PROJEKT DECYZJI DO KONSULTACJI

Warszawa, dnia 2022 r.

PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ

T-Mobile Polska S.A.
ul. Marynarska 12
02-674 Warszawa

(dalej „Operator" lub „OK")

Tauron Dystrybucja S.A.
ul. Podgórska 25a
31-035 Kraków

(dalej „Udostępniający" lub „OU")

DECYZJA DR.WIT.6174.12.2022

Po rozpatrzeniu wniosku Operatora z dnia 16 czerwca 2021 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej dnia 16 czerwca 2021 r.) doprecyzowanego pismami Operatora z dnia 8 lipca 2021 r. oraz z dnia 21 lipca 2021 r. (dalej „Wniosek") dotyczącego wydania decyzji w przedmiocie zmiany umowy o współkorzystaniu z infrastruktury elektroenergetycznej nr OD-09/OME- 4/UIE/KWL/002/2018 zawartej w dniu 27 marca 2018 r. pomiędzy Operatorem a Udostępniającym wraz z aneksem nr 1/R-3/OKR/2020 z dnia 21 kwietnia 2020 r., aneksem nr 2 z dnia 24 sierpnia 2020 r. oraz aneksem nr 1/2021 z dnia 9 lutego 2021 r. (dalej „Umowa o współkorzystaniu"),

na podstawie art. 22 ust. 1 i 3 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 (tj. Dz. U. z 2022 r. poz. 884, dalej ,,ustawa o wspieraniu rozwoju") oraz art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tj. 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 (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 576, ze zm. dalej „Pt")

I. zmieniam

jak niżej, w całości postanowienia Umowy o współkorzystaniu w ten sposób, że dotychczasowe postanowienia Umowy o współkorzystaniu otrzymują nowe następujące brzmienie:

DEFINICJE

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

Awaria - stan techniczny Infrastruktury lub jej elementów lub stan techniczny linii elektroenergetycznej OU w tym Słupów elektroenergetycznych, uniemożliwiający lub ograniczający świadczenie następujących usług: dystrybucji energii elektrycznej lub usług telekomunikacyjnych.

Decyzja – niniejsza decyzja.

Infrastruktura – infrastruktura telekomunikacyjna stanowiąca własność OK, podwieszona na Słupach elektroenergetycznych pod przewodami napowietrznych linii elektroenergetycznych, w szczególności Kable telekomunikacyjne wraz z osprzętem towarzyszącym (m.in. uchwyty mocujące, mufy nasłupowe, zapas Kabla telekomunikacyjnego wraz ze stelażami).

Inspekcja - sprawdzenie braku możliwości technicznych udostępnienia Słupów elektroenergetycznych wskazanych przez OU w odpowiedzi na Zapytanie.

Kabel abonencki – to Kabel telekomunikacyjny służący dostarczaniu usług telekomunikacyjnych do wyłącznie jednego obiektu budowlanego i podłączeniu tego obiektu budowlanego do sieci telekomunikacyjnej OK, 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.

Kabel telekomunikacyjny – kabel w technologii światłowodowej, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych przez OK.

OK (Operator Korzystający) – T-Mobile Polska S.A. z siedzibą w Warszawie.

OU (Operator Udostępniający) – Tauron Dystrybucja S.A. z siedzibą w Krakowie.

Prezes UKE – Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Protokół Awarii – formularz „Protokół Awarii", w którym potwierdzane jest wsunięcie Awarii, mogącej mieć wpływ na Infrastrukturę.

Protokół Odbioru – formularz Protokołu Odbioru Wykonanych Prac.

Strony - OU i OK.

Słupy elektroenergetyczne – łącznie 19 (dziewiętnaście) słupów linii elektroenergetycznej niskiego napięcia (nN) stanowiących własność OU udostępnionych OK i ujętych w Załączniku nr 5 do Umowy.

Siła Wyższa - zdarzenie zewnętrzne o charakterze nadzwyczajnym niezależne od Stron, 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).

Umowa – Umowa o współkorzystaniu zmieniona Decyzją.

Warunki Techniczne – odpowiedź OU na Zapytanie, zawierająca informację w zakresie możliwości modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych oraz dane, na podstawie których OK sporządzi Projekt.

Zapytanie - formularz zapytania o możliwość dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych.

Zgłoszenie – formularz zgłoszenia dostępu do Słupów elektroenergetycznych.

CZĘŚĆ I ZASADY OGÓLNE

Rozdział 1 Przedmiot Umowy

Przedmiotem Umowy jest określenie zasad i warunków dostępu OK do Słupów elektroenergetycznych polegającego na umożliwieniu OK podwieszenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych, w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej, o której mowa w ustawie o wspieraniu rozwoju.

Rozdział 2 Komunikacja między Stronami

Komunikacja pomiędzy Stronami związana z realizacją Umowy odbywa się drogą elektroniczną (za pośrednictwem formy wskazanej przez OU) lub w formie wskazanej w Umowie, chyba że Strony uzgodnią inaczej. Ilekroć zgodnie z Umową wymagana jest forma pisemna, równoznaczna z tą formą jest forma elektroniczna z kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Rozdział 3 Zobowiązania Stron

3.1 Prawa i obowiązki Stron

1. Strony zobowiązują się do prawidłowego prowadzenia własnych prac planowych w zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnionych na podstawie Umowy określonych w Załączniku nr 5 do Umowy, aby nie spowodować niezaplanowanych przerw w usługach świadczonych przez Strony.
2. W przypadku powzięcia przez OU informacji o przypadkach naruszenia integralności Infrastruktury lub przez OK o przypadkach naruszenia integralności linii elektroenergetycznej, w tym Słupów elektroenergetycznych przez osoby nieuprawnione, właściwa Strona jest zobowiązana do niezwłocznego poinformowania o tym fakcie drugą Stronę.
3. Strony nie będą odpowiedzialne za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań wynikających z Umowy, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie spowodowane będzie działaniem Siły Wyższej.
4. W zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnionych na podstawie Umowy i ujętych w Załączniku nr 5 do Umowy Strony są zobowiązane od dnia doręczenia Decyzji OU stosować warunki współpracy, w tym zasady rozliczeń określone w Umowie.

3.2 Prawa i obowiązki OK

1. OK jest uprawniony do podwieszenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych oraz jej eksploatacji, dostępu do Słupów elektroenergetycznych w celu wykonywania prac planowych wskazanych w Części II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 1, prac związanych z modernizacją wskazanych w Części II Rozdział 2, oraz podłączania Abonentów. Prawo to nie uchybia prawom stron trzecich, w tym prawom właścicieli nieruchomości, na których zlokalizowane są Słupy elektroenergetyczne.
2. OK zobowiązany jest do korzystania ze Słupów elektroenergetycznych w sposób zgodny z postanowieniami Umowy.

3. OK nie może bez uprzedniej zgody OU, udzielanej na piśmie pod rygorem nieważności, poddzierżawić lub oddać Słupów elektroenergetycznych w inną formę bezpłatnego albo odpłatnego korzystania podmiotom trzecim.
4. OK jest zobowiązany do wykonania Infrastruktury w sposób możliwie jak najmniej uciążliwy dla OU. Prace planowe, jak i sama Infrastruktura nie mogą uniemożliwiać korzystania ze Słupów elektroenergetycznych, w szczególności nie mogą ograniczać ciągłości i niezawodności funkcjonowania sieci elektroenergetycznej, zgodnie z wymaganymi prawem parametrami jakości dostaw energii elektrycznej. Wszelkie prace mogą być wykonane tylko przez upoważnione przez OK osoby posiadające wymagane przepisami prawa uprawnienia i kwalifikacje.
5. OK jest zobowiązany do użytkowania zainstalowanej Infrastruktury zgodnie z jej przeznaczeniem i wymogami prawidłowej eksploatacji, a także do niedokonywania jakichkolwiek modyfikacji Słupów elektroenergetycznych, na których zainstalowana jest Infrastruktura.
6. OK zobowiązany jest do używania na Słupach elektroenergetycznych wyłącznie elementów Infrastruktury spełniających wszystkie wymagania przewidziane prawem, w tym dotyczące odpowiednich norm bezpieczeństwa oraz do posiadania stosownych certyfikatów.
7. OK ponosi odpowiedzialność za zainstalowane elementy Infrastruktury, w szczególności ich wpływ na linię elektroenergetyczną, w tym Słupy elektroenergetyczne oraz za powodowane przez nie zakłócenia pracy elementów infrastruktury OU. Odpowiedzialność za zainstalowane elementy Infrastruktury, w szczególności ich wpływ na linię elektroenergetyczną, w tym Słupy elektroenergetyczne, nie dotyczy zwykłego zużycia linii elektroenergetycznych, w tym Słupów elektroenergetycznych, wynikającego z instalacji Infrastruktury.
8. Wszelkie prace związane z instalacją i konserwacją Infrastruktury wykonywane są przez OK na własny koszt i nie obciążają OU.
9. W przypadku wyrządzenia przez OK szkód na infrastrukturze OU wynikających z prac związanych z realizacją Umowy, OK zobowiązany jest do ich usunięcia niezwłocznie, nie później niż w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia uzyskania informacji o szkodzie, chyba, że usunięcie w tym terminie będzie technicznie i obiektywnie niemożliwe. W przypadku nieusunięcia szkód w wyżej wymienionym terminie, OU może je usunąć we własnym zakresie na koszt OK. Po upływie wskazanego terminu OK powiadomi OU o usunięciu szkód lub o ich nieusunięciu, wraz ze wskazaniem przyczyn.
10. W przypadku konieczności przywrócenia zasilania lub zapobieżenia zagrożeniu życia lub mienia znacznej wartości, OU jest uprawniony do natychmiastowego usunięcia szkód we własnym zakresie na koszt i ryzyko OK, jeżeli przerwa w zasilaniu lub ww. zagrożenia wystąpiły na skutek działań OK. Jeżeli OU podjął już działania w celu usunięcia szkód to ust. 9 nie stosuje się.
11. OK jest zobowiązany do pokrycia kosztów, które OU poniesie z tytułu realizacji zamierzenia inwestycyjnego OK, to jest w szczególności kosztów:
    a) wywołanych kolizją techniczną między elementami Infrastruktury a elementami infrastruktury OU,

b) niezbędnych wyłączeń napięcia napowietrznej linii elektroenergetycznej związanych z podwieszeniem Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych lub z usunięciem Awarii Infrastruktury.

12. Zwrot udokumentowanych kosztów, o których mowa w ust. 11 powyżej nastąpi w oparciu o przedstawione przez OU dokumenty księgowe. W razie wątpliwości, OK uprawniony jest do żądania przedstawienia dokumentów potwierdzających poniesienie kosztów przez OU.
13. OK może powierzyć wykonywanie wszelkich prac związanych z Umową wybranemu wykonawcy. OK zobowiązany jest zapewnić, że wykonawca będzie wykonywał wszelkie prace zgodnie z obowiązkami OK. OK odpowiada względem OU za działanie lub zaniechanie wykonawcy jak za własne.
14. OK ponosi odpowiedzialność za przestrzeganie powszechnie obowiązujących przepisów BHP (bezpieczeństwa i higieny pracy) oraz przepisów przeciwpożarowych wobec właściwych organów, a także przepisów regulujących sposób realizowania Infrastruktury w trakcie prowadzonych prac związanych z wykonaniem Umowy.
15. OK ponosi odpowiedzialność za utrzymywanie porządku, w tym sprzątanie w czasie prowadzenia prac i uprzątnięcie miejsca po ich wykonaniu.
16. OK zobowiązany jest do każdorazowego informowania OU o przypadkach fizycznego udostępnienia Infrastruktury innym przedsiębiorcom telekomunikacyjnym w celu świadczenia przez nich usług telekomunikacyjnych w terminie 30 (trzydziestu) dni od dnia zawarcia umowy o to udostępnienie bądź doręczenia decyzji Prezesa UKE w sprawie dostępu do Infrastruktury. OK ponosi względem OU pełną odpowiedzialność za działania przedsiębiorców telekomunikacyjnych, którym udostępnił swoją Infrastrukturę, chyba że ci przedsiębiorcy telekomunikacyjni zawarli odrębne umowy o dostęp do Słupów elektroenergetycznych z OU albo obowiązek udostępnienia Słupów elektroenergetycznych wynika z decyzji administracyjnej.

