

PROJEKT DECYZJI DO KONSULTACJI



**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

Warszawa, dnia 2022 r.

UPC Polska sp. z o.o.
Al. „Solidarności” 171
00-877 Warszawa

(dalej „OK”)

Energa Operator sp. z o.o.
ul. Marynarki Polskiej 130
80-557 Gdańsk

(dalej „OU”)

DECYZJA nr DR.WIT.6174.24.2021

Po rozpatrzeniu wniosku OK z dnia 21 grudnia 2021 r. (doręzonego do Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „UKE”) tego samego dnia, uzupełnionego pismem z dnia 21 marca 2022 r., dalej łącznie „Wniosek”) o wydanie decyzji w sprawie dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie słupów elektroenergetycznych linii niskiego napięcia (dalej „Słupy elektroenergetyczne linii nN”) i linii średniego napięcia (dalej „Słupy elektroenergetyczne linii SN”) OU (dalej łącznie „Słupy elektroenergetyczne”), obejmującej swoim zakresem infrastrukturę telekomunikacyjną OK zainstalowaną na Słupach elektroenergetycznych na podstawie umów o dostęp zawartych między OK i OU w postaci:

- a) umowy nr 25/98 zawartej w dniu 1 stycznia 1998 r., wraz z późniejszymi aneksami (dalej „Umowa I”),
- b) umowy CUE nr GJ/00001/98 (wcześniejsza numeracja: 35/98, W/16113/31MMD/01/03/2011) z dnia 1 stycznia 1998 r. wraz z późniejszymi aneksami (dalej „Umowa II”; Umowa I oraz Umowa II dalej łącznie jako „Umowy Najmu”),

na warunkach zgodnych z decyzją Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE”) z dnia 12 lutego 2021 r. nr DR.WIT.6082.4.2019.185 (dalej „Decyzja Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r.”) określającą warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej w zakresie słupów elektroenergetycznych linii niskiego i średniego napięcia OU (dalej „Warunki Dostępu”), zgodnie z projektem umowy postulowanym przez OK,

- I. **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 (t.j. 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 (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 2000, dalej „kpa”) w związku z art. 206 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo**

telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1648, dalej „Pt”) w związku z art. 62 kpa, zmieniam postanowienia Umów Najmu w całości, za wyjątkiem § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7 Umowy I oraz § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7 Umowy II, nadając jej w zmodyfikowanym zakresie 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 usług: dystrybucji energii elektrycznej lub usług telekomunikacyjnych.

Decyzja – Decyzja Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej rozstrzygająca spór w sprawie nr DR.WIT.6174.24.2021.

Infrastruktura – infrastruktura telekomunikacyjna stanowiąca własność OK, podwieszana na Słupach elektroenergetycznych pod przewodami napowietrznych linii elektroenergetycznych, w szczególności Kable telekomunikacyjne wraz z osprzętem towarzyszącym (m.in. uchwyty mocujące, mufy nastupowe, 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 dowolnej technologii, przeznaczony do świadczenia usług telekomunikacyjnych.

OK (Operator Korzystający) – UPC Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, al. „Solidarności” 171, 00-877 Warszawa.

OU (Operator Udostępniający) – Energa Operator sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, ul. Marynarki Wojennej 130, 80-557 Gdańsk.

Strony - OU i OK.

Prezes UKE – Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Protokół Sprawdzenia – protokół kontroli (sprawdzenia technicznego) potwierdzający, że Infrastruktura została prawidłowo zainstalowana na Słupach elektroenergetycznych (dotyczy Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7).

Słupy elektroenergetyczne – słupy linii elektroenergetycznej niskiego napięcia (dalej „nN”) oraz słupy linii elektroenergetycznej średniego napięcia (dalej „SN”), stanowiące własność

OU i udostępniane OK na podstawie art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju oraz na podstawie Umowy Ramowej i

- a) ujęte w Załączniku nr 7 – w zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnionych OK przed wydaniem Decyzji lub
- b) Umów Szczegółowych - w zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnionych OK w okresie od daty wydania Decyzji.

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 Ramowa – niniejsza umowa.

Umowa Szczegółowa - umowa zawarta pomiędzy OU i OK dotycząca dostępu do Słupów elektroenergetycznych wskazanych przez OK w Zapytaniu, zawarta na podstawie Umowy Ramowej.

Ustawa o wspieraniu rozwoju - ustawa z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych.

Warunki Techniczne – odpowiedź OU na Zapytanie, zawierająca informację w zakresie możliwości dostępu do Słupów elektroenergetycznych oraz dane, na podstawie których OK sporządzi projekt wykonawczy Infrastruktury (dalej „Projekt”).

CZĘŚĆ I ZASADY OGÓLNE

Rozdział 1 Przedmiot Umowy Ramowej

Przedmiotem Umowy Ramowej 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

1. Komunikacja pomiędzy Stronami po zawarciu Umowy Ramowej, związana z udostępnieniem Słupów elektroenergetycznych, odbywa się drogą elektroniczną lub w innej formie wskazanej w Umowie dla danego rodzaju czynności. Strony podają następujące dane do kontaktu:
 - a) OU [telefon, e-mail, adres do korespondencji],
 - b) OK [telefon, e-mail, adres do korespondencji].
2. Ilekroć w Umowie Ramowej wymagana jest forma pisemna, równoznaczna z tą formą jest forma elektroniczna z kwalifikowanym podpisem elektronicznym.
3. Strony przyjmują następujące formy kontaktu dla określonego rodzaju czynności:
 - a) zgłoszenie Awarii – w formie telefonicznej,
 - b) żądanie przez OU zaniechania naruszeń, mogących skutkować natychmiastowym wypowiedzeniem Umowy Szczegółowej, o których mowa w Części I Rozdział 4 ust. 3 – w formie pisemnej pod rygorem nieważności,

