenergetycznego zatwierdzonego decyzją Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki lub Cenniku Usług Dodatkowych zamieszczonych na stronie internetowej Udostępniającego oraz

ii. kwestii pokrywania innych kosztów poniesionych przez Udostępniającego w związku z pracami prowadzonymi przez Operatora;

c) nadanie § 7 ust. 6 następującego brzmienia:

„Rozpoczęcie naliczania opłat wskazanych w ust. 1 nastąpi z dniem podpisania przez Strony protokołu odbioru prac bez uwag. Opłaty wskazane w ust. 1 za niepełny okres rozliczeniowy należny jest OSD w wysokości wskazanej w ust. 1 ustalonej proporcjonalnie do ilości dni trwania danego niepełnego okresu rozliczeniowego."

d) uchylenie § 7 ust. 8 (dot. waloryzacji opłat);

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

e) uchylenie § 7 ust. 9 i 10 (dot. pokrywania innych wydatków poniesionych przez Udostępniającego z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego Operatora);

2) Umowę II poprzez:

a) uchylenie ostatniego zdania § 2 ust. 3 (dot. opłat naliczanych przez Udostępniającego za nadzór nad dostępem do infrastruktury);

b) uchylenie ostatniego zdania § 4 ust. 8 (dot. opłaty za uzgodnienie dokumentacji, przewidzianej w „Cenniku usług dodatkowych – pozataryfowych PGE Dystrybucja S.A." (dalej „Cennik") oraz całego § 4 ust. 21, 22 i 24 (dot. (i) opłat za wyłączenia i ponowne załączenia linii elektroenergetycznych według stawek przewidzianych w „Taryfie dla usług dystrybucji energii elektrycznej PGE Dystrybucja S.A." (dalej „Taryfa"), (ii) opłat poniesionych na zapłacenie roszczeń odbiorców energii względem Udostępniającego);

c) nadanie § 5 ust. 1 następującego brzmienia:

„Dzierżawca zobowiązuje się do uiszczania na rzecz Wydzierżawiającego opłaty za dostęp do jednego słupa elektroenergetycznego w wysokości 1,73 zł netto/miesiąc. Opłata płatna jest z góry na podstawie faktury VAT wystawionej przez Wydzierżawiającego, z 21-dniowym terminem płatności. Opłaty naliczane są na od dnia podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego.";

d) uchylenie § 5 ust. 2, 3, 4 i 5 (dot. opłat jednorazowych za nadzór w wysokości rzeczywistych kosztów, według stawek z Taryfy);

e) uchylenie § 7 ust. 2, 3, 4 i 5 (dot. waloryzacji opłat);

f) uchylenie załącznika nr 2 i 3 (dot. (i) Katalogu usług lub czynności dodatkowych-pozataryfowych (nie ujętych w cenniku) wykonywanych na dodatkowe zlecenie odbiorcy, będących w zakresie realizacji PGE Dystrybucja S.A. Oddział Łódź-Teren" oraz (ii) Taryfy i Cennika);

3) Umowę IIa poprzez:

a) nadanie § 2 następującego brzmienia:

„Całkowita ilość stanowisk słupowych wykorzystywanych w celu podwieszenia kablowych linii teleinformatycznych – 103 szt.";

b) nadanie § 3 ust. 1 następującego brzmienia:

„Z tytułu korzystania ze słupów określonych w niniejszej umowie Dzierżawca zobowiązuje się uiszczać na rzecz Wydzierżawiającego miesięczną opłatę w wysokości 178,19 (1,73 zł x 103 słupy) netto + VAT.";

c) uchylenie § 3 ust. 2–7 (dot. obecnej stawki 2,08 zł netto/słup oraz zasad wystawiania faktur VAT i terminu płatności);

4) Umowę IIb poprzez:

a) nadanie § 3 ust. 1 następującego brzmienia:.

„Z tytułu korzystania ze słupów określonych w niniejszej umowie Dzierżawca zobowiązuje się uiszczać na rzecz Wydzierżawiającego miesięczną opłatę w wysokości 496,51 (1,73 zł x 287 słupy) netto + VAT.";

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

b) uchylenie § 3 ust. 2–7 (dot. obecnej stawki 2,11 zł netto/słup oraz zasad wystawiania faktur VAT i terminu płatności);

5) Umowę III poprzez:

a) uchylenie ostatniego zdania § 4 ust. 5 (dot. opłat związanych z dopuszczeniem do pracy według obowiązującego cennika zawartego w Taryfie Operatora Systemu Dystrybucyjnego Elektroenergetycznego, zatwierdzonej decyzją Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki);

b) uchylenie ostatniego zdania § 4 ust. 9 (dot. opłat za usługi związane z dopuszczeniem Operatora do pracy przez Udostępniającego);

c) nadanie § 6 ust. 1 następującego brzmienia:

„Dzierżawca zobowiązuje się do uiszczania na rzecz Wydzierżawiającego opłaty za dostęp do jednego słupa elektroenergetycznego w wysokości 1,73 zł netto/miesiąc. Opłata płatna jest z góry na podstawie faktury VAT wystawionej przez Wydzierżawiającego, z 21-dniowym terminem płatności. Opłaty naliczane są na od dnia podpisania protokołu zdawczo-odbiorczego.";

d) uchylenie § 6 ust. 2 (dot. opłat za usługi związane z dopuszczeniem Operatora do pracy, zgodnie z cennikiem zawartym w Taryfie Operatora Systemu Dystrybucyjnego Elektroenergetycznego" zatwierdzonej decyzją Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki);

e) uchylenie § 6 ust. 9 i 10 (dot. waloryzacji opłat);

f) uchylenie załącznika nr 4 (dot. załącznika przewidującego wysokość opłaty za pojedynczy słup w zależności od wolumenu udostępnionych słupów);

6) Umowę IV poprzez:

a) nadanie § 7 ust. 1 następującego brzmienia:

„Miesięczna opłata za udostępnienie Przedmiotu Umowy w celu podwieszenia linii światłowodowej, o którym mowa w § 1 niniejszej Umowy, od każdego wykorzystanego słupa wynosi 1,73 zł (słownie: jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze) netto + podatek VAT wg obowiązującej stawki tego podatku";

b) uchylenie § 7 ust. 2 (dot. (i) opłat za dodatkowe usługi wykonywane przez Udostępniającego na rzecz Operatora, pobieranych według cennika zawartego w Taryfie Operatora Systemu Dystrybucyjnego Elektroenergetycznego zatwierdzonego decyzją Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki lub Cenniku Usług Dodatkowych zamieszczonych na stronie internetowej Udostępniającego oraz (ii) pokrywania innych kosztów poniesionych przez Udostępniającego w związku z pracami prowadzonymi przez Operatora);

c) nadanie § 7 ust. 6 następującego brzmienia:

„Rozpoczęcie naliczania opłat wskazanych w ust. 1 nastąpi z dniem podpisania przez Strony protokołu odbioru prac bez uwag. Opłaty wskazane w ust. 1 za niepełny okres rozliczeniowy należny jest OSD w wysokości wskazanej w ust. 1 ustalonej proporcjonalnie do ilości dni trwania danego niepełnego okresu rozliczeniowego."