3.3 Prawa i obowiązki OU

1. OU, w zakresie posiadanych praw, zapewnia OK dostęp do Infrastruktury umieszczonej na Słupach elektroenergetycznych przez 24 (dwadzieścia cztery) godziny na dobę, 7 (siedem) dni w tygodniu.
2. OU zobowiązany jest utrzymywać Słupy elektroenergetyczne w należytym stanie technicznym.
3. OU zobowiązany jest do współdziałania z OK w zakresie niezbędnym do należytego i prawidłowego wykonania Umowy. OU zobowiązany jest do udostępnienia Słupów elektroenergetycznych w celu:
   a) podwieszenia Infrastruktury, w tym podłączania Abonentów
   b) konserwacji, remontu, przeglądów, modernizacji i usuwania Awarii Infrastruktury.
4. W celu stwierdzenia, czy OK nie narusza postanowień Umowy, OU może przeprowadzić w każdym czasie kontrolę wykorzystania Słupów elektroenergetycznych.
5. OU nie ponosi odpowiedzialności za szkody powstałe po stronie OK wynikające z przerwy w świadczeniu usług telekomunikacyjnych, będącej następstwem działań

innego przedsiębiorcy telekomunikacyjnego, który uzyskał dostęp do Słupów elektroenergetycznych lub podmiotów trzecich, na które OU nie miał wpływu, w szczególności powstałe na skutek nieprawidłowego używania Słupów elektroenergetycznych.

Rozdział 4 Czas trwania oraz rozwiązanie Umowy

1. OU może wypowiedzieć Umowę w części dotyczącej tych Słupów elektroenergetycznych, których dotyczy konkretne naruszenie wskazane poniżej, w każdym czasie, ze skutkiem natychmiastowym, w przypadku:
   a) wykorzystywania przez OK określonych Słupów elektroenergetycznych, w sposób powodujący szkody i nie zaprzestania tego typu naruszeń w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego żądania zaniechania tych naruszeń, lub
   b) poddzierżawienia lub oddania przez OK określonych Słupów elektroenergetycznych w inną formę bezpłatnego lub odpłatnego korzystania podmiotom trzecim bez uprzedniej, pisemnej zgody OU, lub
   c) dokonania przez OK prac na określonych Słupach elektroenergetycznych bez ich zgłoszenia OU.
2. OU może wypowiedzieć Umowę z zachowaniem 1 (jedno) - miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego, w przypadku, gdy:
   a) OK przynajmniej 3-krotnie naruszył wymienione w ust. 1 obowiązki OK wynikające z Umowy i nie zaprzestał tych naruszeń, pomimo wezwania przez OU do zaprzestania naruszeń, w terminie 30 (trzydziestu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego żądania ich zaniechania, lub
   b) OK zalega z opłatami wynikającymi z Umowy za dwa kolejne okresy rozliczeniowe lub w okresie ostatnich 6 (sześciu) miesięcy przed dokonaniem wypowiedzenia przez OU nie uiścił płatności wynikających z Umowy za dwa okresy rozliczeniowe i nie uregulował należności w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego wezwania.
3. OK ma prawo wypowiedzieć Umowę w każdym czasie, z zachowaniem 1 (jedno) - miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.
4. Rozwiązanie Umowy z zachowaniem okresu wypowiedzenia lub ze skutkiem natychmiastowym wymaga oświadczenia złożonego na piśmie pod rygorem nieważności oraz uzasadnienia. Uzasadnienie nie jest wymagane w przypadkach określonych w ust. 3 powyżej.
5. W przypadku częściowego wypowiedzenia Umowy, o którym mowa w ust. 1 powyżej, strony dokonają aktualizacji Załącznika nr 5 do Umowy.

Rozdział 5 Kary Umowne

1. OU ma prawo naliczenia kar umownych w przypadku:
   a) samowolnego wykonania przez OK (bez zgłoszenia prac do OU, bez zgody OU na dokonanie prac) instalacji Infrastruktury, prac planowych na Infrastrukturze lub

zmian na Słupach elektroenergetycznych - wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny,

b) poddzierżawienia lub oddania przez OK Słupów elektroenergetycznych w inną formę bezpłatnego albo odpłatnego korzystania podmiotom trzecim, bez zgody OU - wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny,

c) nieusunięcia Infrastruktury ze Słupów elektroenergetycznych, w terminie, o którym mowa w Części II Rozdział 4 ust. 1 – wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny, z którego Infrastruktura nie została usunięta w terminie.

2. Kary umowne wskazane w ust. 1 lit. a) i b) naliczane są za każdy dzień od dnia poinformowania OK o stwierdzonych nieprawidłowościach do dnia usunięcia stanu niezgodnego z Umową, zaś kara umowna wskazana w ust. 1 lit. c) naliczana jest za każdy rozpoczęty miesiąc opóźnienia w usunięciu Infrastruktury.

3. OK ma prawo naliczenia kar umownych w przypadku:

a) niedotrzymania przez OU terminów, o których mowa w Części II Rozdział 1 ust. 1 Umowy – wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup (wskazany odpowiednio w wniosku o Inspekcję) i jest naliczana za każdy dzień opóźnienia,

b) nieudostępnienia Słupów elektroenergetycznych przez OU w celu wykonania prac planowych, na zasadach określonych w Części II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 3, 5 i 6 Umowy oraz w celu usuwania Awarii na zasadach określonych w Części II Rozdział 3 Podrozdział 3.3 ust. 3 Umowy (z wyłączeniem przypadków konieczności wyłączenia napięcia linii elektroenergetycznej) - wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy nieudostępniony Słup elektroenergetyczny i jest naliczana za każdy dzień (Prace planowe) lub za każdą godzinę (Awarie) braku dostępu do Słupów elektroenergetycznych,

c) gdy przeprowadzona Inspekcja wykaże możliwości techniczne umieszczenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych - wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny poddany Inspekcji.

4. Wysokość kar umownych naliczona zgodnie z ust. 1 lit. a) – b) albo ust. 3 nie może przekroczyć kwoty 1000 (tysiąc) zł za każdy Kabel telekomunikacyjny lub Infrastrukturę inną niż Kabel telekomunikacyjny, podwieszone w przebiegu Infrastruktury (tj. w ciągu sąsiadujących ze sobą Słupów elektroenergetycznych wykorzystanych lub mających być wykorzystanymi do podwieszenia Infrastruktury).

5. Powyższe nie narusza uprawnienia Stron do dochodzenia odszkodowania przekraczającego wysokość kary umownej do wysokości poniesionej szkody.

CZĘŚĆ II PROCEDURY DOSTĘPU

Rozdział 1 Wykonanie i eksploatacja Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych

1. Wykonanie i eksploatacja Infrastruktury nie może naruszać obowiązujących przepisów prawa w takim zakresie, w jakim OK będzie korzystał ze Słupów elektroenergetycznych, a także zakłócać funkcjonowania infrastruktury elektroenergetycznej OU.
2. Wykonana Infrastruktura powinna zostać oznaczona poprzez umieszczenie przez OK na co trzecim Słupie elektroenergetycznym, którego dotyczy podwieszenie Kabli telekomunikacyjnych informacji umożliwiających szybką identyfikację OK. Dane te powinny zawierać przynajmniej nazwę OK i jego dane kontaktowe. Strony uzgodnią miejsce umieszczenia informacji, jej szczegółowy zakres oraz formę przedstawienia.
3. Jeżeli zainstalowana Infrastruktura nie została oznaczona zgodnie z ustępem powyżej, to w trakcie prowadzenia prac planowych przez OK na Słupach elektroenergetycznych Strony mogą porozumieć się w sprawie wykonania oznaczenia dotychczasowej Infrastruktury oraz uzgodnić harmonogram wykonania oznaczenia.

Rozdział 2 Modernizacja Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych

1. Przez modernizację Infrastruktury należy rozumieć prace polegające na ulepszeniu parametrów technicznych Infrastruktury, w szczególności poprzez wymianę Kabla telekomunikacyjnego.
2. Modernizacja Infrastruktury polegająca na wymianie Kabla telekomunikacyjnego może polegać na dodaniu Kabla telekomunikacyjnego do już podwieszonego, dokonaniu pomiarów technicznych, a następnie zdjęciu wymienianego Kabla telekomunikacyjnego - o ile techniczne uwarunkowania dotyczące Słupów elektroenergetycznych objętych przebiegiem modernizowanej Infrastruktury pozwalają na tymczasowe zawieszenie obu Kabli telekomunikacyjnych.
3. W celu dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych, OK występuje do OU z Zapytaniem. Wzór formularza Zapytania stanowi Załącznik nr 2 do Umowy.
4. OU w terminie 3 (trzech) dni od dnia otrzymania Zapytania dokonuje weryfikacji formalnej Zapytania.
5. W przypadku stwierdzenia jego niekompletności OU wskazuje braki i wzywa OK do uzupełnienia Zapytania lub udzielenia dodatkowych wyjaśnień.
6. W przypadku niedotrzymania przez OU terminu, o którym mowa w ust. 4, przyjmuje się, że wynik weryfikacji formalnej jest pozytywny.
7. OK w terminie 3 (trzech) dni od dnia otrzymania wezwania, przesyła uzupełnione Zapytanie, pod rygorem jego zwrotu.
8. W przypadku pozytywnej weryfikacji formalnej, w terminie do 14 (czternastu) dni, licząc od dnia otrzymania przez OU kompletnego Zapytania, OU udziela OK odpowiedzi, co do możliwości dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych. OK uzyskuje możliwość modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych po spełnieniu wymagań wskazanych w Części II Rozdział 2: ust. 16 – 20 oraz w Części II Rozdział 1 ust. 2.
9. OU udziela odpowiedzi negatywnej, jeżeli:

a) umieszczenie elementów Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych objętych Zapytaniem nie jest możliwe ze względów technicznych, w szczególności z uwagi na stan techniczny Słupów elektroenergetycznych,

b) nie ma dostępnej przestrzeni do umieszczenia elementów Infrastruktury, z uwzględnieniem przyszłego zapotrzebowania OU na miejsce w infrastrukturze technicznej objętej wnioskiem, co wynika z przedstawionego przez OU harmonogramu planowanej do realizacji inwestycji obejmującej miejsce na Słupach elektroenergetycznych objętych Zapytaniem,

c) nie jest możliwe wykorzystanie Słupów elektroenergetycznych objętych Zapytaniem ze względu na bezpieczeństwo publiczne, zdrowie publiczne, integralność i bezpieczeństwo sieci OU, w szczególności stanowiących infrastrukturę krytyczną,

d) planowane usługi telekomunikacyjne mogą powodować poważne zakłócenia w świadczeniu innych usług z wykorzystaniem Słupów elektroenergetycznych objętych Zapytaniem,

e) zapewnia OK inny niż określony w Zapytaniu skuteczny dostęp do infrastruktury technicznej na podstawie odrębnej oferty, który

- spełnia potrzeby OK w zakresie zapewnienia szybkich sieci telekomunikacyjnych,

- jest oferowany na warunkach niezakłócających uczciwej konkurencji.

10. OU przekazuje OK szczegółowe uzasadnienie odpowiedzi negatywnej na Zapytanie. OU zobowiązany jest do wskazania przyczyn odmowy dostępu (w oparciu o jedną z przesłanek wskazanych w ust. 9 powyżej) odrębnie dla każdego Słupa elektroenergetycznego objętego Zapytaniem. Z uwagi na odmowę dostępu, z powołaniem się na przesłankę z ust. 9 lit. a, Strony mogą się porozumieć w kwestii wymiany lub wzmocnienia Słupów elektroenergetycznych. Ewentualne modyfikacje bądź zmiany Słupów elektroenergetycznych, w tym wzmocnienie ich nośności, mogą być dokonane na podstawie warunków uprzednio uzgodnionych przez Strony w trybie roboczym, w szczególności co do zakresu i terminu wykonania prac oraz wzajemnego rozliczenia kosztów.