- c) zawarcie Umowy Szczegółowej – w formie pisemnej pod rygorem nieważności,
 - d) oświadczenie o rozwiązaniu Umowy Ramowej lub Umowy Szczegółowej, o którym mowa w Części I Rozdział 4 ust. 4 – w formie pisemnej pod rygorem nieważności,
 - e) zgoda OU dla OK na poddzierżawienie Słupów elektroenergetycznych lub oddanie Słupów elektroenergetycznych do korzystania w innej formie – w formie pisemnej pod rygorem nieważności,
 - f) pozostałe czynności, o których mowa w niniejszej Umowie Ramowej lub Umowie Szczegółowej – w formie dokumentowej pod rygorem nieważności.
4. Zmiana danych do kontaktu, o których mowa w ust. 1, nie wymaga zmiany Umowy Ramowej. Strony Umowy Ramowej dokonają zawiadomienia o zmianie w formie pisemnej zastrzeżonej pod rygorem nieważności.

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 Ramowej, w ramach zawartych Umów Szczegółowych lub ujętych w Załączniku nr 7, tak 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 Ramowej lub Umów Szczegółowych, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie spowodowane będzie działaniem Siły Wyższej.

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 4 Podrozdział 4.1 ust. 1, prac związanych z modernizacją wskazaną w Części II Rozdział 3, 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 Ramowej oraz zawartych na jej podstawie Umów Szczegółowych.
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 Umów Szczegółowych, 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 Szczegółową lub dotyczących Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 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 Umów Szczegółowych lub dotyczących Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7.
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 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 należyтым stanie technicznym.
3. OU zobowiązany jest do współdziałania z OK w zakresie niezbędnym do należytego i prawidłowego wykonania Umowy Ramowej i Umów Szczegółowych. OU zobowiązany jest do udostępnienia słupów 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 Ramowej lub Umowy Szczegółowej, 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 Ramowej lub Umowy Szczegółowej

1. Umowy Szczegółowe są zawierane na czas określony albo czas nieokreślony według wyboru OK.
2. Umowa Ramowa wygasa wraz z wykreśleniem OK z rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych prowadzonego przez Prezesa UKE, przy czym z dniem wygaśnięcia Umowy Ramowej rozwiązaniu ulegają wszystkie Umowy Szczegółowe. Umowa Szczegółowa wygasa również w przypadku określonym w Części II Rozdział 2 ust. 9.
3. OU może wypowiedzieć Umowę Szczegółową, której dotyczy konkretne naruszenie wskazane poniżej lub Umowę Ramową w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, których dotyczy konkretne naruszenie wskazane poniżej, w każdym czasie, ze skutkiem natychmiastowym, w przypadku:
 - a) wykorzystywania przez OK Słupów elektroenergetycznych, będących przedmiotem tej Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7 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 Słupów elektroenergetycznych będących przedmiotem tej Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7 w inną formę bezpłatnego lub odpłatnego korzystania podmiotom trzecim bez uprzedniej, pisemnej zgody OU, lub
 - c) dokonania przez OK prac na Słupach elektroenergetycznych będących przedmiotem tej Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7 bez ich zgłoszenia OU oraz niezgodnie z zaakceptowanym Projektem.
4. OU może wypowiedzieć Umowę Szczegółową, której dotyczy konkretne naruszenie wskazane poniżej lub Umowę Ramową w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, których dotyczy konkretne naruszenie wskazane poniżej, w każdym czasie, z zachowaniem 1 (jedno) - miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego, w przypadku, gdy:
 - a) OK przynajmniej 3-krotnie naruszył w odniesieniu do danej Umowy Szczegółowej lub danych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, inne niż wymienione w ust. 4 obowiązki OK wynikające z Umowy Ramowej lub Umowy Szczegółowej 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 danej Umowy Szczegółowej lub opłatami za dane Słupy elektroenergetyczne z Załącznika nr 7 za dwa kolejne okresy rozliczeniowe lub w okresie ostatnich 6 (sześciu) miesięcy przed dokonaniem wypowiedzenia przez OU nie uiścił płatności wynikających z danej Umowy Szczegółowej lub obliczonych na podstawie Umowy Ramowej za dane Słupy

elektroenergetyczne z Załącznika nr 7 za dwa okresy rozliczeniowe i nie uregulował należności w terminie 14 (czternastu) dni od dnia otrzymania od OU pisemnego wezwania.

5. OU ma prawo wypowiedzieć Umowę Ramową z zachowaniem 3 (trzy) - miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego, w przypadku gdy w okresie 12 (dwunastu) miesięcy poprzedzających wypowiedzenie umowy trzykrotnie doszło do rozwiązania Umowy Szczegółowej lub Umowy Ramowej w zakresie Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 z przyczyn wskazanych w ust. 4 lub ust. 5 powyżej. W przypadku rozwiązania Umowy Ramowej jej postanowienia pozostają w mocy w stosunku do pozostających w mocy Umów Szczegółowych, do czasu wygaśnięcia lub rozwiązania ostatniej z tych umów.
6. OK ma prawo wypowiedzieć Umowę Ramową lub Umowę Szczegółową w każdym czasie, z zachowaniem 1 (jedno) - miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.
7. W przypadku wypowiedzenia Umowy Szczegółowej w ciągu 1 (jednego) roku od dnia jej zawarcia, z przyczyn leżących po stronie OK, OK obowiązany jest do uiszczenia opłaty w wysokości iloczynu miesięcznej opłaty wynikającej z tej Umowy Szczegółowej oraz liczby miesięcy pozostałych do zakończenia pierwszego roku obowiązywania Umowy Szczegółowej.
8. Rozwiązanie Umowy Ramowej, w tym w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, lub Umowy Szczegółowej 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. 6 powyżej.

