▪KULPA KOZAK▪

Warszawa, dnia 17 września 2021 r.

Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej w Warszawie
ul. Giełdowa 7/9
01-211 Warszawa

Polcom Investment XVIII sp. z o.o.
ul. Postępu 14
02-676 Warszawa
reprezentowana przez pełnomocnika:
r. pr. Dawida Kulpę
adres do doręczeń:
Kulpa Kozak Adwokaci i Radcowie Prawni sp. p.
ul. Woronicza 31 lokal 107
02-640 Warszawa

Dotyczy: DR WWM.6171.153.2020.37

STANOWISKO UDOSTĘPNIAJĄCEGO W PRZEDMIOCIE PROJEKTU DECYZJI DR.WWM.6171.153.2020

Działając w imieniu i na rzecz spółki handlowej pod firmą **POLCOM INVESTMENT XVIII Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością** z siedzibą w Warszawie (adres Spółki: 02-676 Warszawa, ulica Postępu nr 14), REGON 146967453, NIP 5213659547, zarejestrowanej w rejestrze przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000485196 („**Spółka**") – jako pełnomocnik Spółki, w nawiązaniu do obwieszczenia o rozpoczęciu konsultacji projektu decyzji w sprawie ustalenia warunków, na jakich T-Mobile Polska S.A. („**Operator**") uzyska dostęp, o którym mowa w art. 30 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych („ustawa o wspieraniu rozwoju") do nieruchomości położonej w Warszawie przy ul. Burakowskiej 14, zamieszczonego w Biuletynie Informacji Publicznej Urzędu Komunikacji Elektronicznej pod adresem: https://bip.uke.gov.pl/konsultacje-i-wyniki-konsultacji/konsultacje-projektu-decyzji-prezesa-uke-dla-t-mobile-polska-s-a-z-siedziba-w-warszawie,1712.html, a nadto w nawiązaniu do Zawiadomienia z dnia 20 sierpnia 2021 r. w przedmiocie rozpoczęcia postępowania konsultacyjnego dotyczącego projektu decyzji w ww. sprawie (doręczone Spółce w dniu 24 sierpnia 2021 r., dalej: „**Zawiadomienie**") niniejszym, przedstawiam zastrzeżenia Spółki i dalsze wnioski w sprawie:

1. Rozpoczęcie postępowania konsultacyjnego, w ocenie Spółki, jest przedwczesne i nie znajduje wystarczających podstaw w dostępnym materiale dowodowym sprawy, wobec zaniechania (i) zebrania w sposób wyczerpujący materiału dowodowego w sprawie, (ii) podjęcia wszelkich czynności niezbędnych do dokładnego wyjaśnienia stanu faktycznego, (iii) dokładnego wyjaśnienia stanu faktycznego i prawnego sprawy oraz pominięcia środków adekwatnych do charakteru, okoliczności i stopnia jej złożoności, w szczególności:
    a. pominięcia okoliczności, że Budynek II jest w końcowej fazie prac budowlanych, jest w posiadaniu generalnego wykonawcy inwestycji, a udzielenie dostępu na zasadach przewidzianych w projektowanej decyzji może być niewykonalne, ponieważ zgodnie z art. 22. Prawa budowlanego, terenem budowy zawiaduje desygnowany przez generalnego wykonawcę kierownik budowy, a nie Spółka. To do obowiązków kierownika budowy należy m.in. protokolarne przejęcie od inwestora i odpowiednie zabezpieczenie terenu budowy wraz ze znajdującymi się na nim obiektami budowlanymi, urządzeniami technicznymi i stałymi punktami osnowy geodezyjnej, jak i zorganizowanie budowy i kierowanie budową obiektu budowlanego w sposób zgodny z projektem lub pozwoleniem na budowę, przepisami, w tym techniczno-budowlanymi, oraz przepisami bezpieczeństwa i higieny pracy. Nadanie tak szerokiego dostępu do terenu budowy na tym etapie prac może narazić Spółkę oraz osoby trzecie na szkody z tytułu opóźnień w ukończeniu wszystkich prac budowlanych w terminie, co może skutkować odpowiedzialnością odszkodowawczą wobec najemców pomieszczeń w Budynku II, nadto zakres dostępu i dowolność działań Operatora może stanowić zagrożenie dla bezpieczeństwa pracowników budowlanych przebywających na terenie budowy, w tym na zlecenie Operatora, jak też osób trzecich;
    b. pominięciu okoliczności, że w Budynku II, analogicznie jak w Budynku I, znajdują się światłowodowe instalacje telekomunikacyjne pozwalające na świadczenie usług z przepustowością co najmniej 30 Mb/s, którymi dysponuje i zarządza Hexa Telecom sp. z o.o. i które mogą zostać udostępnione Operatorowi, co w konsekwencji prowadzi do błędnego uznania, że:
        i. na Udostępniającym ciąży obowiązek udostępnienia Budynku II w celu umożliwienia Operatorowi wykonania instalacji telekomunikacyjnej oraz;
        ii. jest ekonomicznie zasadne udzielenie dostępu w stosunku do Budynku II na zasadach przewidzianych w projektowanej decyzji.