11. W przypadku powołania się na brak możliwości technicznych, OK może wystąpić do OU z wnioskiem o przeprowadzenie Inspekcji, złożonym do OU w terminie 3 (trzech) dni od dnia otrzymania odpowiedzi negatywnej. Strony wspólnie przeprowadzą Inspekcję w terminie uzgodnionym przez Strony, nie dłuższym niż 5 (pięć) dni od otrzymania przez OU wniosku o Inspekcję. Po przeprowadzonej Inspekcji Strony niezwłocznie sporządzą protokół.

12. W przypadku, gdy Inspekcja nie potwierdzi braku możliwości technicznych, protokół z Inspekcji będzie zawierał również Warunki Techniczne właściwe dla dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych wskazanych w Zapytaniu. W przypadku, gdy OK bierze udział w Inspekcji, OU przekazuje OK protokół z Inspekcji podczas Inspekcji. W przeciwnym wypadku OU przekazuje ten protokół w terminie 4 (czterech) dni od dnia przeprowadzenia Inspekcji.

13. 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 w wysokości 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny poddany Inspekcji. Wysokość opłaty wnoszonej przez OK z tytułu przeprowadzenia Inspekcji nie może przekroczyć kwoty 1000 (tysiąc) złotych za każdy Kabel telekomunikacyjny lub Infrastrukturę inną niż Kabel telekomunikacyjny, podwieszone w przebiegu Infrastruktury (tj. w ciągu sąsiadujących ze sobą Słupów elektroenergetycznych wykorzystanych do podwieszenia Infrastruktury). W przypadku niestawienia się jednej ze Stron w terminie ustalonym na dokonanie Inspekcji, Strona, której przedstawiciel stawił się w wyznaczonym miejscu i czasie obciąża drugą Stronę opłatą w wysokości 1000 (tysiąca) złotych. Wniosek o Inspekcję może w takim przypadku zostać ponowiony przez OK, postanowienia ust. 11-13 stosuje się odpowiednio.

14. Udzielając pozytywnej odpowiedzi na Zapytanie OU dołącza do odpowiedzi Warunki Techniczne właściwe dla modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych wskazanych w Zapytaniu. W ramach Warunków Technicznych OU przekazuje OK: wszelkie informacje niezbędne w celu dokonania przez OK wymaganych wyliczeń (w tym przede wszystkim nt. stanu technicznego Słupów elektroenergetycznych i ich wytrzymałości) oraz znajdującą się w jego posiadaniu dokumentację techniczną Słupów elektroenergetycznych w zakresie koniecznym do zaprojektowania i wykonania modernizacji Infrastruktury oraz jej utrzymania i eksploatacji, a także wskazuje wraz z danymi kontaktowymi osobę odpowiedzialną za bieżące kontakty z OK, w tym za przekazywanie mu wszelkich informacji niezbędnych do przygotowania Projektu. W przypadku Słupów elektroenergetycznych objętych planem demontażu lub modernizacji, w związku z planem rozwoju, dotyczącym zaspokojenia obecnego i przyszłego zapotrzebowania na energię elektryczną, uzgodnionym z Prezesem Urzędu Regulacji Energetyki, OU wskazuje planowaną datę końcową możliwości dostępu do wskazanych słupów elektroenergetycznych.
15. Jeżeli przekazane wraz z Warunkami Technicznymi informacje lub dokumentacja techniczna są niewystarczające dla sporządzenia Projektu bądź jego poprawy, OK może zwrócić się do OU o przedłożenie niezbędnych dodatkowych informacji lub dokumentacji technicznej. OU bez zbędnej zwłoki nie później niż w terminie 7 (siedmiu) dni, udostępni OK, posiadane informacje lub znajdującą się w jego posiadaniu dokumentację techniczną Słupów elektroenergetycznych w zakresie koniecznym do dokonania modernizacji Słupów elektroenergetycznych.
16. OK w terminie 20 (dwudziestu) dni od dnia złożenia Zapytania przedkłada OU Projekt do zatwierdzenia. Projekt składa się z dwóch części: opisu technicznego oraz planu sytuacyjnego z naniesionym przebiegiem projektowanej modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych. Projekt będzie określał zasady na jakich nastąpi modernizacja Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych. Projekt zostanie sporządzony zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.
17. OK przekazuje Projekt do zatwierdzenia OU, w 2 (dwóch) egzemplarzach w wersji papierowej i 1 (jednym) egzemplarzu w wersji elektronicznej (w formacie „PDF”).
18. OU w terminie 20 (dwudziestu) dni od dnia otrzymania Projektu, akceptuje ten Projekt lub przedstawia uzasadnione stanowisko, w którym zgłasza uwagi lub żąda od OK

dodatkowych wyjaśnień lub zmian Projektu. Działanie OU powinno wynikać z niezgodności Projektu ze wskazanymi przez OU przepisami powszechnie obowiązującego prawa lub z niezgodności z Warunkami Technicznymi. Projekt może zostać odrzucony przez OU, jeżeli OK nie wprowadził stosownych zmian i Projekt jest niezgodny z Warunkami Technicznymi.

19. Niewyrażenie przez OU stanowiska w terminie wskazanym w ust. 18 oznacza akceptację Projektu.
20. OU akceptuje Projekt uzupełniony lub zmieniony przez OK zgodnie ze stanowiskiem OU, o którym mowa w ust. 18, w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia otrzymania uzupełnionego lub zmienionego Projektu.
21. OK może przystąpić do modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych, po uprzednim zawiadomieniu OU, na co najmniej 7 (siedem) dni przed przystąpieniem do wykonywania prac.
22. Modernizacja Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych zostanie potwierdzona przez Strony w Protokole Odbioru, którego wzór stanowi Załącznik nr 1 do Umowy. Po wykonaniu modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych, OK przekazuje OU, w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia zakończenia prac Protokół Odbioru.
23. W przypadku braku akceptacji przez OU Protokołu Odbioru z uwagi na niezgodność wykonanych prac z Projektem, OU jest uprawniony do jego zakwestionowania w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania Protokołu Odbioru do podpisu, wskazując zakres niezgodności, a także sposób oraz termin poprawnego podwieszenia Infrastruktury. Wskazany przez OU termin nie może być krótszy niż 14 (czternaście) dni od dnia otrzymania przez OK uwag do Protokołu Odbioru.
24. OK jest zobowiązany do usunięcia niezgodności we wskazanym w Protokole Odbioru terminie oraz do ponownego zgłoszenia wykonanych prac do odbioru w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia zakończenia prac.
25. Ponowne zgłoszenie uwag przez OU jest niedopuszczalne, z wyłączeniem zgłoszenia uwag do tych elementów, które były podstawą wcześniejszego zakwestionowania Protokołu Odbioru a nie zostały poprawnie wykonane oraz elementów, które pojawiły się w wyniku usuwania niezgodności. OU zgłasza ponowne uwagi w terminie 5 (pięciu) dni.
26. W przypadku nieusunięcia niezgodności w wyznaczonym terminie OU jest uprawniony do rozłączenia lub demontażu Infrastruktury we własnym zakresie na koszt OK. W przypadku dokonania rozłączenia lub demontażu, o którym mowa w zdaniu pierwszym, Umowa wygasa.
27. W przypadku, gdy OU nie zgłosi uwag w terminie określonym w ust. 23 lub ust. 25 zdanie drugie, uznaje się, że Protokół Odbioru został zaakceptowany bez zastrzeżeń.

Rozdział 3 Prace planowe i usuwanie Awarii

3.1 Prace planowe OK

1. Do prac planowych OK zalicza się:
   a) prace instalacyjne, remontowe i konserwacyjne, których celem jest odtworzenie stanu pierwotnego Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych na podstawie Umowy,
   b) okresowe przeglądy techniczne Infrastruktury,
   c) przeglądy po zjawiskach atmosferycznych i Awariach.
2. Wszelkie prace planowe mogą być wykonywane przez OK wyłącznie po uprzednim zgłoszeniu ich do OU, z uwzględnieniem postanowień Części II, Rozdział 3, Podrozdział 3.2, ust. 4 oraz Części II, Rozdział 3, Podrozdział 3.3, ust. 4. Strony zobowiązane są do koordynowania swoich działań i współpracy.
3. Prace planowe, o których mowa w ust. 1 lit. a muszą zostać zgłoszone na 7 (siedem) dni przed planowaną datą ich rozpoczęcia, zgodnie z formularzem „Zgłoszenia dostępu do Słupów elektroenergetycznych" („Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych") stanowiącym Załącznik nr 4 do Umowy, z podanym przewidywanym zakresem czynności i szacowanym czasem rozpoczęcia i zakończenia prac, z zastrzeżeniem ust. 7.
4. OK ma prawo przeprowadzać prace planowe, o których mowa w ust. 1 lit. b, w szczególności:
   a) pomiary kontrolne Kabli telekomunikacyjnych – dwa razy w roku – latem i zimą,
   b) przegląd stanu Kabli telekomunikacyjnych – raz w roku.
5. Prace planowe, o których mowa w ust. 1 lit. b, następują po uzgodnieniu z OU terminu na ich wykonanie, nie wcześniejszego niż 30 (trzydzieści) dni od zgłoszenia ich przez OK, zgodnie z formularzem Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych.
6. OK ma prawo przeprowadzić prace planowe, o których mowa w ust. 1 lit. c, niezwłocznie po wystąpieniu zjawisk atmosferycznych lub Awarii, po powiadomieniu OU, w formie przyjętej przez strony oraz z uwzględnieniem postanowień Części I, Rozdział 3, Podrozdział 3.2, ust. 4 oraz Części II, Rozdział 3, Podrozdział 3.3, ust. 4.
7. W przypadku konieczności wyłączania napięcia linii elektroenergetycznej napowietrznej przez OU w celu wykonania prac planowych, o których mowa w ust. 1 lit. a, prace te będą mogły zostać wykonane po uzyskaniu zgody OU, w terminie wskazanym przez OU, nie dłuższym niż 6 (sześciu) miesięcy od dnia zgłoszenia.
8. Każdorazowo po zakończeniu przez OK prac planowych, o których mowa w ust. 1 lit. a, OK zobowiązany jest do zgłoszenia tego faktu do OU. Strony potwierdzają wykonanie prac obustronnie podpisanym Protokołem Odbioru Wykonanych Prac. Protokół uznaje się za podpisany jeśli w terminie 7 (siedmiu) dni druga Strona nie przedstawi uwag albo nie wypowie się.
9. Odmowa podpisania Protokołu Odbioru Wykonanych Prac przez którąkolwiek ze Stron zostanie opisana w tym Protokole wraz z podaniem przyczyny odmowy.