Rozdział 5 Kary Umowne

1. OU ma prawo naliczenia kar umownych w przypadku:
 - a) samowolnego wykonania przez OK (tzn. bez zawarcia Umowy Szczegółowej, bez zgłoszenia prac do OU, bez zgody OU na dokonanie prac lub niezgodnie z zaakceptowanym Projektem lub Protokołem Sprawdzenia) 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 5 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 Ramową lub Umową Szczegółową lub Protokołem Sprawdzenia, 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 Podrozdział 1.1. ust. 6 i ust. 10, Podrozdział 1.2 ust. 3, Rozdział 2 ust. 1 Umowy Ramowej – wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy Słup elektroenergetyczny (wskazany odpowiednio w Zapytaniu, wniosku o Inspekcję, Projekcie lub nieudostępniiony w terminie) i jest naliczana za każdy dzień opóźnienia,
 - b) nieudostępniienia Słupów elektroenergetycznych przez OU w celu wykonania prac planowych, na zasadach określonych w Części II Rozdział 4 Podrozdział 4.1 ust. 3, 5 i 6 oraz w celu usuwania Awarii na zasadach określonych w Części II Rozdział 4 Podrozdział 4.3 ust. 3 Umowy Ramowej (z wyłączeniem przypadków konieczności wyłączenia napięcia linii elektroenergetycznej) - wysokość kary umownej wynosi 20 (dwadzieścia) złotych za każdy nieudostępniiony 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 lit. a – c nie może przekroczyć kwoty 5000 (pięć tysięcy) zł za każdy Kabel telekomunikacyjny lub Infrastrukturę inną niż Kabel telekomunikacyjny, podwieszane 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.

CZĘŚĆ II PROCEDURY DOSTĘPU

Rozdział 1 Tryb i zasady dostępu do Słupów elektroenergetycznych

1.1 Zgłaszanie „Zapytania o możliwość dostępu do Słupów elektroenergetycznych” („Zapytanie”) i „Wniosku o zawarcie Umowy Szczegółowej” („Wniosek”)

1. W celu ustalenia możliwości dostępu do Słupów elektroenergetycznych, OK występuje do OU z Zapytaniem. Wzór formularza Zapytania stanowi Załącznik nr 1 do Umowy Ramowej.
2. OU w terminie do 3 (trzech) dni od dnia otrzymania Zapytania dokonuje weryfikacji formalnej Zapytania.
3. W przypadku stwierdzenia jego niekompletności OU wskazuje braki i wzywa OK do uzupełnienia Zapytania lub udzielenia dodatkowych wyjaśnień.
4. W przypadku nie dotrzymania przez OU terminu, o którym mowa w ust. 2, przyjmuje się, że wynik weryfikacji formalnej jest pozytywny.

5. OK w terminie do 3 (trzech) dni od dnia otrzymania wezwania, przesyła uzupełnione Zapytanie, pod rygorem jego zwrotu.
6. 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 dostępu do Słupów elektroenergetycznych. OK uzyskuje dostęp do Słupów elektroenergetycznych po spełnieniu wymagań wskazanych w Części II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 13, Podrozdział 1.2, Podrozdział 1.3 oraz w Części II Rozdział 2 ust. 4.
7. 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,
 - 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.
8. 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. 7 powyżej) odrębnie dla każdego Słupa elektroenergetycznego objętego Zapytaniem. Z uwagi na odmowę dostępu, z powołaniem się na przesłankę z ust. 7 lit. a, Strony mogą się porozumieć w kwestii wymiany lub wzmocnienia słupów. 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.
9. W przypadku odmowy dostępu do Słupów elektroenergetycznych z powołaniem się na brak możliwości technicznych, OK może wystąpić do OU z wnioskiem o przeprowadzenie Inspekcji, złożonym do OU w terminie do 7 (siedmiu) dni od dnia 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.

10. W przypadku gdy Inspekcja nie potwierdzi braku możliwości technicznych, protokół z Inspekcji będzie zawierał również Warunki Techniczne właściwe dla przebiegu Słupów elektroenergetycznych wskazanych w Zapytaniu. OU przekazuje OK protokół z Inspekcji podczas Inspekcji. W przeciwnym wypadku OU przekazuje ten protokół w terminie do 4 (czterech) dni od dnia przeprowadzenia Inspekcji.
11. 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, podwieszane 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 stawiał 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. 9-11 stosuje się odpowiednio.
12. Udzielając pozytywnej odpowiedzi na Zapytanie OU dołącza do odpowiedzi Warunki Techniczne właściwe dla przebiegu wszystkich Słupów elektroenergetycznych wskazanych w Zapytaniu, możliwych do udostępnienia. W ramach Warunków Technicznych OU przekazuje OK: wszelkie informacje niezbędne w celu dokonania przez OK wymaganych wycień (w tym przede wszystkim nt. stanu technicznego słupów i ich wytrzymałości) oraz znajdującą się w jego posiadaniu dokumentację techniczną Słupów elektroenergetycznych w zakresie koniecznym do zaprojektowania i wykonania Infrastruktury oraz jej utrzymania i eksploatacji, a także wskazuje 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.
13. OK w terminie do 7 (siedmiu) dni od otrzymania odpowiedzi pozytywnej na Zapytanie składa Wniosek o zawarcie Umowy Szczegółowej, który stanowi dla OU podstawę do dokonania na rzecz OK nieodpłatnej rezerwacji zasobów wskazanych we Wniosku na okres 90 (dziewięćdziesięciu) dni, licząc od dnia otrzymania Wniosku, lecz nie dłużej niż do zawarcia Umowy Szczegółowej. Jeden Wniosek może obejmować swoim zakresem więcej niż jedno Zapytanie. Wzór formularza Wniosku o zawarcie Umowy Szczegółowej stanowi Załącznik nr 2 do Umowy Ramowej.
14. Rezerwacja jest odpłatna:
 - a) po okresie nieodpłatnej rezerwacji, lub
 - b) gdy OK złoży nowe Zapytanie dotyczące tego samego przebiegu Słupów elektroenergetycznych w okresie trwania nieodpłatnej rezerwacji, lub