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

d) uchylenie § 7 ust. 8 (dot. waloryzacji opłat);

e) uchylenie § 7 ust. 9 i 10 (dot. pokrywania innych wydatków poniesionych przez Udostępniającego z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego Operatora).

Zgodnie z art. 24a ustawy o wspieraniu rozwoju, do zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej stosuje się odpowiednio przepisy art. 19 i art. 21-24 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Podstawę prawną żądania Operatora stanowi art. 21 ust. 2 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. Zgodnie z tymi przepisami, każda ze stron negocjacji ma możliwość zwrócenia się do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji zmieniającej umowę o dostępie do infrastruktury technicznej w przypadku niedokonania zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej w terminie 60 dni od dnia złożenia wniosku o taką zmianę.

Wskazane wyżej uprawnienia stron umowy o dostępie do infrastruktury technicznej oraz kompetencja Prezes UKE do zmiany takiej umowy są konsekwencją wprowadzenia w art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju obowiązku udostępniania infrastruktury technicznej przez operatora sieci.

Zgodnie z definicjami przewidzianymi w art. 2 ust. 1 pkt 3, 6 oraz 8 ustawy o wspieraniu rozwoju, operatorem sieci jest *„przedsiębiorca telekomunikacyjny lub podmiot wykonujący zadania z zakresu użyteczności publicznej*", przedsiębiorcą wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej jest *„(…) osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, której przepisy szczególne przyznają zdolność prawną, zapewniająca infrastrukturę techniczną na potrzeby: a) wytwarzania, przesyłania lub dystrybucji gazu, energii elektrycznej lub ciepła, b) zapewnienia oświetlenia w miejscach, o których mowa w art. 18 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. - Prawo energetyczne (Dz.U. z 2019 r. poz. 755, z późn. zm.[1)]) (…)"*, natomiast przez infrastrukturę techniczną rozumiany jest *„każdy element infrastruktury lub sieci, który może służyć do umieszczenia w nim lub na nim elementów infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej, nie stając się jednocześnie aktywnym elementem tej sieci telekomunikacyjnej, taki jak rurociągi, kanalizacja, maszty, kanały, komory, studzienki, szafki, budynki i wejścia do budynków, instalacje antenowe, wieże i słupy, z wyłączeniem a) kabli, w tym włókien światłowodowych, b) elementów sieci wykorzystywanych do zaopatrzenia w wodę przeznaczoną do spożycia przez ludzi, c) kanałów technologicznych w rozumieniu art. 4 pkt 15a ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych (…)"*.

Mając na uwadze, że na podstawie Umów w dotychczasowym brzmieniu są udostępniane słupy elektroenergetyczne linii nN, które zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 6 ustawy o wspieraniu rozwoju, stanowią infrastrukturę techniczną, Prezes UKE stwierdza, że podstawę wydania niniejszej decyzji (dalej „Decyzja") stanowią przepisy służące realizacji obowiązku udostępniania infrastruktury technicznej, tj., w tym przypadku, art. 22 ust. 1 i 2 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Stosownie do przytoczonych przepisów ustawy o wspieraniu rozwoju za podmiot wykonujący zadania z zakresu użyteczności publicznej należy uważać m.in. przedsiębiorstwo energetyczne w rozumieniu ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 833, z późn. zm., dalej „Prawo energetyczne"). Zgodnie z art. 3 pkt 12 Prawa energetycznego, przedsiębiorstwo energetyczne to podmiot prowadzący działalność gospodarczą w zakresie: wytwarzania, przetwarzania, magazynowania,

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

przesyłania, dystrybucji paliw albo energii lub obrotu nimi albo przesyłania dwutlenku węgla. Jak wynika z ogólnodostępnego rejestru na stronie internetowej Urzędu Regulacji Energetyki[1], Udostępniający posiada koncesję DEE, tj. koncesję na prowadzenie działalności gospodarczej w zakresie dystrybucji energii elektrycznej. Zgodnie z informacjami wynikającymi z przedmiotowego rejestru Udostępniający figuruje w nim pod numerem DKN (numer koncesjonariusza) 19029, a omawiana koncesja została wydana w dniu 30 maja 2007 r. i zmieniona w dniu 4 grudnia 2008 r. oraz jest ważna do dnia 31 grudnia 2025 r. Udostępniający jest zatem przedsiębiorcą energetycznym, który prowadzi koncesjonowaną działalność gospodarczą, polegającą na dystrybucji energii elektrycznej.

W konsekwencji, Operator jest uprawniony do żądania zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej Udostępniającego, wykorzystywanej przez ten podmiot do wykonywania swojej podstawowej działalności.

Uprawnieniu przedsiębiorcy telekomunikacyjnego (dalej „PT”) w zakresie zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej odpowiada obowiązek operatora sieci (Udostępniającego) do zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej wykorzystywanej przez ten podmiot do wykonywania swojej podstawowej działalności, w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej w rozumieniu art. 2 ust. 1 pkt 7 ustawy o wspieraniu rozwoju, tj. sieci telekomunikacyjnej zdolnej do dostarczania usług szerokopasmowego dostępu do Internetu o przepustowości co najmniej 30 Mb/s. W związku z tym operator sieci jest obowiązany do zapewnienia dostępu do infrastruktury w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej na podstawie art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, w szczególności do podwieszania kabli światłowodowych, które zgodnie z Umowami zostały umieszczone przez Operatora na słupach elektroenergetycznych Udostępniającego.

Umowa I w § 1 ust. 1 i 2 wskazuje, że jej celem jest udostępnianie konstrukcji istniejących słupów elektroenergetycznych linii napowietrznych na potrzeby podwieszania linii światłowodowych; podobnie stanowi Umowa IV w § 1 ust. 1 i 2. Z kolei Umowa II w § 1 ust. 1 przewiduje, że jej przedmiotem jest dzierżawa konstrukcji wsporczych elektroenergetycznych linii napowietrznych w celu podwieszania sieci informatycznej wykonanej przewodem typu ADSS(XX)OTKtsD24jk, gdzie oznaczenie typu kabla wskazuje, że jest to kabel światłowodowy. W tym miejscu należy zauważyć, że z technicznego punktu widzenia technologia światłowodowa zapewnia praktycznie nieograniczoną przepustowość. Przewody telekomunikacyjne umieszczone na słupach elektroenergetycznych Udostępniającego na podstawie Umowy III także wchodzą w skład szybkiej sieci telekomunikacyjnej (dowód: pismo Operatora z dnia 6 września 2021 r.).