3.2 Prace planowe OU

1. Przez prace planowe OU należy rozumieć eksploatacje, przyłączanie odbiorców, remonty, przebudowy, likwidacje, modernizacje lub inne czynności związane ze Słupami elektroenergetycznymi, mogące mieć wpływ na Infrastrukturę.
2. Prace planowe będą wykonywane po uprzednim poinformowaniu OK o ich zakresie i planowanych terminach robót.
3. OU poinformuje OK o planowanych pracach mogących mieć wpływ na prawa OK związane z dostępem do infrastruktury OU:
   a) w przypadku likwidacji Słupów elektroenergetycznych – pisemnie, z co najmniej z 12 (dwunasto) - miesięcznym wyprzedzeniem terminu planowanych prac,
   b) w przypadku modernizacji lub przebudowy Słupów elektroenergetycznych skutkujących koniecznością usunięcia Infrastruktury - pisemnie, z co najmniej z 12 (dwunasto) - miesięcznym wyprzedzeniem terminu planowanych prac,
   c) w przypadku gdy likwidacja, modernizacja lub przebudowa Słupów elektroenergetycznych skutkująca koniecznością usunięcia Infrastruktury, wynika z prac prowadzonych przez podmiot trzeci – niezwłocznie po powzięciu informacji o konieczności prowadzenia takich prac,
   d) w pozostałych przypadkach, z co najmniej 1 (jedno) - miesięcznym wyprzedzeniem terminu planowanych prac.
4. W nagłych przypadkach, zagrażających życiu lub zdrowiu ludzi lub zagrażających ciągłości świadczenia usług terminów wskazanych w ust. 3 nie stosuje się. OU poinformuje OK o zaistniałym zdarzeniu, niezwłocznie po zaistnieniu potrzeby prowadzenia prac.
5. Wraz z zawiadomieniem OU o zamiarze likwidacji Słupów elektroenergetycznych, OU przedstawi OK, jeżeli będzie to możliwe, alternatywne sposoby dla utrzymania ciągłości świadczenia usług przez OK, w tym, jeżeli jest to dopuszczalne, ofertę ich odkupienia.
6. W przypadku przebudowy, likwidacji lub modernizacji Słupów elektroenergetycznych, na których umieszczona jest Infrastruktura, w razie gdyby w tym celu było niezbędne dokonanie przebudowy Infrastruktury przez OK, OU zwraca się do OK o przebudowę Infrastruktury. OK dokonuje przebudowy Infrastruktury we własnym zakresie i na własny koszt lub usuwa Infrastrukturę bez przebudowy.
7. Jeżeli OK nie dokona wymaganej przebudowy Infrastruktury lub nie usunie Infrastruktury bez przebudowy najpóźniej do dnia poprzedzającego dzień modernizacji, przebudowy lub likwidacji Słupów elektroenergetycznych wskazany w zawiadomieniu OU, OU usunie Infrastrukturę na koszt OK.

3.3 Awarie mogące mieć wpływ na infrastrukturę drugiej Strony

1. O fakcie wystąpienia Awarii, mogącej mieć wpływ na infrastrukturę drugiej Strony, każda ze Stron ma obowiązek, niezwłocznie, nie później niż w terminie 60 (sześćdziesięciu) minut od powzięcia informacji o wpływie Awarii na infrastrukturę drugiej Strony, poinformować telefonicznie drugą Stronę.
2. Informacje o wystąpieniu Awarii oraz o przyjęciu zgłoszenia wystąpienia Awarii będą niezwłocznie potwierdzone w sposób uzgodniony między Stronami.

3. W przypadku prac dotyczących usunięcia Awarii Infrastruktury, OK jest zobowiązany do zgłoszenia OU potrzeby usunięcia Awarii z wyprzedzeniem co najmniej 12 (dwunastu) godzin. Zgłoszenie powinno zawierać opis wykonywanych prac, przewidywany termin i czas prac oraz, w razie potrzeby, wniosek o wyłączenie przez OU napięcia linii elektroenergetycznej napowietrznej z uwagi na zakres i charakter prowadzonych prac oraz ze względu na bezpieczeństwo wykonywania prac na elementach sieci elektroenergetycznej. W przypadku konieczności wyłączenia napięcia linii elektroenergetycznej, OK lub podwykonawcy OK przystąpią do naprawy po otrzymaniu zgody od OU w formie telefonicznej, co zostanie niezwłocznie potwierdzone w sposób uzgodniony między Stronami.
4. OU, przy uwzględnieniu w pierwszej kolejności konieczności zapewnienia ciągłości i jakości świadczenia usługi dystrybucji energii elektrycznej, zapewni OK każdorazowy dostęp do Słupów elektroenergetycznych (w tym poprzez wyłączenie napięcia) w takim zakresie, w jakim jest to niezbędne do usunięcia Awarii Infrastruktury.
5. Jeżeli usunięcie Awarii sieci elektroenergetycznej wymaga podjęcia przez OU prac mogących mieć wpływ na Infrastrukturę, OU poinformuje o tym fakcie OK.
6. OU ma prawo zażądać modyfikacji Infrastruktury przez OK gdyby było to technicznie niezbędne do wykonania naprawy lub następczo – po jej wykonaniu. Żądanie wymaga uzasadnienia.
7. W przypadku, gdy OU zażąda wykonania modyfikacji Infrastruktury, OK niezwłocznie i na swój koszt, zmodyfikuje Infrastrukturę w celu umożliwienia usunięcia Awarii lub dostosowania do poczynionych napraw.
8. Awarie Słupów elektroenergetycznych będą usuwane przez OU na własny koszt, chyba że zdarzenie będące przyczyną Awarii będzie następstwem okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi OK.
9. OK ma prawo brać udział w pracach związanych z usuwaniem Awarii Słupów elektroenergetycznych, jeżeli mogłoby to wpłynąć na Infrastrukturę.
10. Usunięcie Awarii, mogącej mieć wpływ na Infrastrukturę zostanie potwierdzone przez Strony na formularzu Protokół Awarii, stanowiącym Załącznik nr 3 do Umowy.

Rozdział 4 Zwolnienie Słupów elektroenergetycznych przez OK

1. OK zobowiązany jest do usunięcia Infrastruktury najpóźniej w terminie:
   a) 7 (siedmiu) dni od otrzymania przez OK oświadczenia o rozwiązaniu Umowy ze skutkiem natychmiastowym (Część I Rozdział 4 ust. 3),
   b) w dniu rozwiązania Umowy za wypowiedzeniem,

   chyba że Strony ustalą inny termin. Usunięcia Infrastruktury dokonuje OK na własny koszt.
2. OK zgłasza wniosek w celu usunięcia Infrastruktury, zgodnie ze Zgłoszeniem dostępu do Słupów elektroenergetycznych.
3. W przypadku powzięcia przez OU informacji o Infrastrukturze OK podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych niezgodnie z postanowieniami Umowy, OK zobowiązany

jest do natychmiastowego usunięcia Infrastruktury OK podwieszonej bez tytułu prawnego.

4. W przypadku, gdy OK nie dokona usunięcia Infrastruktury w terminie określonym w ust. 3, OU przysługuje prawo do naliczenia kary umownej oraz usunięcia Infrastruktury (w tym przecięcia Kabli telekomunikacyjnych), na wyłączny koszt i ryzyko OK, z uwzględnieniem kosztów i ryzyka związanego z ewentualnym przechowywaniem Infrastruktury. W takim przypadku OK nie będzie przysługiwało odszkodowanie z tytułu usunięcia lub przecięcia kabli przez OU.
5. W przypadku przecięcia lub usunięcia przez OU niewłaściwego kabla, OU ponosi koszty przywrócenia stanu pierwotnego Infrastruktury umieszczonej na Słupach elektroenergetycznych, a OK przysługuje prawo dochodzenia zwrotu utraconych korzyści.
6. Usunięcie Infrastruktury zostanie poświadczone przez Strony obustronnie podpisanym Protokołem Odbioru.

CZĘŚĆ III ZASADY ROZLICZEŃ

Rozdział 1 Opłaty

W związku z dostępem do Słupów elektroenergetycznych polegającym na umożliwieniu OK podwieszenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych, w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej, OU jest uprawniony do pobierania opłaty miesięcznej za dostęp do Słupa elektroenergetycznego.

1.1 Opłata za dostęp

1. Ogólna opłata miesięczna jest naliczana w oparciu o iloczyn liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczanych na Słupie elektroenergetycznym określonym w Załączniku nr 5 do Umowy oraz stawki za każdy Słup elektroenergetyczny. Opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce określonej w ust. 2 poniżej.
2. Stawka za dostęp do Słupa elektroenergetycznego nN wynosi: 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze).

Rozdział 2 Zasady wystawiania faktur i dokonywania płatności

1. W związku z dostępem do Słupów elektroenergetycznych, OK jest zobowiązany do uiszczania opłat określonych w Umowie, na podstawie faktur wystawionych przez OU.
2. Opłaty określone w Umowie są opłatami netto.
3. Okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy. Jeżeli dostęp, realizowany na podstawie Umowy, nie obejmuje okresu pełnego miesiąca kalendarzowego, wówczas należna opłata jest wyliczana w oparciu o stawkę dzienną stanowiącą 1/30 ogólnej opłaty miesięcznej.
4. OU nalicza ogólną opłatę miesięczną wynikającą z Umowy, począwszy od dnia doręczenia OU niniejszej Decyzji.
5. OK uiszcza opłaty określone w Umowie 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 Umowy, do której 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 („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.

CZĘŚĆ IV ZAŁĄCZNIKI

1. Załączniki do Umowy stanowią jej integralną część.
2. Wykaz Słupów elektroenergetycznych udostępnionych OK przez OU na podstawie Umowy znajduje się w Załączniku nr 5 „Wykaz Słupów elektroenergetycznych".

SPIS ZAŁĄCZNIKÓW:

Załącznik nr 1:

Wzór formularza „Protokół odbioru wykonanych prac"

Załącznik nr 2:

Wzór formularza „Zapytanie o możliwość dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych"

Załącznik nr 3:

Wzór formularza „Protokół Awarii"

Załącznik nr 4:

Wzór formularza „Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych"

Załącznik nr 5:

Wykaz Słupów elektroenergetycznych

II. Załączniki nr 1-5 do Umowy wymienione w pkt I sentencji stanowią integralną część Decyzji.

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

UZASADNIENIE

1. Uzasadnienie podstawy prawnej żądania Operatora

Zgodnie z art. 17 ust. 1 i 2 ustawy o wspieraniu rozwoju: *„1. Operator sieci zapewnia przedsiębiorcom telekomunikacyjnym dostęp do infrastruktury technicznej, w tym współkorzystanie z niej, w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej. Dostęp do infrastruktury technicznej jest odpłatny, chyba że strony umowy postanowią inaczej”*.

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).

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.

Zgodnie z definicją zawartą w art. 2 ust. 1 pkt 8 ustawy o wspieraniu rozwoju, operatorem sieci jest „*przedsiębiorca telekomunikacyjny lub podmiot wykonujący zadania z zakresu użyteczności publicznej, w tym jednostka samorządu terytorialnego*”. Podmiotem wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej w rozumieniu ustawy o wspieraniu rozwoju jest *osoba fizyczna, 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 2020 r. poz. 833, z późn. zm.), c) zaopatrzenia ludności w wodę, gromadzenia, przesyłania, oczyszczania lub odprowadzania ścieków, ogrzewania, systemów odwodnienia, w tym ciągów drenażowych, d) transportu, w tym linii kolejowych, dróg, portów i lotnisk* (art. 2 ust. 1 pkt 3 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Przez infrastrukturę techniczną należy rozumieć *„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 (Dz.U. z 2016 r. poz. 1440, 1920, 1948 i 2255 oraz z 2017 r. poz. 191 i 1089)”* (art. 2 ust. 1 pkt 6 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Z przytoczonego przepisu art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju wynika obowiązek operatora sieci (Udostępniającego) zapewnienia przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu

(Operatorowi) dostępu do infrastruktury technicznej, w tym współkorzystanie z niej, w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej (dalej „Dostęp"). Powyższemu obowiązkowi odpowiada jednocześnie uprawnienie przedsiębiorcy telekomunikacyjnego do żądania uzyskania Dostępu.

Zgodnie z przepisami 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 2021 r. poz. 716, ze zm. dalej „Prawo energetyczne"). Z art. 3 pkt 12 Prawa energetycznego wynika, że przedsiębiorstwo energetyczne to podmiot prowadzący działalność gospodarczą w zakresie: wytwarzania, przetwarzania, magazynowania, przesyłania, dystrybucji paliw albo energii lub obrotu nimi lub przesyłania dwutlenku węgla, lub przeładunku paliw ciekłych. Jak wynika z ogólnodostępnego rejestru na stronie internetowej Urzędu Regulacji Energetyki[1], Udostępniający posiada koncesję DEE, t.j. 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) 2698, a omawiana koncesja została wydana w dniu 16 listopada 1998 r. i jest ważna do dnia 31 grudnia 2025 r. Udostępniający jest zatem przedsiębiorstwem energetycznym, prowadzącym koncesjonowaną działalność gospodarczą, polegającą na dystrybucji energii elektrycznej. Jest zatem 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 energetycznego. Realizacja wspomnianego 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).