- c) gdy OK złoży nowe Zapytanie dotyczące przebiegu Słupów elektroenergetycznych, dla którego OK skorzystał już z bezpłatnej rezerwacji zasobów i od ostatniego dnia okresu bezpłatnej rezerwacji, dotyczącego tego przebiegu Słupów elektroenergetycznych, przyznanego OK, nie upłynęło 90 (dziewięćdziesiąt) dni.
15. OU w terminie do 3 (trzech) dni od dnia otrzymania Wniosku dokonuje jego weryfikacji formalnej, a w razie stwierdzenia niekompletności Wniosku, OU w tym terminie wskazuje braki i wzywa OK do uzupełnienia, pod rygorem zwrotu Wniosku.
16. W przypadku niedotrzymania przez OU terminu, o którym mowa w ust. 15, przyjmuje się, że wynik weryfikacji formalnej jest pozytywny.
17. OK przesyła poprawiony Wniosek do OU niezwłocznie, ale nie później niż w terminie 3 (trzech) dni od otrzymania wezwania do uzupełnienia Wniosku.
18. Wniosek zwrócony z przyczyn wskazanych w ust. 15 może być złożony ponownie, z zastrzeżeniem, że okres nieodpłatnej rezerwacji jest liczony od momentu pierwszego złożenia do OU danego Wniosku.
19. 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 zaprojektowania i wykonania Infrastruktury oraz jej utrzymania i eksploatacji. Czas trwania nieodpłatnej rezerwacji oraz termin na zawarcie Umowy Szczegółowej ulega wydłużeniu o okres od momentu wystąpienia z wnioskiem o przekazanie dodatkowych informacji bądź dokumentacji do momentu otrzymania przez OK tych informacji bądź dokumentacji.

1.2 Przygotowanie i akceptacja Projektu

1. OK w terminie do 20 (dwudziestu) dni od dnia złożenia Wniosku przedkłada Projekt do zatwierdzenia przez OU. Projekt składa się z dwóch części: opisu technicznego oraz planu sytuacyjnego z naniesionym przebiegiem projektowanej Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych. Projekt będzie określał zasady na jakich nastąpi wykonanie Infrastruktury. Projekt zostanie sporządzony zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa.
2. OK przekazuje Projekt do zatwierdzenia OU, w 2 (dwóch) egzemplarzach w wersji papierowej i 1 (jednym) egzemplarzu w wersji elektronicznej (w formacie „PDF”).
3. OU, najpóźniej 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.
4. Niewyrażenie przez OU stanowiska w terminie wskazanym w ust. 3 oznacza akceptację Projektu.

5. OU akceptuje Projekt uzupełniony lub zmieniony przez OK zgodnie ze stanowiskiem OU, o którym mowa w ust. 3, w terminie do 7 (siedmiu) dni od dnia otrzymania uzupełnionego lub zmienionego Projektu.
6. OU zwalnia zarezerwowane zasoby w przypadku, gdy w okresie ich rezerwacji (bezpłatnej lub płatnej) OK nie uzyska akceptacji Projektu, lub gdy OK zrezygnuje z dostępu (np. nie złoży Wniosku lub Wniosek zostanie złożony po terminie na uzupełnienie braków formalnych).

1.3 Zasady zawierania Umowy Szczegółowej

1. Umowa Szczegółowa powinna zostać zawarta przez Strony w terminie do 10 (dziesięciu) dni od dnia akceptacji Projektu.
2. Niezwłocznie po akceptacji Projektu, OU wysyła do OK na adres e-mail projekt uzgodnionej Umowy Szczegółowej dotyczącej Słupów elektroenergetycznych określonych w Projekcie, na których zostanie podwieszona Infrastruktura.
3. OK jest zobowiązany niezwłocznie odesłać podpisany projekt Umowy Szczegółowej do OU. W przypadku nieodesłania podpisanego projektu Umowy Szczegółowej, następuje zakończenie procesu udostępniania Słupów elektroenergetycznych i zwalniana jest rezerwacja zasobów. Nie dotyczy to sytuacji, gdy przesłany projekt Umowy Szczegółowej zawiera uchybienia lub błędy wymagające skorygowania ze strony OU – w takim przypadku wydłużany jest termin bezpłatnej rezerwacji zasobów, a OU zobowiązany jest niezwłocznie do przestania prawidłowego tekstu Umowy Szczegółowej.
4. Po otrzymaniu projektu Umowy Szczegółowej podpisanej przez OK, OU niezwłocznie go podpisuje i odsyła do OK, jednocześnie zawiadamiając go o tym fakcie.
5. Wzór Umowy Szczegółowej stanowi Załącznik nr 6 do Umowy Ramowej.