Powyższe oznacza, że celem wszystkich Umów jest budowa szybkiej sieci telekomunikacyjnej, co w dalszej kolejności implikuje, że ich przedmiot mieści się w zakresie oddziaływania art. 17 ust. 1 w związku z art. 2 ust. 1 pkt 7 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Udostępniający jest przedsiębiorstwem energetycznym prowadzącym koncesjonowaną działalność gospodarczą, polegającą na dystrybucji energii elektrycznej, a zatem jest operatorem sieci wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej w rozumieniu ustawy o wspieraniu rozwoju i spoczywa na nim obowiązek, o którym mowa w art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, tj. obowiązek zapewnienia współkorzystania lub dostępu do słupów elektroenergetycznych znajdujących się w zasobach tego przedsiębiorcy

[1] https://rejestry.ure.gov.pl/c/1

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

energetycznego. Realizacja wspomnianych obowiązku może przejawiać się w postaci umożliwienia wstępu na słupy, umożliwienia umieszczania na słupach urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, czy też umożliwienia dokonywania określonych czynności (np. konserwacji urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej).

We Wniosku Operator zwrócił się do Prezesa UKE o wydanie decyzji zmieniającej Umowy w zakresie zasad naliczania i wysokości opłat (w tym waloryzacji i pobierania opłat za dodatkowe usługi) oraz zasad pokrywania przez Operatora kosztów i wydatków poniesionych przez Udostępniającego.

2. Ocena dopuszczalności złożenia Wniosku przez Operatora

Warunki dostępu do infrastruktury technicznej, w tym techniczne, eksploatacyjne i finansowe warunki współpracy, strony ustalają w umowie o dostępie do infrastruktury technicznej, zawartej na piśmie pod rygorem nieważności (art. 18 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Prezes UKE ustalił, że:

1) Operator jest PT (dowód: rejestr PT, wpis nr 6525);
2) Udostępniający jest PT (dowód: rejestr PT, wpis nr 9191) i jednocześnie jest operatorem sieci wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej;
3) Operatora i Udostępniającego łączą poniższe umowy, których przedmiotem jest dostęp do słupów elektroenergetycznych linii nN stanowiących własność Udostępniającego:
   a) Umowa I przewiduje w § 15 ust. 7, *że „Korespondencja kierowana do OSD, będzie wysyłana na adres: PGE Dystrybucja S.A. Oddział Łódź Rejon Energetyczny Łowicz ul. Mostowa 30, 99-400 Łowicz.";*
   b) Umowa II zawarta między Operatorem i Udostępniającym - Oddział Łódź;
   c) Umowa IIa zawarta między Operatorem i Udostępniającym – Oddział Łódź;
   d) Umowa IIb zawarta między Operatorem i Udostępniającym – Oddział Łódź;
   e) Umowa III przewiduje w § 13 ust. 8, *że „Korespondencja kierowana do Wydzierżawiającego, będzie wysyłana na adres: PGE Dystrybucja S.A. Oddział Warszawa, 04-470 Warszawa, ul. Marsa 95.";*
   f) Umowa IV zawarta między Operatorem i Udostępniającym – Oddział Łódź.

Oznacza to, że do Umów zastosowanie znajdują przepisy art. 19 i 21-24 ustawy o wspieraniu rozwoju, w związku z art. 24a ust. 1 tej ustawy.

Wobec powyższego, każda ze Stron negocjacji o zmianę Umów, miała prawo zwrócić się do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji zmieniającej każdą z Umów w przypadku:

a) odmowy zmiany danej Umowy;
b) niedokonania zmiany danej Umowy w terminie 60 dni od dnia złożenia wniosku o taką zmianę (art. 21 ust. 2 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Prezes UKE ustalił, że:

1) negocjacje w sprawie zmiany Umów trwały co najmniej od dnia 21 września 2020 r., to jest od dnia doręczenia Udostępniającemu wniosku Operatora o zmianę Umów (dowód:

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

(i) pismo Operatora do Udostępniającego z dnia 11 września 2020 r., (ii) zwrotne potwierdzenie odbioru dokumentujące doręczenie Udostępniającemu - Oddział Warszawa w dniu 17 września 2020 r., (iii) zwrotne potwierdzenie odbioru dokumentujące doręczenie Udostępniającemu - Oddział Łódź w dniu 21 września 2020 r., (iv) wydruk z systemu śledzenia Poczty Polskiej, dokumentujący doręczenie Udostępniającemu w dniu 18 września 2020 r., stanowiące załączniki do Wniosku);

2) pismem z dnia 8 października 2020 r. Udostępniający - Oddział Łódź odpowiedział Operatorowi, że zobowiązany jest do zachowania warunków i zasad wynikających z Zarządzenia 9/2018 z dnia 28 lutego 2018 r. (dalej „Zarządzenie 9/2018"), z którego wynikają zwaloryzowane stawki za udostępnienie słupa nN na potrzeby operatorów telekomunikacyjnych w wysokości 5,74 zł, w związku z czym zmiana stawek zaproponowana przez Operatora nie może być zaakceptowana (dowód: pismo Udostępniającego – Oddział Łódź do Operatora z dnia 8 października 2020 r.);

3) pismem z 9 października 2020 r. Udostępniający - Oddział Warszawa odpowiedział Operatorowi, że we wszystkich oddziałach Udostępniającego obowiązuje jednolita cena jednostkowa 5,74 zł/mies. za słup, w związku z czym zmuszony jest odmówić zawarcia aneksu do Umowy III na warunkach zaproponowanych przez Operatora (dowód: pismo Udostępniającego – Oddział Warszawa do Operatora z dnia 9 października 2020 r.);

4) w wyniku przeprowadzonych negocjacji w terminie 60 dni od ich rozpoczęcia Strony nie zawarły aneksu zmieniającego Umowy, w szczególności w zakresie wysokości opłat należnych Udostępniającemu z tytułu zapewnienia dostępu do słupów elektroenergetycznych na podstawie Umów.

Negocjacje pomiędzy Operatorem a Udostępniającym były więc prowadzone ponad 60 dni i nie doprowadziły do zmiany Umów w zakresie wnioskowanym przez Operatora, zwłaszcza w zakresie obniżenia wysokości należnych Udostępniającemu opłat z tytułu dostępu do słupów elektroenergetycznych. Oznacza to, że złożenie przez Operatora Wniosku skutecznie zainicjowało postępowanie przed Prezesem UKE, którego Stronami są Operator i Udostępniający (art. 21 ust. 2 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

3. Uzasadnienie podstawy prawnej 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 następuje więc w drodze wydania decyzji (art. 104 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt).