Prezes UKE, rozpoznając sprawę, wziął pod uwagę przepisy dotyczące infrastruktury technicznej podmiotu wykonującego zadania z zakresu użyteczności publicznej, tj. przedsiębiorstwa energetycznego. Oznacza to, że do zmiany Umowy o współkorzystaniu 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 Umowy o współkorzystaniu, miała prawo zwrócić się do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji zmieniającej Umowę o współkorzystaniu w przypadku:

- odmowy zmiany Umowy o współkorzystaniu;
- niedokonania zmiany Umowy o współkorzystaniu 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).

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).

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

Załatwienie spraw objętych Wnioskiem następuje więc w drodze wydania decyzji (art. 104 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt).

We Wniosku Operator zwrócił się do Prezesa UKE o wydanie decyzji zmieniającej umowę najmu infrastruktury elektroenergetycznej nr 2019/UP/TD/GL OME/21680 zawartą pomiędzy Operatorem a Udostępniającym w dniu 6 grudnia 2019 r. (dalej „Umowa najmu") oraz Umowę o współkorzystaniu, określającą warunki dostępu do infrastruktury technicznej Udostępniającego - słupów elektroenergetycznych Udostępniającego (dowód: Wniosek oraz pismo Operatora z dnia 8 lipca 2021 r.).

Postępowanie w części dotyczącej wydania decyzji w przedmiocie zmiany Umowy najmu jest prowadzone pod sygnaturą DR.WIT.6174.8.2021, a w odniesieniu do wniosku o zmianę Umowy o współkorzystaniu Prezes UKE zawiadomił strony zawiadomieniem z dnia 18 marca 2022 r. o wszczęciu odrębnego postępowania.

Zaznaczyć należy, że Umowa o współkorzystaniu jest umową, na podstawie której udostępniona jest Operatorowi konkretna infrastruktura techniczna w postaci słupów elektroenergetycznych Udostępniającego.

Na dzień wydania Decyzji Operator wykorzystuje aktualnie w ramach Umowy o współkorzystaniu 19 (dziewiętnaście) słupów elektroenergetycznych linii nN (dowód: Wniosek, pismo Operatora z dnia 29 kwietnia 2021 r. załączone do Wniosku, pismo Operatora z dnia 15 marca 2022 r., pismo Udostępniającego z dnia 24 maja 2022 r.).

Zgodnie z treścią Wniosku, zmiana Umowy o współkorzystaniu ma polegać na określeniu na nowo warunków dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie Słupów elektroenergetycznych Udostępniającego.

Operator składając wniosek o wydanie decyzji o dostępie do infrastruktury technicznej, wyznacza zakres prowadzonego postępowania administracyjnego. Powyższe oznacza, że zakres postępowania został określony przez Operatora we Wniosku i obejmuje zmianę Umowy o współużytkowaniu dotyczącą dostępu do infrastruktury technicznej Udostępniającego w postaci słupów elektroenergetycznych linii nN określonych w Załączniku nr 5 do Decyzji.

Podstawę wydania Decyzji stanowią przepisy dotyczące zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej tj. art. 22 ust. 1 i 3 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Operator sieci (Udostępniający) jest obowiązany zapewnić dostęp do infrastruktury technicznej w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej na podstawie art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, co może zostać zapewnione w szczególności dzięki podwieszeniu kabli światłowodowych. Zgodnie z Umową o współkorzystaniu, na słupach elektroenergetycznych linii nN Udostępniającego zostały umieszczone przez Operatora kable światłowodowe (z technicznego punktu widzenia technologia światłowodowa zapewnia praktycznie nieograniczoną przepustowość).

Zgodnie z treścią Wniosku żądanie Operatora dotyczące zmiany Umowy o współkorzystaniu poprzez określenie na nowo warunków dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie Słupów elektroenergetycznych Udostępniającego związane jest z realizacją szybkich sieci telekomunikacyjnych (dowód: pismo Operatora z dnia 29 kwietnia 2021 r. załączone do

Wniosku), zatem zakres żądania określony we Wniosku mieści się w zakresie normy art. 17 ust. 1 w związku z art. 1 ust. 2 pkt 7 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Prezes UKE ustalił, że:

1) Operator jest przedsiębiorcą telekomunikacyjnym (dowód: rejestr przedsiębiorców telekomunikacyjnych, wpis nr 4).

2) Udostępniający jest operatorem sieci wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej.

3) Operatora i Udostępniającego łączy Umowa o współkorzystaniu, której przedmiotem jest dostęp do słupów elektroenergetycznych linii nN stanowiących własność Udostępniającego.

4) Negocjacje w sprawie zmiany Umowy o współkorzystaniu trwały co najmniej od dnia 16 marca 2021 r., to jest od dnia doręczenia Udostępniającemu wniosku Operatora dotyczącego określenia na nowo warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie słupów elektroenergetycznych linii nN i SN wraz ze wzorem umowy sporządzonym na podstawie decyzji Prezesa UKE nr DR.WIT.6082.5.2019.196 (dalej „Decyzja z dnia 12 lutego 2021 r.”), w której zostały określone warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej Udostępniającego w zakresie słupów elektroenergetycznych linii nN oraz słupów elektroenergetycznych linii SN (dowód: wniosek Operatora z dnia 10 marca 2021 r. o zawarcie umowy o warunkach zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie słupów elektroenergetycznych wraz z załącznikami, oraz dowodem jego doręczenia Udostępniającemu w dniu 16 marca 2021 r., stanowiący załącznik do Wniosku; pismo Udostępniającego z dnia 11 sierpnia 2021 r.).

5) Udostępniający w odpowiedzi wyraził wolę zawarcia umowy jednocześnie wskazując dodatkowe załączniki i zwrócił się do Operatora o zweryfikowanie infrastruktury podwieszonej na słupach elektroenergetycznych, w załączeniu przesyłając nowe wzorce załączników dotyczących liczby podwieszonych przewodów, tj. załącznik 1a – wykaz przewodów telekomunikacyjnych dla świadczenia usługi telekomunikacyjnej w technologii innej niż „szybka sieć telekomunikacyjna”, załącznik nr 1b – wykaz przewodów telekomunikacyjnych dla świadczenia usługi telekomunikacyjnej w celu realizacji „szybkiej sieci telekomunikacyjnej” (dowód: pismo Udostępniającego z dnia 31 marca 2021 r. stanowiące załącznik do Wniosku). Operator uzupełnił jeden ze wskazanych załączników i swoją odpowiedź zawierającą wykaz kabli podwieszonych na Słupach elektroenergetycznych Udostępniającego, które podwiesza wyłącznie w ramach realizacji szybkich sieci telekomunikacyjnych oraz zestawienie wykorzystywanych Słupów elektroenergetycznych linii nN dostarczył do Udostępniającego w dniu 4 maja 2021 r. (dowód: odpowiedź Operatora z dnia 29 kwietnia 2021 r. wraz z załącznikiem - „Ewidencja podwieszonych kabli telekomunikacyjnych w celu realizacji szybkiej sieci na słupach własności Tauron Dystrybucja S.A.”, stanowiąca załącznik do Wniosku). Operator wskazał we Wniosku, że mimo prowadzonych negocjacji do zawarcia umowy zmieniającej Umowę o współkorzystaniu nie doszło w ustawowym terminie i tym samym Operatorowi nie zostało zapewnione prawo do zmiany umowy o dostępie do słupów elektroenergetycznych.

6) Ze względu na to, że nie doszło do zawarcia umowy zmieniającej Umowę o współkorzystaniu w ustawowym terminie, Operator wystąpił do Prezesa UKE z Wnioskiem (dowód: Wniosek, data wpływu do UKE w dniu 16 czerwca 2021 r.).

7) Pismem z dnia 3 września 2021 r. Operator wskazał, że Udostępniający był gotowy do zawarcia umowy zgodnie ze wzorem opracowanym przez Udostępniającego, jednocześnie do chwili złożenia Wniosku do Prezesa UKE przez Operatora nie zawarł umowy opierającej się o Decyzję z dnia 12 lutego 2021 r.

8) W odpowiedzi na wezwanie Prezesa UKE z dnia 15 września 2021 r. do Operatora, przesłane w związku z pismem Operatora z dnia 3 września 2021 r., w którym Operator wskazał, że trwa analiza projektu umowy zaproponowanego przez Udostępniającego i Operator nie wyklucza zawarcia umowy, co spowodowałoby bezprzedmiotowość niniejszego postępowania, Operator wskazał, że nie wnosi o zawieszenie postępowania administracyjnego prowadzonego w sprawie (dowód: pismo Operatora z dnia 4 października 2021 r.).

Negocjacje pomiędzy Operatorem a Udostępniającym były prowadzone ponad 60 dni (Udostępniający odebrał wniosek o zmianę Umowy o współkorzystaniu w dniu 16 marca 2021 r., Operator wystąpił z Wnioskiem do Prezesa UKE w dniu 16 czerwca 2021 r.) i nie doprowadziły do zmiany Umowy o współkorzystaniu w zakresie wnioskowanym przez Operatora. Oznacza to, że złożenie przez Operatora Wniosku w dniu 16 czerwca 2021 r., a zatem po upływie 60 dni od wystąpienia do Udostępniającego w dniu 16 marca 2021 r. o zmianę Umowy o współkorzystaniu, 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).

2. Uzasadnienie rozstrzygnięcia zawartego w sentencji Decyzji

Operator, składając wniosek do Udostępniającego przygotował wzór umowy na podstawie Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. Do wzoru umowy Operator wprowadził dodatkowe postanowienia w zakresie zastąpienia zawartych z Udostępniającym porozumień, statusu dużego przedsiębiorcy w rozumieniu ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 893) oraz dodał załącznik w zakresie przesyłania faktur drogą elektroniczną, a także informacje wynikające z Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych).

Zgodnie z art. 18 ust. 6 ustawy o wspieraniu rozwoju „Operator sieci, któremu wydano decyzję w sprawie określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej, jest obowiązany do zawierania umów, o których mowa w ust. 1, na warunkach nie gorszych niż określone w tej decyzji". Wskazać jednak należy, że postanowieniem z dnia 21 grudnia 2021 r. Sąd Ochrony Konkurencji i Konsumentów wstrzymał wykonanie Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. do czasu rozstrzygnięcia sprawy.

Wstrzymanie wykonania Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. na skutek postanowienia z dnia 21 grudnia 2021 r., oznacza, że do dnia prawomocnego rozpoznania odwołania od Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r., Udostępniający nie jest związany Decyzją z dnia 12 lutego 2021 r. Należy

jednak zauważyć, że brak związania Decyzją z dnia 12 lutego 2021 r. nie oznacza, że Udostępniający, jako spełniający przesłanki do bycia operatorem sieci, został zwolniony z obowiązku zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej. Należy wskazać, że na Udostępniającym ciążą obowiązki w zakresie dostępu do infrastruktury technicznej, jakie wynikają wprost z przepisów ustawy o wspieraniu rozwoju. Zapewnienie dostępu do infrastruktury technicznej następuje z mocy ustawy, niezależnie od tego, czy Prezes UKE określił warunki tego dostępu w Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r.

W ocenie Prezesa UKE zebrany w sprawie materiał dowodowy nie budzi wątpliwości co do jego prawdziwości, jest spójny i logiczny, jak również pozwala na ustalenie stanu faktycznego w zakresie niezbędnym do merytorycznego rozstrzygnięcia sprawy.