Rozdział 2 Instalacja Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych

1. OU zobowiązany jest udostępnić Słupy elektroenergetyczne niezwłocznie, nie później niż następnego dnia od dnia zawarcia Umowy Szczegółowej, chyba że Strony określą w Umowie Szczegółowej inny termin.
2. OK zobowiązany jest do wykonania wszelkich instalacji na Słupach elektroenergetycznych według Projektu zatwierdzonego przez OU, w zakresie zgodności Projektu z wydanymi Warunkami Technicznymi.
3. Wykonanie i eksploatacja Infrastruktury nie może naruszać obowiązujących przepisów prawa w takim zakresie, w jakim OK będzie korzystał ze Słupów elektroenergetycznych, a także zakłócać funkcjonowanie infrastruktury elektroenergetycznej OU.
4. OK może przystąpić do podwieszenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych, po uprzednim zawiadomieniu OU, na co najmniej 7 (siedem) dni przed przystąpieniem do wykonywania prac.
5. Podwieszenie Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych zostanie potwierdzone przez Strony w „Protokole Odbioru Wykonanych Prac” („Protokół Odbioru”), którego wzór stanowi Załącznik nr 3 do Umowy Ramowej. Po wykonaniu Infrastruktury, OK przekazuje OU, w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia zakończenia prac Protokół Odbioru.

6. 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.
7. 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.
8. 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.
9. 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 Szczegółowa wygasa.
10. W przypadku, gdy OU nie zgłosi uwag w terminie określonym w ust. 6 lub ust. 8 zdanie drugie, uznaje się, że Protokół Odbioru został zaakceptowany bez zastrzeżeń.
11. Wykonanie Infrastruktury powinno zostać oznaczone 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.
12. Jeżeli uprzednio 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 w zakresie określonym w ust. 11.

Rozdział 3 Modernizacja Infrastruktury podwieszanej 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 podwieszanej na Słupach elektroenergetycznych odbywa się według odpowiednio stosowanych postanowień Części II Rozdział 1 i 2, z zastrzeżeniem ust. 3.
3. Modernizacja Infrastruktury polegająca na wymianie Kabla telekomunikacyjnego może polegać na dodaniu Kabla telekomunikacyjnego do już podwieszanego, dokonaniu pomiarów technicznych, a następnie zdjęciu wymienianego Kabla telekomunikacyjnego - o ile techniczne uwarunkowania dotyczące Słupów elektroenergetycznych objętych przebiegiem modernizowanej Infrastruktury pozwalają na tymczasowe (trwające nie dłużej niż 2 (dwa) miesiące) zawieszenie obu Kabli telekomunikacyjnych.

Rozdział 4 Prace planowe i usuwanie Awarii

4.1 Prace planowe OK

1. Do prac planowych OK zalicza się:
 - a) prace instalacyjne, remontowe i konserwacyjne, których celem jest odtworzenie stanu pierwotnego Infrastruktury podwieszanej na Słupach elektroenergetycznych na podstawie Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7,
 - 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 I, Rozdział 3, Podrozdział 3.2, ust. 4 oraz Części II, Rozdział 4, Podrozdział 4.3, 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”) stanowiącym Załącznik nr 5 do Umowy Ramowej, 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, zgodnie z formularzem Zgłoszenie dostępu.
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 4, Podrozdział 4.3, ust. 4.
7. W przypadku konieczności wyłączenia 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 (sześć) 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 . Protokół Odbioru uznaje się za podpisany jeśli w terminie 7 (siedmiu) dni druga Strona nie przedstawi uwag albo nie wypowie się.
9. Odmowa podpisania Protokołu Odbioru przez którąkolwiek ze Stron zostanie opisana w tym protokole wraz z podaniem przyczyny odmowy.

4.2 Prace planowe OU

1. Przez prace planowe OU należy rozumieć eksploatację, 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.

4.3 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, wnioski 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 uzasadniania.
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 Stronę na formularzu „Protokół Awarii” („Protokół Awarii”) stanowiącym Załącznik nr 4 do Umowy Ramowej.

Rozdział 5 Zwolnienie Słupów elektroenergetycznych przez OK

1. OK zobowiązany jest do usunięcia Infrastruktury najpóźniej w terminie:
 - a) 30 (trzydziestu) dni od dnia rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy Ramowej,
 - b) 7 (siedmiu) dni od otrzymania przez OK oświadczenia o rozwiązaniu Umowy Szczegółowej lub Umowy Ramowej w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 ze skutkiem natychmiastowym (Część I Rozdział 4 ust. 3),
 - c) w dniu rozwiązania Umowy Szczegółowej lub Umowy Ramowej w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 za wypowiedzeniem

(Część I Rozdział 4 ust. 4) lub wygaśnięcia Umowy Szczegółowej zawartej na czas określony,