Jednocześnie podstawą połączenia spraw w przedmiocie zmiany umów o dostępie do infrastruktury technicznej, tożsamych pod względem stron postępowania oraz okoliczności faktycznych, jest przepis art. 62 kpa.

Operator wyznaczył zakres prowadzonego postępowania administracyjnego w treści Wniosku. W niniejszej sprawie do zagadnień spornych należą następujące kwestie:

a) zasady naliczania opłat oraz wysokość stawek opłat (kwestie wspólne dla wszystkich Umów),
b) zasady pokrywania przez Operatora kosztów i wydatków poniesionych przez Udostępniającego w związku z udostępnianiem słupów Operatorowi (kwestie podobne w każdej z Umów).

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

Żądania wyrażone we Wniosku znajdują oparcie w art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju, zatem przepisy te stanowią również podstawę prawną postępowania administracyjnego prowadzonego na skutek złożonego Wniosku.

Jak wynika natomiast z art. 22 ust. 1 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, Prezes UKE wydaje decyzję w sprawie zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej biorąc pod uwagę w szczególności konieczność zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu.

Ponadto zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju opłaty z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej podmiotu wykonującego zadania z zakresu użyteczności publicznej (w przedmiotowej sprawie Udostępniający) określa się w wysokości, która umożliwia zwrot części kosztów, które ponosi ten podmiot w związku z utrzymaniem tej infrastruktury.

4. Uzasadnienie motywów rozstrzygnięcia

4.1. Kryteria będące podstawą rozstrzygnięcia

Rozstrzygając sprawę, Prezes UKE wziął pod uwagę stanowisko Strony-Operatora, kierując się jednocześnie ogólnymi zasadami określonymi w art. 17 ust. 1 oraz kryteriami wskazanymi w art. 22 ust. 1 i 3 odpowiednio stosowanym do zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej na podstawie art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, tj. koniecznością zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu.

Zasady te wynikają z prawodawstwa Unii Europejskiej, w tym przede wszystkim z Traktatu o Unii Europejskiej (Dz. Urz. UE C 202 z 7.6.2016, s. 1). W konsekwencji powinny być więc stosowane z uwzględnieniem dorobku doktryny i orzecznictwa unijnego.

Zasada proporcjonalności oznacza, że ustalone w ramach decyzji administracyjnej warunki dostępu do słupów elektroenergetycznych, muszą być konieczne i odpowiednie, a jednocześnie zastosowane środki muszą być jak najmniej dotkliwe. Potwierdził to Trybunał Sprawiedliwości w wyroku z dnia 11 lipca 1989 r. w sprawie 265/87: *„(…) odpowiednie i konieczne do osiągnięcia celów, których realizacja dopuszczalna jest przy pomocy danej regulacji. Przy czym w razie istnienia kilku odpowiednich środków należy wybrać te, które są najmniej uciążliwe, nadto nałożone obciążenia muszą pozostawać w odpowiednim stosunku do zamierzonych celów*".

Z zasady tej wynika zakaz stosowania działań władczych ponad potrzebę. Ocena konieczności i zakresu działania należy do kompetencji organu, który weryfikuje przesłanki przewidziane w przepisach prawa, kierując się zasadą proporcjonalności. Zasada powyższa powinna być brana pod uwagę przez niezależny organ regulacyjny, który rozstrzyga spór, uwzględniając konkurencyjne interesy Stron. Mając powyższe na względzie, zmiana Umów dokonana niniejszą decyzją nie powinna stanowić dla Udostępniającego nadmiernego obciążenia, gdyż Strony już wcześniej współpracowały w zakresie udostępniania słupów elektroenergetycznych Udostępniającego na potrzeby podwieszania kabli telekomunikacyjnych Operatora.

W odniesieniu do zasady niedyskryminacji w doktrynie wskazuje się, że *„wymóg zapewnienia niedyskryminujących warunków dostępu oznacza w odniesieniu do przedsiębiorcy nakaz jednakowego traktowania przedsiębiorców znajdujących się w podobnych sytuacjach, przy ubieganiu się o dostęp do sieci objętej decyzją. W szczególności wymóg ten oznacza*

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

obowiązek oferowania warunków nie gorszych od stosowanych w ramach własnego przedsiębiorstwa lub w stosunkach z podmiotami zależnymi (art. 36 [Pt]). (…) wymóg niedyskryminacji należy adresować raczej do Prezesa UKE, który nie powinien ustalać warunków dostępu w sposób zasadniczo odmienny od tych jakie są ustalone w innych podobnych przypadkach" (St. Piątek, Prawo telekomunikacyjne. Komentarz, C.H. Beck, Warszawa 2019, Legalis, komentarz do art. 28, teza 7). Dlatego też, Prezes UKE wydając rozstrzygnięcie w sprawie oraz mając na uwadze potrzebę uwzględnienia interesu obu Stron postępowania, wziął pod uwagę warunki dostępu, o którym mowa w art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju, jakie Udostępniający oferuje innym PT (na podstawie umów przesyłanych Prezesowi UKE przez Udostępniającego zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Prezes UKE uwzględnił także fakt, że Udostępniający jest adresatem decyzji Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r. nr DR.WIT.6082.3.2019.211 (dalej „Decyzja z dnia 12 lutego 2021 r."), określającej warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej Udostępniającego w zakresie słupów elektroenergetycznych nN i SN (dalej „Warunki Dostępu), opatrzonej rygorem natychmiastowej wykonalności. Zgodnie zaś z art. 18 ust. 6 ustawy o wspieraniu rozwoju operator sieci, w stosunku do którego zostanie wydana taka decyzja jest obowiązany do zawierania umów o dostępie do infrastruktury technicznej na warunkach nie gorszych niż określone w tej decyzji. Wydanie decyzji w przywołanym postępowaniu oznacza dla Udostępniającego konieczność wypełnienia dyspozycji art. 18 ust. 6 ustawy o wspieraniu rozwoju, zgodnie z którym operator sieci, któremu wydano decyzję w sprawie określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej, jest zobowiązany do zawierania umów o dostępie do infrastruktury technicznej na warunkach nie gorszych niż określone w tej decyzji.