Rozstrzygając sprawę, Prezes UKE wziął pod uwagę stanowiska Stron prezentowane w trakcie prowadzonych negocjacji o zmianę Umowy o współkorzystaniu, a także stanowiska prezentowane w toku postępowania administracyjnego, kierując się jednocześnie ogólnymi zasadami określonymi w art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju oraz kryteriami wskazanymi w art. 22 ust. 1 i 3 ustawy o wspieraniu rozwoju 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 Unii Europejskiej (Dz. Urz. UE C 202 z 7.6.2016, s. 1). W konsekwencji więc powinny być 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, wskazując, że środki te muszą być: *„(…) 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 tej zasady wynika zakaz stosowania działań władczych ponad potrzebę. W przypadku więc oceny konieczności zastosowania konkretnego środka przez państwa członkowskie trzeba ocenić najpierw, czy nie istnieje dla podobnego stanu faktycznego mniej surowy środek. Ocena konieczności i zakresu działania należy do kompetencji organu, który weryfikuje przesłanki przewidziane w przepisach, kierując się zasadą proporcjonalności. Zasada powyższa jest zawsze związana ze specyficznymi i konkurencyjnymi interesami. W odniesieniu do tej zasady należy wskazać, że nie istnieje inna możliwość zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej na rzecz Operatora niż decyzja. Operator bowiem nie był w stanie uzgodnić z Udostępniającym na nowo warunków dostępu do Słupów elektroenergetycznych w ramach zmiany umowy o dostęp, pomimo podjętych i toczących się między Stronami negocjacji. Wydanie przez Prezesa UKE Decyzji zmieniającej Umowę o współkorzystaniu jest też środkiem odpowiednim, gdyż taki właśnie środek został przewidziany przez ustawę o wspieraniu rozwoju. Ustalone w Decyzji zasady dostępu Operatora do Słupów elektroenergetycznych, pomimo że nakazują Udostępniającemu zapewnienie dostępu, a więc wpływają na jego prawo własności, to nie są dla niego zbyt

dotkliwe i uwzględniają w należytym zakresie jego prawa i interesy, a ponadto 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 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”* (tak: S. Piątek, Prawo telekomunikacyjne. Komentarz, 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 przedsiębiorcom telekomunikacyjnym (na podstawie umów przesyłanych Prezesowi UKE przez Udostępniającego zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Prezes UKE ustalił więc obiektywne i przejrzyste zasady realizacji uprawnień Operatora wynikających z dostępu, nie dyskryminując przy tym praw Udostępniającego, który na każdym etapie realizacji inwestycji ma realny wpływ na sposób wykonania inwestycji. Mając zaś na uwadze potrzebę zapewnienia proporcjonalnych warunków dostępu Prezes UKE ustalił dostęp Operatora przyjmując warunki wystarczające, minimalne do realizacji jego przyszłych inwestycji. Zapewniając Udostępniającemu 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 europejskiego prawa wspólnotowego.

Prezes UKE określił w Decyzji warunki dostępu, analogicznie jak w decyzjach rozstrzygających spory, np.: decyzji Prezesa UKE z dnia 7 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2019.67, decyzji Prezesa UKE z dnia 30 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.4.2020.32, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.15.2020.36, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.16.2020.32, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.13.2020.38, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.10.2020.44, decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2020.57, decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.5.2021.67, decyzji Prezesa UKE z dnia 22 grudnia 2021 r. nr DR.WIT.6174.8.2020.54[2].

Przewidziane Decyzją rozwiązania mają na celu zapewnienie jak najmniej dolegliwego koegzystowania dwóch rodzajów infrastruktur technicznych: elektroenergetycznej i telekomunikacyjnej, w taki sposób, aby świadczone przez Udostępniającego usługi odbywały się na poziomie sprzed instalacji Infrastruktury. Powyższe odnosi się zarówno do prac prowadzonych przy instalacji Infrastruktury, obowiązku wzajemnej współpracy i

[2] załączone do akt sprawy zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 18 marca 2022 r.

przekazywania informacji o działaniach ze strony Udostępniającego, jak i Operatora, mogących mieć wpływ na pracę infrastruktury obu Stron.

3. Ustalenie warunków współpracy Stron

Z powodów uzasadnionych powyżej Prezes UKE przychylił się do Wniosku Operatora i wprowadził rozwiązania analogicznie jak w innych decyzjach rozstrzygających spory w zakresie dostępu do infrastruktury technicznej.

Wniosek dotyczył jak już wskazano we wcześniejszej części Decyzji, wydania decyzji zmieniającej Umowę o współużytkowaniu, określającej na nowo warunki dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie Słupów elektroenergetycznych Udostępniającego. Wniosek skierowany przez Operatora do Udostępniającego dotyczył określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie słupów elektroenergetycznych w oparciu o wzór umowy na podstawie Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. Udostępniający nie sprzeciwił się zawarciu umowy i wyraził wolę jej zawarcia, jednocześnie wskazując dodatkowe załączniki. Ustalając treść warunków współpracy Prezes UKE wziął pod uwagę przede wszystkim utrwaloną praktykę dotyczącą rozbudowy sieci telekomunikacyjnych z wykorzystaniem infrastruktury technicznej należącej do innego podmiotu, treść wydanych decyzji Prezesa UKE rozstrzygających spory w zakresie dostępu do słupów elektroenergetycznych, a także zasady proporcjonalności i niedyskryminacji określone w art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. W opinii Prezesa UKE określone warunki współpracy w sposób wystarczający zabezpieczają interesy OU i OK, a także innych podmiotów korzystających z infrastruktury technicznej. Ponadto, w ocenie Prezesa UKE, ustalone w Decyzji warunki dostępu do Słupów elektroenergetycznych są konieczne i odpowiednie, a jednocześnie jak najmniej dotkliwe dla Stron.

W ocenie Prezesa UKE warunki współpracy określone w Decyzji spełniają przesłanki z art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, są bowiem proporcjonalne (są odpowiednie i konieczne do osiągnięcia zamierzonych celów) i niedyskryminacyjne (w równy sposób zabezpieczają interesy OU jak i OK).

Definicje

W dotychczas obowiązującej Umowie o współkorzystaniu nie były wprowadzone definicje stosowane w niniejszej Decyzji określające warunki dostępu do infrastruktury technicznej.

Dlatego Prezes UKE zmieniając Umowę o współkorzystaniu wprowadził m.in. definicję pojęcia Słupów elektroenergetycznych wskazując, że są to słupy linii nN i stanowiące własność OU i udostępnione OK ujęte w Załączniku nr 5 do Umowy. W ten sposób warunki dostępu określone w Decyzji obejmują udostępnione przez Udostępniającego Słupy elektroenergetyczne wyszczególnione w załączniku do Decyzji.

W celach porządkowych Prezes UKE wprowadził również pozostałe definicje, w tym definicje Kabla telekomunikacyjnego i Kabla abonenckiego. Wprowadzone zmiany zgodne są z postanowieniami wcześniejszych rozstrzygnięć Prezesa UKE np.: decyzji Prezesa UKE z dnia 7 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2019.67, decyzji Prezesa UKE z dnia 30 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.4.2020.32, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.15.2020.36, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.16.2020.32, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.13.2020.38, decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr

DR.WIT.6174.10.2020.44, decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2020.57, decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.5.2021.67, decyzji Prezesa UKE z dnia 22 grudnia 2021 r. nr DR.WIT.6174.8.2020.54[3]. Wskazać także należy, że wprowadzone definicje i doprecyzowania są elementami koniecznymi do współpracy stron na warunkach określonych w Decyzji, w tym obliczenia opłaty, dlatego, w ocenie Prezesa UKE, ich wprowadzenie nie wykracza poza przedmiot postępowania wyznaczony Wnioskiem.

Definicja Kabla telekomunikacyjnego zgodna jest z podstawowym celem udostępniania infrastruktury technicznej, w tym słupów elektroenergetycznych, wyrażonym w art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, zgodnie z którym dostęp jest możliwy jedynie w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej. Ustawa o wspieraniu rozwoju i Dyrektywa o redukcji kosztów[4] wskazuje na brak ograniczenia w zakresie technologii kabli telekomunikacyjnych, które są podwieszane pod liniami elektroenergetycznymi. Jednocześnie, należy zauważyć, że zarówno w ustawie o wspieraniu rozwoju, jak też w Pt brak jest definicji legalnej kabla telekomunikacyjnego. W związku z tym jedyną przesłanką, jaką muszą spełniać kable telekomunikacyjne, aby można je było umieszczać „w" lub „na" infrastrukturze technicznej jest przesłanka określona w art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, tj. dostarczanie usługi szerokopasmowego dostępu do Internetu o przepustowości co najmniej 30 Mb/s. Tę przesłankę spełniają nie tylko kable światłowodowe, ale także np. kable z żyłami metalowymi (kable miedziane) o odpowiedniej kategorii. Wprowadzenie definicji Kabla abonenckiego ma na celu doprecyzowanie, że opłata za umieszczenie Kabla telekomunikacyjnego na Słupie elektroenergetycznym obejmuje również odcinek Kabla abonenckiego. Wynika to z aktualnej praktyki oraz ze znikomego wpływu Kabli abonenckich na obciążenie słupów elektroenergetycznych, co potwierdza także „Analiza wpływu podwieszenia sieci telekomunikacyjnych na istniejących elektroenergetycznych liniach napowietrznych nN Polskiego Towarzystwa Przesyłu i Rozdziału Energii Elektrycznej" (dalej „analiza PTPiREE")[5].

Rozdział 3 Zobowiązania Stron oraz Rozdział 4 Czas trwania oraz rozwiązanie Umowy

W Części I Rozdział 3 Decyzji Prezes UKE zmienił zakres praw i obowiązków określonych w Umowie o współkorzystaniu, ustalając zarówno zakres wspólnych praw i obowiązków dla obydwu Stron (3.1), jak i odrębnie dla OK (3.2) i OU (3.3).

W Części I Rozdział 4 Decyzji Prezes UKE zmienił przypadki, które uprawniają każdą ze Stron do zakończenia tej współpracy.

Wniosek Operatora dotyczył uregulowania na nowo całości warunków dostępu do słupów elektroenergetycznych Udostępniającego i dostosowania treści Umowy o współkorzystaniu do warunków wynikających z Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r.

Podkreślić należy, że wstrzymanie rygoru wykonalności nie oznacza braku możliwości uregulowania warunków dostępu w przypadku złożenia odpowiedniego wniosku przez Operatora, co miało miejsce w niniejszym postępowania. W związku z tym zasadnym stało się uregulowanie przez Prezesa UKE warunków współpracy w odniesieniu do

[3] załączone do akt sprawy zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 18 marca 2022 r.

[4] Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/61/UE z dnia 15 maja 2014 r. w sprawie środków mających na celu zmniejszenie kosztów realizacji szybkich sieci (Dz. U. UE L 155/1)

[5] załącznik D do analizy PTPiREE załączonej do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 18 marca 2022 r.

udostępnionych na podstawie Umowy o współkorzystaniu Słupów elektroenergetycznych określonych w Załączniku nr 5 do Decyzji, na warunkach analogicznych jak w innych podobnych sprawach spornych, także w zakresie praw i obowiązków stron Umowy oraz w zakresie uprawnień do rozwiązania współpracy.

Rozdział 5 Kary umowne

Decyzją Prezes UKE zmienił w Umowie o współkorzystaniu postanowienia określające kary umowne. Ustalając warunki zastosowania kar umownych, Prezes UKE miał na względzie, że zgodnie z art. 483 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tj. Dz. U. z 2020 r. poz. 1740 ze zm.) istotą kary umownej jest obowiązek zapłaty określonej sumy pieniężnej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. W doktrynie prawa cywilnego[6] wskazuje się, że kary umowne pełnią przede wszystkim cztery funkcje: odszkodowawczą, stymulacyjną, symplifikacyjną i represyjną.

Współpraca Stron związana z dostępem do Słupów elektroenergetycznych dla swej efektywności wymaga respektowania zarówno przez OU, jak i OK ustalonych reguł współpracy – OU przede wszystkim powinien dokonywać określonych czynności we wskazanych w Decyzji terminach, zaś OK powinien w każdym przypadku respektować fakt, że właścicielem Słupów elektroenergetycznych jest OU, w związku z czym wszelkie prace na Słupach elektroenergetycznych powinny być wcześniej zgłoszone. Niedochowanie przez którąkolwiek ze Stron swoich podstawowych obowiązków może powodować określone szkody dla drugiej Strony, np. brak zezwolenia na prace na Słupach elektroenergetycznych związane z usuwaniem awarii może spowodować wydłużenie przerwy w świadczeniu usług telekomunikacyjnych dla abonentów.

Mając na względzie, że procedury dostępu określone w Umowie o współkorzystaniu wymagają zmian mechanizmu stymulującego ich respektowanie, Prezes UKE Decyzją zmienił katalog kar umownych należnych odpowiednio OU i OK z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązań przez drugą Stronę, które wynikają ze współpracy w zakresie dostępu do Słupów elektroenergetycznych.