d) w przypadku określonym w ust. 3 lit. c,

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.
3. W przypadku powzięcia przez OU informacji o Infrastrukturze OK podwieszanej na Słupach elektroenergetycznych niezgodnie z postanowieniami łączącej OU i OK Umowy Ramowej, OU ma prawo do podjęcia następujących kroków:
 - a) niezwłocznie wzywa OK, do wyjaśnień wyznaczając 7 (siedem) dni na odpowiedź,
 - b) w przypadku braku odpowiedzi w terminie, o którym mowa w lit. a lub, gdy w udzielonej odpowiedzi OK nie wykaże tytułu prawnego, z którego wynikałoby prawo do podwieszenia Infrastruktury OK na Słupach elektroenergetycznych, OK składa Zapytanie w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia upływu terminu z lit. a. W terminie 7 (siedmiu) dni od dnia otrzymania Zapytania OU udziela odpowiedzi. Do odpowiedzi OU na Zapytanie ma odpowiednie zastosowanie Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 7 - 11. Jeśli odpowiedź OU na Zapytanie jest pozytywna, OK w terminie 7 (siedmiu) dni od dnia jej otrzymania występuje z Wnioskiem o zawarcie Umowy Szczegółowej.
 - c) jeśli OK nie wystąpi we wskazanych w lit. b terminach z Zapytaniem lub Wnioskiem albo OU udzieli odpowiedzi negatywnej na złożone Zapytanie, bądź jeżeli pomimo złożenia Wniosku nie dojdzie do zawarcia Umowy Szczegółowej z przyczyn leżących po stronie OK, w szczególności z powodu niedopełnienia przez OK w terminie przewidzianym w Umowie Ramowej czynności mającej na celu zawarcie Umowy Szczegółowej, OK zobowiązany jest do natychmiastowego usunięcia Infrastruktury OK podwieszanej bez tytułu prawnego.
4. W przypadku, gdy OK nie dokona usunięcia Infrastruktury w terminie określonym w ust. 1 lub 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 poświadczane 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 następujących opłat:

- a) Opłata miesięczna za rezerwację Słupa elektroenergetycznego,
- b) Opłata miesięczna za dostęp do Słupa elektroenergetycznego.

1.1 Opłata za rezerwację

W przypadkach określonych w Części II Rozdział 1 pkt 1.1 ust. 14, OK będzie ponosił opłaty za rezerwację odpłatną w wysokości odpowiadającej opłacie miesięcznej za dostęp do Słupów elektroenergetycznych. Jeżeli rezerwacja odpłatna nie obejmuje okresu pełnego miesiąca kalendarzowego wówczas należna opłata jest wyliczana w oparciu o stawkę dzienną stanowiącą 1/30 ogólnej opłaty miesięcznej.

1.2 Opłata za dostęp

1. Ogólna opłata miesięczna w ramach danej Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7 jest naliczana w oparciu o iloczyn liczby Kabli telekomunikacyjnych umieszczanych na Słupie elektroenergetycznym 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:
 - a) nN wynosi: 1,73 zł (jeden złoty i siedemdziesiąt trzy grosze),
 - b) SN wynosi: 2,75 zł (dwa złote i siedemdziesiąt pięć groszy).

Rozdział 2 Zasady wystawiania faktur i dokonywania płatności

1. W związku z dostępem do Słupów elektroenergetycznych, zobowiązuje się OK do uiszczania opłat określonych w Umowie Szczegółowej lub obliczonych na podstawie Umowy Ramowej dla Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, na podstawie faktur wystawionych przez OU.
2. Opłaty określone w Umowie Ramowej są opłatami netto.
3. Okresem rozliczeniowym jest miesiąc kalendarzowy. Jeżeli dostęp, realizowany na podstawie Umowy Szczegółowej lub Załącznika nr 7, 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 Szczegółowej lub z Umowy Ramowej dla Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, począwszy od dnia udostępnienia Słupów elektroenergetycznych, tj.:
 - 1) od dnia następnego po dniu zawarcia Umowy Szczegółowej lub dnia udostępnienia wskazanego w Umowie Szczegółowej - dla Słupów elektroenergetycznych udostępnionych na podstawie Umów Szczegółowych,
 - 2) od dnia wskazanego w Protokole Sprawdzenia - dla Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7.

5. OU nalicza miesięczną opłatę za okres rezerwacji od dnia następującego po upływie niepłatnego okresu rezerwacji 90 (dziewięćdziesięciu) dni.
6. OK uiszcza opłaty określone w Umowie Szczegółowej lub obliczone na podstawie Umowy Ramowej dla Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 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.
7. Nazwę banku, jego adres, numer rachunku bankowego oraz numer Umowy Szczegółowej lub wskazanie na Załącznik nr 7, do którego odnosi się faktura oraz poszczególne elementy należności wynikającej z tej faktury OU będzie każdorazowo podawać na fakturze.
8. Za datę dokonania płatności uważa się datę wpływu należności na rachunek bankowy OU.
9. OU pobiera ogólną opłatę miesięczną za dany miesiąc z góry - na początku okresu rozliczeniowego, w cyklu miesięcznym.
10. 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.
11. OU oświadcza, że rachunek do zapłaty wskazany na fakturze będzie rachunkiem rozliczeniowym, o którym mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe, znajdującym się w elektronicznym wykazie podmiotów prowadzonym od 1 września 2019 r. przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej, o którym mowa w ustawie o podatku od towarów i usług. W przypadku, gdy rachunek bankowy wskazany na fakturze nie będzie jednak figurować w wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT, o którym mowa w przepisach ustawy o podatku od towaru i usług, zwanym dalej „Wykazem” (tzw. Biała lista podatników VAT), OK wstrzymuje wypłatę wynagrodzenia do czasu pojawienia się rachunku bankowego w Wykazie lub wskazania w formie pisemnej innego rachunku znajdującego się w Wykazie, na który płatność ma zostać dokonana. W tym przypadku, wypłata wynagrodzenia nastąpi nie później niż w terminie 10 dni od dnia poinformowania o ujawnieniu rachunku bankowego we wskazanym wyżej Wykazie lub wskazanie innego rachunku ujawnionego w Wykazie. Zasadne wstrzymanie wypłaty z podanych wyżej przyczyn nie stanowi opóźnienia płatności rodzącego obowiązek zapłaty odsetek ustawowych za opóźnienia w zapłacie ani nie jest uznane jako opóźnienie w płatności uprawniające do realizacji uprawnień wskazanych w Umowie Ramowej.
12. Faktury, na podstawie których OK będzie płacił na rzecz OU wynagrodzenie wynikające z Decyzji i Umów Szczegółowych, będą wysyłane przez OU w formie elektronicznej w postaci pliku w formacie PDF na adres: faktura@upc.pl, przy czym OU zobowiązuje się przysyłając faktury przestrzegać zasady, zgodnie z którą w jednej wiadomości email może być przesłana tylko jedna faktura.