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 (tak: S. Piątek, Prawo telekomunikacyjne. Komentarz, C.H. Beck, Warszawa 2018, art. 28, teza 7). Stosując się do tej zasady, w Decyzji elementy dostępu stanowiące przedmiot niniejszego postępowania (tj. warunki dostępu Operatora do słupów elektroenergetycznych linii nN Operatora) odpowiadają ustaleniom dokonanym przez Prezesa UKE w 5 decyzjach[2] określających warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej (w zakresie słupów elektroenergetycznych linii nN) należącej do operatorów systemów dystrybucyjnych (dalej „OSD")[3]. Tym samym postanowienia Decyzji

[2] https://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzja-prezesa-uke-dla-tauron-dystrybucja-s-a-dotyczaca-dostepu-do-infrastruktury-technicznej-slupow-elektroenergetycznych,38.html
https://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzja-prezesa-uke-dla-energa-operator-s-a-dotyczaca-dostepu-do-infrastruktury-technicznej-slupow-elektroenergetycznych,37.html
https://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzja-prezesa-uke-dla-pge-dystrybucja-s-a-dotyczaca-dostepu-do-infrastruktury-technicznej-slupow-elektroenergetycznych,36.html
https://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzja-prezesa-uke-dla-innogy-stoen-operator-sp-z-o-o-dotyczaca-dostepu-do-infrastruktury-technicznej-slupow-elektroener-,35.html
https://bip.uke.gov.pl/decyzje/dostep-do-infrastruktury/decyzja-prezesa-uke-dla-enea-operator-sp-z-o-o-dotyczaca-dostepu-do-infrastruktury-technicznej-slupow-elektroenergetycznych,34.html

[3] innogy Stoen Operator sp. z o.o., Enea Operator sp. z o.o., PGE Dystrybucja S.A., Energa Operator S.A., Tauron Dystrybucja S.A.

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

tylko realizują zasadę niedyskryminacji, w tym w zakresie opłat stosowanych przez Udostępniającego za dostęp do słupów elektroenergetycznych.

Zmiana dokonana Decyzją w Umowach polegająca na wprowadzeniu nowego modelu naliczania opłat oraz obniżeniu stawki opłat należnych Udostępniającemu na podstawie Umów wpłynie na możliwość rozwoju sieci Operatora z wykorzystaniem zasobów Udostępniającego, co przełoży się także na zwiększenie poziomu dostępu do Internetu na obszarze Polski[4].

Uwzględniając interesy Stron, Prezes UKE przy wydawaniu Decyzji wziął pod uwagę przede wszystkim ich stanowiska prezentowane w trakcie prowadzonych negocjacji o zmianę Umów, a także stanowiska prezentowane w toku postępowania administracyjnego.

4.2. Uzasadnienie zmian wprowadzonych do Umów

4.2.1. Uwagi ogólne

Rozstrzygając niniejszą sprawę Prezes UKE miał przede wszystkim na względzie zakres sporu dotyczącego zmiany Umów, który był negocjowany przez Strony. Negocjowane zmiany Umów obejmowały kwestię zasad naliczania opłat oraz obniżenia wysokości stawki opłat z tytułu zapewnienia dostępu do słupów elektroenergetycznych linii nN należnych Udostępniającemu, jak też zasad pokrywania przez Operatora kosztów i zwrotu wydatków Udostępniającego poniesionych w związku z udostępnianiem słupów. Przede wszystkim jednak Operator żądał zmiany Umów poprzez wprowadzenie do nich proponowanej przez siebie stawki opłat za każdy słup elektroenergetyczny w wysokości 1,73 zł netto za słup linii nN.

Zakres negocjacji przeprowadzonych między Stronami wyznaczył więc przedmiot niniejszego postępowania, którym jest kwestia opłat i kosztów za udostępnianie słupów elektroenergetycznych na podstawie Umów, przy czym Prezes UKE nie jest związany szczegółowymi rozwiązaniami proponowanymi przez Operatora. W konsekwencji, przedmiotem Decyzji jest tylko kwestia opłat oraz zwrotu kosztów i wydatków ponoszonych przez Udostępniającego na podstawie Umów. Jednocześnie, Prezes UKE podkreśla, że biorąc pod uwagę całość łączącej Operatora i Udostępniającego Umów, zmiana Umów na podstawie Decyzji wyłącznie w powyższym zakresie jest możliwa.

Ponadto za zastosowaniem w niniejszej decyzji rozwiązań zaczerpniętych z Warunków Dostępu przemawia art. 8 § 2 kpa, który stanowi że organy administracji publicznej bez uzasadnionej przyczyny nie odstępują od utrwalonej praktyki rozstrzygania spraw w takim samym stanie faktycznym i prawnym. Wydając Warunki Dostępu obowiązujące Operatora oraz identyczne rozstrzygnięcia dla 4 innych OSD Prezes UKE wyznaczył kierunek i sposób rozstrzygania sporów dla wszystkich przypadków spornych między PT i OSD w zakresie dzierżawy słupów elektroenergetycznych na potrzeby podwieszenia kabli telekomunikacyjnych. Zgodnie z art. 8 § 1 kpa, takie podejście wypełnia przesłanki pogłębiania zaufania obywateli do organów administracji publicznej. Należy bowiem przyjąć, że skoro Prezes UKE wytyczył w Warunkach Dostępu modelowy sposób kształtowania relacji między PT i OSD w zakresie dzierżawy słupów elektroenergetycznych, to powinien być w tym konsekwentny i w sprawach spornych kształtować rozstrzygnięcia w analogiczny sposób.

[4] https://www.gov.pl/web/cyfryzacja/narodowy-plan-szerokopasmowy---zaktualizowany

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

Należy wyjaśnić, że implementacja do Umów postanowień nie postulowanych przez Operatora lub zmiana postanowień poprzez nadanie im brzmienia w sposób odbiegający od postulatów Operatora wynika m.in. z konieczności zapewnienia niedyskryminujących i proporcjonalnych warunków dostępu do infrastruktury technicznej w rozumieniu art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju (dalej „Dostęp"), o czym stanowi art. 22 ust. 1 wspomnianej ustawy. Należy przy tym zauważyć, że przy ustalaniu warunków Dostępu w Decyzji na podstawie art. 22 ustawy o wspieraniu rozwoju jak i Warunków Dostępu na podstawie art. 18 ustawy o wspieraniu rozwoju warunki dostępu do infrastruktury są ustalane w oparciu o analogiczne kryteria (a w zakresie opłat – tożsame), co wynika z zawartego w art. 18 ust. 3 odesłania do art. 22 ust. 1-3 omawianej ustawy. W szczególności z tego powodu Prezes UKE zastosował w niniejszej sprawie rozwiązania stosowane przez Prezesa UKE w Warunkach Dostępu wiążących Operatora oraz zastosowane w analogicznych rozstrzygnięciach wydanych dla innych 4 OSD w lutym 2021 r. Dzięki temu ani Operator ani Udostępniający nie są dyskryminowani w roli odpowiednio podmiotu korzystającego lub udostępniającego słupy elektroenergetycznej na potrzeby telekomunikacji. Ponadto Prezes UKE zastosował rozwiązania adekwatne do zaistniałych problemów i potrzeb, przy uwzględnieniu uzasadnionych interesów obu Stron.