Prezes UKE wskazuje, że przedmiot oraz sposób wyznaczenia wysokości kary umownej w Decyzji zostały ustalone z zachowaniem zasady proporcjonalności, tj. spełniają kryterium efektywności, są konieczne i odpowiednie dla osiągnięcia zamierzonych celów (stymulowanie do respektowania postanowień Decyzji oraz penalizacja istotnych naruszeń zasad współpracy Stron), a zarazem nie powodują nadmiernych uciążliwości dla podmiotów współpracujących na podstawie Umowy w zakresie dostępu do Słupów elektroenergetycznych. Co więcej, zmiana wprowadzona Decyzją w zakresie kar umownych pozwoli zarówno OK, jak i OU w razie zaistnienia naruszenia istotnych postanowień umownych uzyskać rekompensatę poniesionej szkody w prosty sposób.

CZĘŚĆ II Procedury dostępu

Wniosek Operatora dotyczył uregulowania na nowo całości warunków dostępu do słupów elektroenergetycznych Udostępniającego i dostosowania treści Umowy o współkorzystaniu do warunków wynikających z Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. także w zakresie zasad uzyskania dostępu do Słupów elektroenergetycznych.

[6] Komentarz do art. 483 kodeksu cywilnego, T. II, red. Pietrzykowski 2018, wyd. 9/ Popiołek, Legalis

Prezes UKE uwzględnił fakt, że przedmiotem warunków dostępu są udostępnione przez Udostępniającego na rzecz Operatora Słupy elektroenergetyczne określone w Załączniku nr 5 do Umowy. W związku z czym Prezes UKE nie uwzględnił w treści Decyzji postanowień dotyczących projektu wykonawczego Infrastruktury oraz procedury zawierania umów szczegółowych.

W pozostałym zakresie zasadnym stało się wprowadzenie przez Prezesa UKE zmian postanowień Umowy o współkorzystaniu na warunkach analogicznych, jak w innych podobnych sprawach spornych. Podkreślić należy, że wstrzymanie rygoru natychmiastowej wykonalności Decyzji z dnia 12 lutego 2021 r. nie oznacza braku możliwości uregulowania warunków dostępu w przypadku złożenia odpowiedniego wniosku przez Operatora, w oparciu o obowiązujące przepisy prawa, co miało miejsce w niniejszym postępowaniu.

Rozdział 1 Wykonanie i eksploatacja Infrastruktury OK na Słupach elektroenergetycznych

Ponadto Prezes UKE wskazuje, że podwieszenie Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych powinno być zgodne z obowiązującymi przepisami prawa m.in. § 7 rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 26 października 2005 r. w sprawie warunków technicznych, jakim powinny odpowiadać telekomunikacyjne obiekty budowlane i ich usytuowanie (Dz. U. Nr 219 poz. 1864 ze zm.), które wyznacza minimalne odległości linii kablowej od powierzchni ziemi poza pasem drogowym. Dodatkowo do OK należy pozyskanie odpowiednich zgód administracyjnych oraz zgód podmiotów posiadających tytuł prawny do nieruchomości. Odległość, jaką należy zachować pomiędzy podwieszoną Infrastrukturą a linią elektroenergetyczną napowietrzną umożliwiającą niezakłóconą pracę (bez konieczności wyłączania napięcia linii elektroenergetycznej napowietrznej niskiego napięcia) powinna być zgodna z przepisami § 23 pkt 3 Rozporządzenia Ministra Energii z dnia 28 sierpnia 2019 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy urządzeniach energetycznych (t.j. Dz. U. z 2021 poz. 1210, dalej „rozporządzenie ws. bezpieczeństwa"). Przykładowo zgodnie z § 23 ust. 3 rozporządzenia ws. bezpieczeństwa, minimalny odstęp w powietrzu wyznaczający zewnętrzną granicę strefy prac w pobliżu napięcia dla urządzeń lub instalacji elektrycznych o napięciu znamionowym ≤ 1 kV (a więc m.in. linii energetycznych niskiego napięcia) wynosi 300 mm. W ocenie Prezesa UKE, wykonanie i eksploatacja Infrastruktury nie mogą naruszać obowiązujących przepisów prawa ani zakłócać funkcjonowania infrastruktury elektroenergetycznej OU.

Rozdział 2 Modernizacja Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych

Prezes UKE wprowadził w Umowie o współkorzystaniu możliwość modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych, określając jej zasady.

Należy wskazać m.in., że modernizacja Infrastruktury nie może oznaczać jej rozbudowy o dodatkowe Kable telekomunikacyjne. Nie mniej, Prezes UKE przewidział czasowy wyjątek od tej reguły w przypadku wymiany Kabla telekomunikacyjnego, w celu zachowania ciągłości usług dla Abonentów.

Rozdział 3 Prace planowe i usuwanie Awarii

Podrozdział 3.1 Prace planowe OK

Prezes UKE wprowadził w Umowie o współkorzystaniu trzy tryby prac planowych:

1. prace instalacyjne, remontowe i konserwacyjne (Część II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 1 lit. a Umowy),
2. okresowe przeglądy techniczne Infrastruktury (Część II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 1 lit. b Umowy), oraz
3. przeglądy Infrastruktury po zjawiskach atmosferycznych i Awariach (Część II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 1 lit. c Umowy).

Należy w szczególności wskazać, że określone w Umowie prace instalacyjne, remontowe i konserwacyjne, w odróżnianiu od modernizacji Infrastruktury, zmierzają jedynie do zachowania (odtworzenia) jej parametrów technicznych, a nie ich polepszenia.

Podrozdział 3.2 Prace planowe OU

Prezes UKE uznał za zasadne określenie w Umowie o współkorzystaniu prac planowych OU. Zauważyć należy, że co do zasady OU ma prawo użytkowania Słupów elektroenergetycznych w sposób dowolny (eksploatacja, przyłączanie odbiorców, remonty, przebudowy, modernizacje lub inne czynności związane ze Słupami elektroenergetycznymi). W Umowie ujęto jedynie ten aspekt, który może wpływać na Infrastrukturę (Część II Rozdział 3 Podrozdział 3.2 ust. 1 i 2 Umowy).

Przez prace planowe OU należy rozumieć eksploatacje, przyłączanie odbiorców, remonty, przebudowy, likwidacje, modernizacje lub inne czynności związane ze Słupami elektroenergetycznymi, mogące mieć wpływ na Infrastrukturę (Część II Rozdział 3 Podrozdział 3.2 ust. 1 Umowy).

Podrozdział 3.3 Awarie mogące mieć wpływ na infrastrukturę drugiej Strony

Prezes UKE określił w Umowie o współkorzystaniu procedurę usuwania Awarii.

Należy m.in. wskazać, że Umowa przewiduje dwa sposoby postępowania w przypadku wystąpienia Awarii. Jeżeli Awaria nie ma wpływu na infrastrukturę drugiej Strony (czyli są to drobne zdarzenia) zastosowanie mają zasady określone w Części II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 6 Umowy, tj. OK ma prawo przeprowadzić prace planowe, o których mowa w Części II Rozdział 3 Podrozdział 3.1 ust. 1 lit. c Umowy, niezwłocznie po wystąpieniu zjawisk atmosferycznych lub Awarii, po powiadomieniu OU, w formie przyjętej przez Strony. Natomiast jeżeli Awaria wpływa na infrastrukturę drugiej Strony wówczas należy skoordynować prace i wcześniej poinformować drugą Stronę. Zatem w takim przypadku znajdzie zastosowanie procedura opisana poniżej.

O fakcie wystąpienia Awarii, mogącej mieć wpływ na infrastrukturę drugiej strony, każda ze Stron ma obowiązek, niezwłocznie, nie później niż w terminie 60 (sześćdziesięciu) minut od powzięcia informacji o wpływie Awarii na infrastrukturę drugiej Strony, poinformować telefonicznie drugą Stronę.

Rozdział 4 Zwolnienie zasobów

Prezes UKE wprowadził do Umowy o współkorzystaniu postanowienia zmieniające zobowiązania OK w zakresie usunięcia własnej Infrastruktury, określając terminy w odniesieniu do trybu rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy o współkorzystaniu, chyba że Strony ustalą inny termin.

Część III Opłaty

Rozdział 1 Opłaty

Metodyka ustalenia opłat

Podstawa prawna

Zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju:

„3. Opłaty z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej podmiotu wykonującego zadania zakresu użyteczności publicznej określa się w wysokości, która umożliwia zwrot części kosztów, które ponosi ten podmiot w związku z utrzymaniem tej infrastruktury".

Na operatora sieci został również nałożony dodatkowy obowiązek prowadzenia odrębnej ewidencji kosztów i przychodów wynikających z dzierżawy infrastruktury na cele związane z telekomunikacją, odrębne od podstawowej działalności. Obowiązek ten został określony w art. 25 ustawy o wspieraniu rozwoju, zgodnie z którym:

„Podmiot wykonujący zadania z zakresu użyteczności publicznej jest obowiązany prowadzić ewidencję w sposób umożliwiający odrębne obliczenie kosztów, przychodów, zysków i strat w zakresie swojej podstawowej działalności oraz działalności, o której mowa w art. 16 ust. 1, a także dostępu do infrastruktury technicznej".

Powyższe oznacza, że Udostępniający jako operator sieci także powinien prowadzić ewidencję zgodną z art. 25 ustawy o wspieraniu rozwoju w celu ustalenia prawidłowego poziomu opłat z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej.

Podstawa prawna ustalenia opłat przez Prezesa UKE

W ocenie Prezesa UKE, dla ustalenia wysokości opłaty za dostęp do infrastruktury technicznej, którą zgodnie z Umową 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 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 elektroenergetycznych 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.

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 operatorów systemów dystrybucyjnych (dalej „OSD")[7], 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

[7] Operatorzy Systemów Dystrybucyjnych: ENEA Operator sp. z o. o. z, innogy Stoen Operator sp. z o. o., PGE Dystrybucja S.A., Energa Operator S.A. oraz Udostępniający

dodatkowym przychodem OSD w związku z korzystaniem przez tego przedsiębiorcę z elementu sieci, a nie podstawowym źródłem utrzymania całej linii energetycznej.

Ustalanie opłat z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej w oparciu o koszty całościowego utrzymania linii energetycznej, w tym jej elementów aktywnych byłoby sprzeczne z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju, który stanowi, że opłaty z tytułu dostępu do infrastruktury technicznej OSD określa się w wysokości, która umożliwia zwrot części kosztów, które ponosi ten podmiot w związku z utrzymaniem tej infrastruktury. Przepis wyłącza w ogóle zaliczenie do podstawy opłat, ponoszonych przez OSD kosztów utrzymania elementów aktywnych elementów sieci, jak również wyliczenie opłat w oparciu o całość kosztów utrzymania elementów pasywnych. Art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju mówi o zwrocie części kosztów ponoszonych przez OSD w stosunku do tej infrastruktury, do której przyznany został dostęp a nie kosztów całej infrastruktury technicznej OSD, której element jest przedmiotem dostępu.

Zaznaczenia wymaga, że Udostępniający w odpowiedzi na wezwanie Prezesa UKE w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania z dnia 23 lipca 2021 r. o przedstawienie uzasadnienia kosztowego, załączone do akt postępowania zawiadomieniem z 18 marca 2022 r., wskazał w piśmie z dnia 11 sierpnia 2021 r., że wysokość opłat z tytułu dostępu do Słupów elektroenergetycznych została wyjaśniona w pismach wysłanych przez Udostępniającego Prezesowi UKE w ramach postępowania DR.WIT.6082.5.2019 o numerach TD/DHT/2019-02-25/000002 z dnia 25 lutego 2019 r. oraz TD/UME/2020-05-28/000010 z dnia 28 maja 2019 r. W związku z tym Prezes UKE ustalił wysokość opłaty na podstawie znanych Prezesowi UKE z urzędu, najbardziej aktualnych danych kosztowych dotyczących dostępu do infrastruktury technicznej w postaci Słupów elektroenergetycznych przekazanych przez OSD w odpowiedziach na wezwania z dnia 29 kwietnia 2020 r., skierowane do OSD w prowadzonych przez Prezesa UKE na podstawie art. 18 ust. 3 w związku z art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju postępowaniach dotyczących określenia warunków zapewnienia dostępu do słupów elektroenergetycznych OSD (DR.WIT.6082.1-5.2019).