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 Ramowej stanowią jej integralną część.
2. Wykaz Słupów elektroenergetycznych udostępnionych na podstawie Umowy Ramowej przed wydaniem Decyzji w sprawie nr DR.WIT.6174.24.2021 znajduje się w Załączniku nr 7 pn. „Wykaz Słupów elektroenergetycznych”.

SPIS ZAŁĄCZNIKÓW DO UMOWY RAMOWEJ:

Załącznik nr 1:

Wzór formularza „Zapytanie o możliwość dostępu do Słupów elektroenergetycznych”

Załącznik nr 2:

Wzór formularza „Wniosek o zawarcie Umowy Szczegółowej”

Załącznik nr 3:

Wzór formularza „Protokół odbioru wykonanych prac”

Załącznik nr 4:

Wzór formularza „Protokół Awarii”

Załącznik nr 5:

Wzór formularza „Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych”

Załącznik nr 6:

„Wzór Umowy Szczegółowej”

Załącznik nr 7:

„Wykaz Słupów elektroenergetycznych”

II. Załączniki nr 1-7 do decyzji stanowią jednocześnie załączniki odpowiednio nr 1-7 do Umowy Ramowej.

III. Na podstawie art. 105 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt, umarzam postępowanie w części, w zakresie żądań OK dotyczących:

- a) zmiany Umowy I poprzez usunięcie z niej § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7,

- b) zmiany Umowy II poprzez usunięcie z niej § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7,
- c) treści negocjowanej między Stronami umowy w zakresie „usunięcia załącznika w postaci Zasad technicznych udostępnienia Słupów elektroenergetycznych, stanowiących załącznik nr 7 do Umowy OSD oraz odwołań, zawartych w Umowie OSD w tym zakresie” (pkt 1.(13)c Wniosku),
- d) treści negocjowanej między Stronami umowy w zakresie „rezygnacji z wymogu przestrzegania przez UPC Instrukcji organizacji bezpiecznej pracy w OSD udostępnianej na stronie OSD (...), przepisów związanych z wymaganymi kwalifikacjami osób pracujących przy urządzeniach elektroenergetycznych, a także Instrukcji organizacji bezpiecznej pracy przy urządzeniach energetycznych obowiązującej w OSD dostępnej na stronie OSD, a także wymogu przygotowania przez OK i uzgodnienia z OU Instrukcji bezpiecznego podwieszania przewodów telekomunikacyjnych na infrastrukturze sieci elektroenergetycznej uwzględniającej zasady współpracy przy realizacji prac planowanych i awaryjnych w Energa-Operator S.A. Oddział w Gdańsku” (pkt 1.(13)(i) Wniosku).

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

SPIS ZAŁĄCZNIKÓW DO DECYZJI:

Załącznik nr 1:

Wzór formularza „Zapytanie o możliwość dostępu do Słupów elektroenergetycznych”

Załącznik nr 2:

Wzór formularza „Wniosek o zawarcie Umowy Szczegółowej”

Załącznik nr 3:

Wzór formularza „Protokół odbioru wykonanych prac”

Załącznik nr 4:

Wzór formularza „Protokół Awarii”

Załącznik nr 5:

Wzór formularza „Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych”

Załącznik nr 6:

„Wzór Umowy Szczegółowej”

Załącznik nr 7:

„Wykaz Słupów elektroenergetycznych”

UZASADNIENIE

1. Podstawa prawna rozpatrzenia Wniosku

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 wspomnianej ustawy.

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

Stosownie do przytoczonych przepisów ustawy o wspieraniu rozwoju za podmiot wykonujący zadania z zakresu użyteczności publicznej należy uważać m.in. przedsiębiorstwo energetyczne w rozumieniu ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 716, z późn. zm., dalej „Prawo energetyczne”). Zgodnie z art. 3 pkt 12 Prawa energetycznego, przedsiębiorstwo energetyczne to podmiot prowadzący działalność gospodarczą w zakresie: wytwarzania, przetwarzania, magazynowania, przesyłania, dystrybucji paliw albo energii lub obrotu nimi albo przesyłania dwutlenku węgla. Jak wynika z ogólnodostępnego rejestru na stronie internetowej Urzędu Regulacji Energetyki¹, OU posiada koncesję DEE, tj. koncesję na prowadzenie działalności gospodarczej w zakresie dystrybucji energii elektrycznej. Zgodnie z informacjami wynikającymi z przedmiotowego rejestru OU figuruje w nim pod numerem DKN (numer koncesjonariusza) 2686, a omawiana koncesja została wydana w dniu 18 listopada 1998 r. oraz jest ważna do dnia 31 grudnia 2030 r. OU jest zatem przedsiębiorcą energetycznym, który prowadzi 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

¹ <https://rejesty.ure.gov.pl/c/1>

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 umieszczenia na słupach urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej, czy też umożliwienia dokonywania określonych czynności (np. konserwacji urządzeń infrastruktury telekomunikacyjnej). Powyższemu obowiązkowi odpowiada jednocześnie uprawnienie przedsiębiorcy telekomunikacyjnego (dalej „PT”) do żądania uzyskania Dostępu.