Warto pamiętać, że w niniejszej sprawie nie mamy do czynienia z uzgodnionymi propozycjami Stron, a wyłącznie z propozycjami postanowień przedłożonymi przez Operatora. Prezes UKE jest uprawniony do zastosowania rozwiązania alternatywnego wobec nieuzgodnionych propozycji Stron postępowania (w omawianym przypadku – propozycji Operatora). Prezes UKE przy wydawaniu decyzji musi uwzględnić słuszny interes obu Stron postępowania, a nie wyłącznie jednej z nich. Zgodnie bowiem z art. 21 ust. 2 ustawy o wspieraniu rozwoju, wniosek strony składany do Prezesa UKE na podstawie tego przepisu jest wnioskiem „o wydanie decyzji w sprawie dostępu do infrastruktury technicznej", a nie wyłącznie wnioskiem o rozstrzygnięcie kwestii spornych.

Warto wyjaśnić, że podejście zastosowane przez Prezesa UKE znajduje akceptację w orzecznictwie, które w kontekście włączenia do Umów przez Prezesa UKE postawień nie postulowanych przez Strony postępowania wskazuje, że *„Zaskarżona decyzja została natomiast wydana m.in. na podstawie art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, a zgodnie z tym przepisem Prezes UKE wydaje decyzję w sprawie dostępu do infrastruktury technicznej biorąc pod uwagę w szczególności konieczność zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu. Wytyczne określone w tym przepisie odgrywają zatem nadrzędną rolę w stosunku do propozycji jednej ze stron postepowania, co oznacza, że Prezes UKE nie był zobligowany do przyjęcia rozwiązania proponowanego przez stronę, przeciwnie, w takiej sytuacji musi uwzględnić interesy obydwu stron."* (wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dni 12 listopada 2020 r. sygn. akt VII Aga 417/19, podobnie prawomocny wyrok SOKIK z dnia 20 marca 2019 r. sygn. akt XVII AmT 57/16).

4.2.2. Uregulowanie opłat przez Strony

Zgodnie z dotychczasowym brzmieniem Umów, Operator był zobowiązany do uiszczania opłat miesięcznych za każdy udostępniony słup elektroenergetyczny linii nN w wysokości od 2,08 zł - 8 zł netto/słup oraz do waloryzacji wspomnianych opłat. Umowy w dotychczasowym brzmieniu uprawniały również Udostępniającego do pobierania dodatkowych opłat oraz zwrotu Udostępniającemu bliżej nieokreślonych wydatków i kosztów (dowód: Umowy, Wniosek).

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

W toku negocjacji kwestia wysokości opłat z tytułu udostępnienia słupów elektroenergetycznych była między Stronami sporna. Operator żądał obniżenia wysokości opłaty należnej Udostępniającemu za każdy udostępniany słup elektroenergetyczny miesięcznie do poziomu 1,73 zł netto za każdy słup linii nN.

Z kolei Udostępniający konsekwentnie nie wyrażał zgody na zmianę stawki opłaty proponowaną przez Operatora, wskazując że zasady i stawki dla istniejących i nowych PT wprowadzono Zarządzeniem 09/2018. Udostępniający podał, że zgodnie z Zarządzeniem 09/2018, zwaloryzowana jednostkowa stawka miesięczna za udostępnienie konstrukcji wsporczej (słupa) wynosi 5,74 zł netto powiększona o podatek VAT według obowiązującej stawki tego podatku.

4.2.3. Podstawa prawna ustalenia wysokości opłat przez Prezesa UKE

W ocenie Prezesa UKE, dla ustalenia wysokości opłat za dostęp do infrastruktury technicznej, które zgodnie z Umowami może pobierać Udostępniający, w pierwszej kolejności należy mieć na względzie dyspozycję zawartą w art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju. Zgodnie z tym przepisem opłaty z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej operatora sieci obejmują zwrot części kosztów, które ponosi ten podmiot w związku z utrzymaniem tej infrastruktury. Powyższe oznacza, że opłaty z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej należy ustalać w oparciu o koszty ponoszone przez operatora sieci wyłącznie w stosunku do udostępnianej infrastruktury, a nie koszty całej jego infrastruktury technicznej, której element (np. słup elektroenergetyczny) jest przedmiotem dostępu. Linia energetyczna ma standardowo od kilku do nawet kilkudziesięciu kilometrów, przy czym sam dostęp do słupa lub słupów nie uprawnia przedsiębiorcy telekomunikacyjnego do korzystania z całej sieci, a wyłącznie ze wskazanych jej elementów i to w części pasywnej, czyli wyłącznie do skorzystania z tych elementów linii energetycznej, do których został udzielony dostęp. Gdyby przyjąć, że przedsiębiorca telekomunikacyjny ma ponosić koszty utrzymaniami całej linii energetycznej to ponosiłby też koszty elementów aktywnych sieci, które nie są i nigdy nie będą przedmiotem dostępu z art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Zauważyć także trzeba, że przedsiębiorca telekomunikacyjny korzysta niejako przy okazji z części infrastruktury technicznej w zakresie jej elementów pasywnych, które nie są w danym momencie niezbędne do świadczenia podstawowych usług przez OSD, a sama infrastruktura techniczna powstała bazowo do świadczenia innych usług niż telekomunikacja. Dostęp dla przedsiębiorcy telekomunikacyjnego nie ma żadnego wpływu ani na decyzję OSD czy na sam fakt powstania tych elementów pasywnych, do których przyznano dostęp, ani w ogóle na plany inwestycyjne OSD. Opłata za dostęp od przedsiębiorcy telekomunikacyjnego jest dodatkowym przychodem OSD w związku z korzystaniem przez tego przedsiębiorcę z elementu sieci, a nie podstawowym źródłem utrzymania całej linii energetycznej.

Zaznaczenia wymaga, że w ramach niniejszego postępowania w odpowiedzi na wezwanie Prezesa UKE z dnia 1 grudnia 2020 r. o przedstawienie uzasadnienia kosztowego Udostępniający nie przedstawił takiego uzasadnienia.

Mając to na uwadze Prezes UKE dołączył do materiału dowodowego w niniejszej sprawie wyjaśnienia Udostępniającego oraz pozostałych OSD zawarte w odpowiedziach OSD na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r. w postępowaniach dotyczących określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej (nr DR.WIT.6082.1-5.2019) o przekazanie szczegółowych danych kosztowych.

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

Dokonując zmiany wysokości opłat za udostępnienie słupów elektroenergetycznych należnych Udostępniającemu zgodnie z Umowami i ustalenia ich na poziomie 1,73 zł netto miesięcznie za każdy słup w celu podwieszenia jednego Kabla telekomunikacyjnego Prezes UKE kierował się dyspozycją art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju oraz analizą ww. danych kosztowych przekazanych przez OSD w odpowiedziach na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r.