Mając to na uwadze Prezes UKE dołączył do materiału dowodowego[8] w niniejszej sprawie: akta postępowania w sprawie DR.WWM.6174.8.2021 zawiadomieniem z dnia 18 marca 2022 r., w tym 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, wezwanie Prezesa UKE do Udostępniającego z dnia 29 kwietnia 2020 r. w sprawie o sygn. DR.WIT.6082.5.2019, Cennik usług pozataryfowych stosowany przez Udostępniającego, dostępny na stronie internetowej Udostępniającego pod linkiem (dostęp w dniu 8 listopada 2021 r.): https://www.tauron-dystrybucja.pl/uslugi-dystrybucyjne/cenniki.

Należy wskazać, że zgodnie z dotychczasowym brzmieniem Umowy o współkorzystaniu jej przedmiotem było odpłatne udostępnienie Operatorowi przez Udostępniającego urządzeń infrastruktury elektroenergetycznej określonej w załączniku nr 1 do Umowy o współkorzystaniu, będącej własnością Udostępniającego w celu zabudowania i

[8] Odpowiedzi OSD załączone do materiału dowodowego w niniejszej sprawie zawiadomieniem z dnia 18 marca 2022 r.

utrzymywania przez Operatora publicznej sieci światłowodowej, zwanej „Insertem" określonej w załączniku nr 2 do Umowy o współkorzystaniu.

Zgodnie z § 6 ust. 1 Umowy o współkorzystaniu cena jednostkowa z tytułu zamontowania elementów na każdym urządzeniu infrastruktury elektroenergetycznej uzależniona jest od liczby zajmowanych stanowisk słupowych i wynosiła przed zmianą Umowy o współkorzystaniu Decyzją w przypadku podwieszenia kabla światłowodowego do 20 słupów – 15,00 złotych, w przypadku podwieszenia kabla światłowodowego od 21 do 500 słupów – 7,00 złotych i w przypadku podwieszenia kabla światłowodowego powyżej 500 słupów – 4,50 złotych. Zgodnie z § 6 ust. 2 Umowy o współkorzystaniu „Wynagrodzenie miesięczne wyliczone było jako iloczyn stawki wymienionej w ust. 1 i aktualnej liczby stanowisk słupowych wymienionych w załączniku nr 1 do umowy. Wykaz urządzeń infrastruktury elektroenergetycznej, na której instalowane będą elementy współkorzystającego, stanowiący załącznik nr 1, będzie weryfikowany na etapie odbioru technicznego inwestycji i z tego powodu może ulec korekcie. Weryfikacja załącznika nr 1 na tym etapie nie wymaga aneksowania umowy i wraz z protokołem odbioru technicznego inwestycji stanowił będzie podstawę do wyliczenia należności za podwieszenie insertu."

Prezes UKE natomiast kierując 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. określił niezależnie opłatę za każdy słup elektroenergetyczny linii nN. 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.

Ustalenie 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 przedsiębiorcy telekomunikacyjnego. Stanowią one zatem koszty przyrostowe. Ponadto do uwzględnienia kosztów powinny być brane koszty przyrostowe związane z utrzymaniem elementu linii energetycznej jakim jest słup elektroenergetyczny przekazane przez OSD w ww. odpowiedziach na wezwania Prezesa UKE z dnia 29 kwietnia 2020 r.

Ustalenie wysokości opłaty zostało przeprowadzone w trzech krokach:

1) zostały wyznaczone średnie, dla wszystkich OSD, miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznych nN w przeliczeniu na jeden słup elektroenergetyczny;
2) został wyznaczony średni, dla wszystkich OSD, współczynnik przedstawiający stosunek kosztów przyrostowych utrzymania linii elektroenergetycznej w przeliczeniu na jeden słup elektroenergetyczny wynikających z podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej do średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznych w przeliczeniu na jeden Słup elektroenergetyczny;
3) zostały wyznaczone średnie dla wszystkich OSD koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej w przeliczeniu na jeden słup elektroenergetyczny, wynikające z

podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej jako iloczyn kosztów wyznaczonych w pkt 1 powyżej oraz współczynnika wyznaczonego w pkt 2 powyżej.

W celu ujednolicenia przekazywanych danych, Prezes UKE opracował listę kategorii kosztowych składających się na koszty utrzymania linii elektroenergetycznych nN w dniu 29 kwietnia 2020 r.[9] wezwał OSD do weryfikacji oraz przedstawienia danych w zakresie:

1) średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN w przeliczeniu na jeden słup w podziale na określone kategorie kosztowe,
2) 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.

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 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 elektroenergetycznych 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 elektroenergetyczny (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 elektroenergetyczny w podziale na zdefiniowane kategorie kosztowe. W kosztach przyrostowych nie zostały uwzględnione, wskazane przez jednego OSD, koszty związane ze zwiększeniem kosztów amortyzacji linii

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

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

W trzecim kroku miesięczna stawka za dostęp do Słupów elektroenergetycznych została wyznaczona:

1. dla Słupów elektroenergetycznych linii 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 Umowy o współkorzystaniu dokonana Decyzją polegająca na wprowadzeniu opłaty w wysokości 1,73 zł za udostępnienie Słupa elektroenergetycznego linii nN na potrzeby podwieszenia jednego Kabla telekomunikacyjnego prowadzi do wyważenia interesów stron i wypełnia przesłankę zwrotu części kosztów utrzymania infrastruktury technicznej.

Katalog opłat i ustalona wysokość opłat

Prezes UKE, ustalając katalog opłat, uznał za zasadne wprowadzenie opłaty miesięcznej za udostępnienie pojedynczego Słupa elektroenergetycznego.

Prezes UKE, analizując zgromadzony materiał dowodowy w sprawie uznał, że określony w Decyzji poziom opłat zapewnia przynajmniej zwrot kosztów związanych z udostępnieniem Słupów elektroenergetycznych.

Stawka za dostęp do Słupów elektroenergetycznych jest iloczynem ilości Słupów elektroenergetycznych podlegających udostępnieniu oraz liczby Kabli telekomunikacyjnych instalowanych na tych Słupach elektroenergetycznych. Należy wskazać, że opłata za Kable abonenckie zawiera się w stawce za dostęp do Słupów elektroenergetycznych, gdyż opłata za Kable telekomunikacyjne umieszczone na Słupach elektroenergetycznych na odcinku od lokalu Abonenta do najbliższej mufy zawiera się w stawce ogólnej opłaty miesięcznej.

Stawka ta została ustalona zgodnie z metodyką opisaną powyżej w uzasadnieniu i wynosi 1,73 złotych za każdy Słup elektroenergetyczny miesięcznie i płatna jest za każdy podwieszany Kabel telekomunikacyjny (zgodnie z Częścią III Rozdział 1 Podrozdział 1.1. pkt 1.2 Umowy).

Prezes UKE wskazuje, że rozstrzygnięcie w zakresie opłat zgodne jest z przesłankami określonymi w art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju, a mianowicie określony przez Prezesa UKE poziom opłat umożliwia Udostępniającemu zwrot części kosztów związanych z utrzymaniem Słupów elektroenergetycznych.

Zmiana modelu naliczania opłat

Należy wskazać, że zgodnie z Umową o współkorzystaniu opłaty były naliczane jako iloczyn liczby słupów i stawki za dostęp do jednego słupa.

Natomiast w Umowie Prezes UKE określił model rozliczeniowy, zgodnie z którym miesięczna opłata za słup stanowi iloczyn:

a) liczby słupów wykorzystywanych do podwieszenia kabli telekomunikacyjnych,

b) liczby kabli telekomunikacyjnych podwieszonych na danym słupie,

c) stawek określonych w Umowie.

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. Prezes UKE zastosował w niniejszej sprawie rozwiązania stosowane w innych decyzjach rozstrzygających spory, w tym w decyzjach których stroną jest Udostępniający (np. decyzja nr DR.WIT.6174.6.2019.67, decyzja nr DR.WIT.6174.15.2020.36 czy decyzja nr DR.WIT.6174.10.2020.44), jak i znajdujących się w umowach o dostępie do infrastruktury technicznej podpisywanych przez Udostępniającego i przekazywanych Prezesowi UKE na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju (np. umowa ramowa z dnia 9 marca 2022 r. zawarta z AKKNET sp. z o. o. o nr TD/TEL/UR/2022/0010, umowa ramowa z dnia 9 marca 2022 r. zawarta z Netia S.A. o nr TD/TEL/UR/2022/0009, umowa ramowa z dnia 9 marca 2022 r. zawarta z BIGNET sp. z o. o. o nr TD/TEL/UR/2022/0008, umowa ramowa z dnia 9 marca 2022 r. z MULTIPLAY sp. o. o. o nr TD/TEL/UR/2022/0007, umowa ramowa z dnia 9 marca 2022 r. z EMEL SERWIS ZBIGNIEW ZBYTEWSK o nr TD/TEL/UR/2021/0052[10]). 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.

[10] Załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 2 czerwca 2022 r.

Migracja wykorzystywanych Słupów elektroenergetycznych określonych w Załączniku nr 5 do Decyzji do warunków przewidzianych w Umowie

Niniejsza Decyzja wprowadza model dostępu, polegający na tym, że dostęp do Słupów elektroenergetycznych, tj. słupów elektroenergetycznych linii nN (udostępnionych na podstawie Umowy o współkorzystaniu) realizowany jest poprzez zmianę warunków współpracy stron określonych w Umowie o współkorzystaniu na warunki określone w Decyzji z dniem jej doręczenia Udostępniającemu.

Słupy elektroenergetyczne udostępnione Operatorowi przez Udostępniającego przed wydaniem Decyzji zostały wyszczególnione w Załączniku nr 5 do Decyzji.

Załączniki do Decyzji

Prezes UKE ustalił wzory załączników do Umowy. Ma to na celu usprawnienie współpracy pomiędzy OU i OK oraz wyeliminowanie czasu uzgadniania wzorów dokumentów niezbędnych do realizacji współpracy Stron dotyczącej dostępu do Słupów elektroenergetycznych. Prezes UKE wprowadził następujące załączniki: wzór formularza „Protokół odbioru wykonanych prac", wzór formularza „Zapytanie o możliwość dokonania modernizacji Infrastruktury podwieszonej na Słupach elektroenergetycznych", wzór formularza „Protokół Awarii", wzór formularza „Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych". Załączniki, których treść została ustalona w Decyzji są, w ocenie Prezesa UKE, konieczne w celu stabilizacji współpracy pomiędzy OU i OK określonej postanowieniami Decyzji. Zostały one ustalone z zachowaniem zasady proporcjonalności i niedyskryminacji, spełniają więc przesłanki z art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. Wprowadzone przez Prezesa UKE załączniki są wystarczające, co nie oznacza, że Strony nie mogą ustalić treści innych załączników i wprowadzić je do współpracy w zakresie dostępu do Słupów elektroenergetycznych na podstawie umowy.

Ponadto załącznikiem do Decyzji jest lista Słupów elektroenergetycznych udostępnionych Operatorowi przez Udostępniającego przed wydaniem Decyzji na podstawie Umowy o współkorzystaniu i przy zastosowaniu stawek opłat wcześniej obowiązujących w Umowie o współkorzystaniu, które od doręczenia Decyzji Udostępniającemu zostają objęte warunkami współpracy wynikającymi z Decyzji zmieniającej Umowę o współkorzystaniu, gdyż podstawa prawna ich udostępnienia tj. Umowa o współkorzystaniu, nie uległa wygaszeniu, lecz została zmieniona Decyzją.

4. 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 Operator będzie mógł podejmować czynności zmierzające do wykonania Infrastruktury. Wstrzymanie wykonalności Decyzji w zakresie pkt I sentencji może nastąpić wyłącznie w trybie art. 479^{63} ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1805, ze 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 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 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 (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1125, 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.