2. Następstwem powyższych uchybień było naruszenie art. 80 KPA i dokonanie dowolnej, a nie swobodnej oceny zgromadzonych w sprawie dowodów, skutkującej z jednej strony ustaleniem, że

Budynki zostaną wyposażone w instalacje telekomunikacyjne pozwalające na świadczenie usług z przepustowością co najmniej 30 Mb/s, a z drugiej, że dostęp do Budynku I powinien zostać uregulowany inaczej aniżeli do Budynku II. Skoro rozumowanie, w wyniku którego organ ustala istnienie okoliczności faktycznych, powinno być zgodne z prawidłami logiki (Iserzon, *Postępowanie administracyjne. Komentarz*, Kraków 1937, s. 156), a naruszenie tej zasady stanowi o przekroczeniu granic swobodnej oceny dowodów, uzasadnia to wniosek Spółki o zmianę treści projektowanej decyzji w tym zakresie i w konsekwencji odmowę ustalenia warunków dostępu Operatora do Nieruchomości, w tym do Budynku II, w celu zapewnienia telekomunikacji w Budynku II, analogicznie do pkt. II sentencji obecnie projektowanej decyzji.

3. Spółka wnosi o dopuszczenie i przeprowadzenie dowodu z wyjaśnień Hexa Telecom sp. z o.o. (adres do doręczeń: ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa) na okoliczność wyposażenia **Budynku II** w infrastrukturę telekomunikacyjną przystosowaną do dostarczania usług szerokopasmowego dostępu do Internetu o przepustowości co najmniej 30 Mb/s, spełniającą wymagania rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 12 kwietnia 2002 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie.

4. Niezależnie od zastrzeżeń zgłoszonych w punkcie 1 i 2 powyżej, Spółka wnosi o nadanie nowego, następującego brzmienia § 10 projektowanej decyzji:
    a. *„W okresie (i) obowiązywania decyzji oraz (ii) 10 (dziesięciu) lat po zakończeniu jej wykonywania niezależnie od przyczyn, zobowiązuje się Strony do zachowania w tajemnicy, nieprzekazywania, nieujawniania, nieudostępniania osobom trzecim i niewykorzystywania w inny sposób niż do celów realizacji decyzji bez uzyskania uprzedniej pisemnej zgody drugiej Strony, jakichkolwiek informacji uzyskanych w toku postępowania w sprawie wydania tej decyzji lub w związku z obowiązywaniem lub wykonywaniem decyzji. Dotyczy to zwłaszcza obowiązku zachowania przez Udostępniającego w tajemnicy danych dotyczących Infrastruktury, w tym instalacji i urządzeń, które zostaną zainstalowane przez Operatora na podstawie decyzji oraz obowiązku zachowania przez Operatora w tajemnicy jakichkolwiek informacji, przekazanych w formie ustnej, pisemnej lub elektronicznej, dotyczących działalności Udostępniającego (lub jego każdorazowego następcy prawnego w rozumieniu tej decyzji), Nieruchomości lub Budynku. Operator jest uprawniony do przekazywania podmiotom, o których mowa w § 2 ust. 16, informacji niezbędnych do realizacji swoich uprawnień. Operator odpowiada za zachowanie w tajemnicy informacji przekazanych tym podmiotom i zobowiązuje się do zapewnienia, że w każdej umowie zawieranej z podmiotem wskazanym w § 2 ust. 16 niniejszej decyzji zostaną zawarte postanowienia zobowiązujące ten podmiot do zachowania tajemnicy w zakresie wynikającym z niniejszego § 10. Powyższe zobowiązanie nie dotyczy sytuacji, gdy obowiązek przekazania takich informacji wynika z*

przepisów powszechnie obowiązujących lub następuje na żądanie właściwego organu w odpowiedniej formie i o odpowiedniej treści na podstawie właściwej podstawy prawnej".

Powyższy wniosek Spółki wynika z faktu, że pierwotne brzmienie projektowanej decyzji nie uwzględniało odpowiednio stopnia dbałości o informacje poufne Spółki, zaś doprecyzowanie w zakresie odpowiedniej formy, treści, podstawy prawnej jest konieczne z uwagi na daleko idący skutek zniesienia obowiązku poufności.

***

Zastrzegam, że Spółka podtrzymuje w całości uprzednio wyrażone stanowisko w sprawie, w szczególności nieuwzględnione wnioski.

Dawid Kulpa
Radca prawny
WA-13460

r. pr. Dawid Kulpa
Pełnomocnik Spółki

Załączniki:

1. Odpis pełnomocnictwa.