4.2.4. Metodyka ustalenia opłat

Prezes UKE wskazuje, że zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju prawidłową metodą określenia opłaty jest pokrycie tej części kosztów, które wystąpiły w związku z udostępnieniem słupów elektroenergetycznych na rzecz przedsiębiorców telekomunikacyjnych. Stanowią one zatem koszty przyrostowe. Ponadto do uwzględnienia kosztów powinny być brane pod uwagę wyłącznie koszty przyrostowe związane z utrzymaniem elementu linii energetycznej jakim jest słup elektroenergetyczny.

Biorąc pod uwagę powyższe, Prezes UKE ustalił wysokość opłat należnych Udostępniającemu na podstawie Umów, biorąc pod uwagę aktualne koszty przyrostowe przekazane przez OSD w odpowiedziach OSD na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r. w postępowaniach dotyczących określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej (nr DR.WIT.6082.1-5.2019).

Ustalenie wysokości opłaty zostało przeprowadzone w trzech poniższych krokach:

a) zostały wyznaczone średnie, dla wszystkich OSD, miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznych nN oraz SN w przeliczeniu na jeden słup,

b) został wyznaczony średni, dla wszystkich OSD, współczynnik przedstawiający stosunek kosztów przyrostowych utrzymania linii elektroenergetycznej w przeliczeniu na jeden słup wynikających z podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej do średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznych w przeliczeniu na jeden słup,

c) zostały wyznaczone średnie dla wszystkich OSD koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej w przeliczeniu na jeden słup, wynikające z podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej jako iloczyn kosztów wyznaczonych w lit. a powyżej oraz współczynnika wyznaczonego w lit. b powyżej.

W celu ujednolicenia przekazywanych danych, Prezes UKE opracował listę kategorii kosztowych składających się na koszty utrzymania linii elektroenergetycznych nN i w dniu 29 kwietnia 2020 r.[5] wezwał OSD do weryfikacji oraz przedstawienia danych w zakresie:

a) średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN w przeliczeniu na jeden słup w podziale na określone kategorie kosztowe,

b) średnich miesięcznych przyrostowych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN w przeliczeniu na jeden słup wynikających z podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej, wyznaczonych w podziale na określone kategorie kosztowe.

[5] w postępowaniach dotyczących określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej OSD (nr DR.WIT.6082.1-5.2019)

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

W odpowiedzi na wezwania z dnia 29 kwietnia 2020 r. wszyscy OSD przedstawili dane odnośnie średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN oraz średnich miesięcznych przyrostowych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN.

Na podstawie przekazanych danych, Prezes UKE określił średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznych nN dla wszystkich OSD.

Tabela 1. Średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznej nN dla OSD

Kategoria kosztów	**Średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznej nN (zł)**
Koszt amortyzacji	7,22
Koszt eksploatacji	4,37
Koszty usuwania awarii	1,48
Koszty administracyjne	3,70
Koszty transportu	0,69
Podatek od nieruchomości	3,76
Opłaty za umieszczenie słupów w pasie drogowym, koszty zwiane ze służebnościami gruntów	0,18
Pozostałe	0,28
Suma	**21,69**

Źródło: odpowiedzi na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r.

W drugim kroku na podstawie danych przekazanych przez OSD, odnośnie kosztów przyrostowych utrzymania linii elektroenergetycznej nN w przeliczeniu na jeden słup (dane przekazane w odpowiedziach na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r.), dla każdej z kategorii kosztów został wyznaczony współczynnik przedstawiający stosunek kosztów przyrostowych do całkowitych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN w przeliczeniu na jeden słup w podziale na zdefiniowane kategorie kosztowe. W kosztach przyrostowych nie zostały uwzględnione, wskazane przez jednego OSD, koszty związane ze zwiększeniem kosztów amortyzacji linii wynikających ze skrócenia okresu użytkowania linii o 5 lat w wyniku podwieszenia przewodu telekomunikacyjnego. W ocenie Prezesa UKE, brak jest uzasadnienia uwzględnienia tych kosztów w opłacie miesięcznej, a ponadto OSD nie przedstawili wystarczających uzasadnień co do wysokości kosztu ani spójności przyjętych założeń z zasadami księgowymi.

Tabela 2. Średni, dla wszystkich OSD, stosunek kosztów przyrostowych do całkowitych miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN

Kategoria kosztów	**Średni stosunek kosztów przyrostowych do całkowitych miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN (%)**
Koszt eksploatacji	19,58
Koszty usuwania awarii	21,09
Koszty administracyjne	11,95
Koszty transportu	10,39
Pozostałe	17,70

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

W trzecim kroku miesięczna stawka za dostęp do słupów elektroenergetycznych została wyznaczona dla słupów nN w wysokości 1,73 zł, jako iloczyn średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN oraz średniego stosunku kosztów przyrostowych do całkowitych miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN.

Tabela 3. Średnie miesięczne koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej nN

Kategoria kosztów	**Średnie miesięczne koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej nN (zł)**
Koszt eksploatacji	0,86
Koszty usuwania awarii	0,31
Koszty administracyjne	0,44
Koszty transportu	0,07
Pozostałe	0,05
Suma	**1,73**

W ocenie Prezesa UKE zmiana Umów dokonana Decyzją polegająca na wprowadzeniu opłaty w wysokości 1,73 zł za udostępnienie słupa elektroenergetycznego prowadzi do wyważenia interesów Stron i wypełnia przesłankę zwrotu części kosztów utrzymania infrastruktury technicznej.

W celach porządkowych Prezes UKE wprowadził również do Umów definicje Kabla telekomunikacyjnego i Kabla abonenckiego oraz doprecyzował, że opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do słupa. Wprowadzone zmiany zgodne są z postanowieniami Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. Wskazać także należy, że wprowadzone definicje i doprecyzowania są elementami koniecznymi do obliczenia opłaty, dlatego, w ocenie Prezesa UKE, ich wprowadzenie nie wykracza poza przedmiot postępowania wyznaczony Wnioskiem.

4.2.5 Zmiana modelu naliczania opłat

Operator wniósł o obniżenie miesięcznej opłaty netto za dostęp do słupów elektroenergetycznych linii nN do wysokości 1,73 zł. Należy wskazać, że wysokość tej opłaty jest zgodna z postanowieniami Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. Jednocześnie Decyzja z dnia 12 lutego 2021 r. zawiera model rozliczeniowy, zgodnie z którym miesięczna opłata za słup elektroenergetyczny linii nN stanowi iloczyn:

a) liczby słupów elektroenergetycznych linii nN wykorzystywanych do podwieszenia kabli telekomunikacyjnych,

b) liczby kabli telekomunikacyjnych podwieszonych na danym słupie,

c) stawki 1,73 zł netto.

W związku z powyższym Prezes UKE wskazuje, że postulowane przez Operatora obniżenie opłaty było możliwe tylko łącznie ze zmianą modelu naliczania opłat z dotychczasowego modelu ryczałtowego (tj. nieuwzględniającego liczby Kabli telekomunikacyjnych Operatora podwieszonych na danym słupie) na model uwzględniający liczbę Kabli telekomunikacyjnych podwieszonych przez Operatora na danym słupie. Wynika to z faktu, że opłata w wysokości 1,73 zł za podwieszenie kabla na słupie elektroenergetycznym linii nN została skalkulowana dla modelu naliczania opłat przewidzianego w Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r., tj. z uwzględnieniem liczby kabli telekomunikacyjnych podwieszonych na słupie.

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

Ponadto należy wyjaśnić, że zmiana modelu naliczania opłat, wynika m.in. z konieczności zapewnienia niedyskryminujących i proporcjonalnych warunków dostępu, o czym stanowi art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. Zarówno w niniejszej decyzji wydawanej na podstawie art. 22 ustawy o wspieraniu rozwoju, jak i Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. której podstawę prawną stanowi art. 18 ustawy o wspieraniu rozwoju, warunki dostępu do infrastruktury są ustalane w oparciu o analogiczne kryteria (a w zakresie opłat – tożsame), co wynika z zawartego w art. 18 ust. 3 odesłania do art. 22 ust. 1-3 omawianej ustawy. W szczególności z tego powodu Prezes UKE zastosował w niniejszej sprawie rozwiązania stosowane przez Prezesa UKE w Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. wiążącej Udostępniającego. Dzięki temu ani Operator ani Udostępniający nie są dyskryminowani w roli odpowiednio podmiotu korzystającego lub udostępniającego słupy elektroenergetyczne na potrzeby telekomunikacji. Ponadto zastosowane przez Prezesa UKE rozwiązania są adekwatne do zaistniałych problemów i potrzeb, przy uwzględnieniu uzasadnionych interesów obu Stron.

4.2.6. Kwestia ponoszenia przez Operatora dodatkowych opłat oraz pokrywania kosztów i wydatków Udostępniającego

Operator wniósł we Wniosku o eliminację z Umów postanowień przewidujących ponoszenie przez niego opłat innych niż okresowe opłaty za dzierżawę słupów, jak też postanowień regulujących zasady pokrywania kosztów i wydatków Udostępniającego ponoszonych w związku z pracami prowadzonymi przez Operatora w zakresie podwieszania kabli lub innych poniesionych z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego Operatora.

W tym miejscu należy mieć na uwadze, że Warunki Dostępu przewidują kategorię kosztów ponoszonych przez Udostępniającego w związku z realizacją zamierzenia inwestycyjnego Operatora jak też zasady ich dokumentowania przez Udostępniającego i pokrywania przez Operatora (Warunki Dostępu, Część I Rozdział 4 Podrozdział 4.2. ust. 11-12). Przy wydawaniu Decyzji Prezes UKE był obowiązany uwzględnić wspomniane uregulowania, kształtując w omawianym zakresie treść zmienianych Umów. Z uwagi na powyższe nie było możliwe całkowite pozbawienie Umów uregulowań dotyczących zwrotu kosztów ponoszonych przez Udostępniającego w związku z realizacją zamierzenia inwestycyjnego, takich jak np. koszty niezbędnych wyłączeń napięcia. Uregulowania dotyczące omawianej materii przewidziane w Warunkach Dostępu zostały ujęte w Decyzji, zastępując dotychczasowe uregulowania Umów.

Na mocy Decyzji usunięto z Umów postanowienia o opłatach wydatkach nie przewidzianych w Warunkach Dostępu, zgodnie z żądaniami ujętymi we Wniosku. Dzięki temu Operator nie będzie obciążany opłatami lub wydatkami nie znajdującymi uzasadnienia kosztowego według zasad ujętych w ustawie o wspieraniu rozwoju ani w modelu przewidzianym w Warunkach Dostępu.

Zastosowane rozwiązanie spełnia wymogi proporcjonalności, ponieważ koszty poniesione przez Udostępniającego w interesie Operatora powinny być pokrywane przez tego ostatniego, a jednocześnie Operator powinien mieć gwarancję, że będą to koszty uzasadnione i udokumentowane. Z kolei opłaty ponoszone przez Operatora na rzecz Udostępniającego zgodnie z Decyzją pokrywają koszty przyrostowe przewidziane ustawą o wspieraniu rozwoju, nie stanowiąc dla Operatora nieuzasadnionego obciążenia, a dla Udostępniającego – nieuzasadnionego przychodu.

Zastosowane rozwiązanie jest zgodne z Warunkami Dostępu zatwierdzonymi Decyzją Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r. i analogicznymi decyzjami dla pozostałych 4 OSD, przez

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl

co spełnia przesłankę niedyskryminacyjnego traktowania Udostępniającego i PT korzystających ze słupów elektroenergetycznych.

5. Natychmiastowa wykonalność Decyzji

Na podstawie art. 206 ust. 2aa w związku z art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt Decyzja podlega natychmiastowemu wykonaniu. Oznacza to, że pomimo ewentualnego złożenia przez którąkolwiek ze Stron odwołania zgodnie z poniższym pouczeniem, Decyzja będzie podlegała wykonaniu, a więc na jej podstawie opłaty należne Udostępniającemu na podstawie Umów ulegną obniżeniu. Wstrzymanie wykonalności Decyzji może nastąpić wyłącznie w trybie art. 479^{63} ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1575 z późn. zm., dalej „kpc"), a więc postanowieniem Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydanym na wniosek Strony, która wniosła odwołanie, o ile zachodzi niebezpieczeństwo wyrządzenia znacznej szkody lub spowodowania trudnych do odwrócenia skutków.

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

POUCZENIE

Od 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 6 i ust. 3 Pt w związku z art. 479^{58} § 1 kpc).

Zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (tj. Dz. U. z 2020 r. poz. 755 z późn. zm., dalej „ustawa o kosztach") wniesienie odwołania od Decyzji Prezesa UKE wymaga uiszczenia opłaty sądowej w wysokości stałej 1000 zł.

Zgodnie z art. 101 i następnymi ustawy o kosztach sąd może przyznać zwolnienie od kosztów sądowych osobie prawnej, osobie fizycznej lub jednostce organizacyjnej niebędącej osobą prawną, której ustawa przyznaje zdolność prawną, jeżeli wykazała, że nie ma dostatecznych środków na ich uiszczenie.

Po spełnieniu wymagań określonych przepisami kpc Strona może domagać się ustanowienia dla niej adwokata lub radcy prawnego.

Urząd Komunikacji Elektronicznej
Warszawa, ul. Giełdowa 7/9,
tel. 22 53 49 440, fax 22 53 49 306, platforma e-usług: pue.uke.gov.pl