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

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

- 1) odmowy zmiany Umów Najmu;
- 2) niedokonania zmiany Umów Najmu w terminie 60 (sześćdziesięciu) 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). Załatwienie spraw objętych Wnioskiem następuje więc w drodze wydania decyzji (art. 104 § 1 kpa w związku z art. 206 ust. 1 Pt).

We Wniosku OK zwrócił się do Prezesa UKE o wydanie decyzji zmieniającej Umowę Najmu poprzez dostosowanie ich do warunków zgodnych z Decyzją Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r., określającą Warunki Dostępu, zgodnie z projektem umowy postulowanym przez OK. Stosownie do żądania OK, postulowana umowa miała swoim brzmieniem zastąpić treść Umowy I oraz Umowy II. OK żądał, aby wnioskowana decyzja swoim zakresem objęła także Słupy elektroenergetyczne już udostępnione OK przez OU na podstawie Umów Najmu. Zmiana miała dotyczyć w szczególności stawek, poprzez wprowadzenie stawki 1,73 zł/netto miesięcznie za dostęp do Słupa elektroenergetycznego linii nN.

W piśmie z dnia 28 lutego 2022 r. OK wniósł o rozdzielenie postępowania administracyjnego na dwa odrębne postępowania, gdzie w ramach jednego postępowania miałyby zostać wydana decyzja zastępująca Umowę I oraz Umowę II, zaś w ramach drugiego postępowania miałyby zostać określone warunki dostępu do całości infrastruktury technicznej OU, z wyłączeniem Słupów elektroenergetycznych objętych zakresem Umowy I oraz Umowy II. W ten sposób jedna decyzja regulowałaby infrastrukturę telekomunikacyjną OK już umieszczoną na Słupach elektroenergetycznych, zaś druga decyzja regulowałaby kwestie umieszczenia na Słupach elektroenergetycznych nowej infrastruktury telekomunikacyjnej OK w przyszłości.

Przedmiotem Umów Najmu w brzmieniu sprzed wydania Decyzji był dostęp do Słupów elektroenergetycznych linii nN oraz linii SN, przy czym faktycznie na podstawie Umów Najmu OK ma podwieszane kable wyłącznie na Słupach elektroenergetycznych linii nN (dowody: pismo OK z dnia 20 kwietnia 2022 r., pismo OU z dnia 30 maja 2022 r.). Podwieszane na

Słupach elektroenergetycznych kable światłowodowe i koncentryczne wchodzą w skład szybkiej sieci telekomunikacyjnej, w szczególności są zdolne do dostarczania szerokopasmowego dostępu do Internetu o przepustowości co najmniej 30 Mb/s (dowód: pismo OK z dnia 2 czerwca 2022 r.).

Prezes UKE ustalił, że:

- 1) OK jest PT (dowód: Rejestr Przedsiębiorców Telekomunikacyjnych, wpis nr 111);
- 2) OU jest operatorem sieci wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej;
- 3) OK i OU łączą Umowy Najmu, których przedmiotem jest dostęp do Słupów elektroenergetycznych linii nN oraz linii SN, stanowiących własność OU.

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

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

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

Prezes UKE ustalił, że:

- 1) negocjacje w sprawie zmiany Umów Najmu trwały od dnia 11 czerwca 2021 r., to jest od dnia doręczenia OU wniosku OK o zmianę Umów Najmu (dowód: pismo OK do OU z dnia 1 czerwca 2021 r. oraz potwierdzenie odbioru Poczty Polskiej, stanowiące załączniki do Wniosku);
- 2) przedmiot negocjacji określony przez OK dotyczył zmiany Umów Najmu w szczególności w zakresie wysokości opłat, co OK uzasadnił koniecznością dostosowania ich poziomu do tego, który byłby ustalony zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju;
- 3) w wyniku przeprowadzonych negocjacji Strony nie zawarły w okresie 60 dni aneksu zmieniającego Umowy Najmu, w szczególności w zakresie wysokości opłat należnych OU z tytułu zapewnienia dostępu do Słupów elektroenergetycznych na podstawie Umów Najmu.

Negocjacje pomiędzy OK i OU były więc prowadzone ponad 60 dni i nie doprowadziły do zmiany Umów Najmu w zakresie wnioskowanym przez OK. Oznacza to, że złożenie przez OK Wniosku, po upływie 60 dni od wystąpienia do OU o zmianę Umów Najmu, skutecznie zainicjowało postępowanie przed Prezesem UKE, którego Stronami są OK i OU (art. 21 ust. 2 w związku z art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju).

Jednocześnie należy wyjaśnić, że zgodnie z treścią art. 62 kpa w sprawach, w których prawa lub obowiązki stron wynikają z tego samego stanu faktycznego oraz z tej samej podstawy prawnej i w których właściwy jest ten sam organ administracji publicznej, można wszcząć i prowadzić jedno postępowanie dotyczące więcej niż jednej strony.

Z brzmienia art. 62 kpa wynika istnienie trzech przesłanek warunkujących wystąpienie wielości spraw formalnie łącznie prowadzonych w jednym postępowaniu tj. przesłanki:

- 1) identycznego stanu faktycznego,

- 2) identycznej podstawy prawnej (gdy podstawą powstania danych stosunków materialnoprawnych jest taka sama norma prawna),
- 3) właściwości jednego organu administracji publicznej.

Mając na uwadze treść Wniosku, brzmienie przepisów będących podstawą rozstrzygnięcia oraz uprawnienie Prezesa UKE do prowadzenia postępowania, wskazać należy, że w niniejszej sprawie doszło do połączenia w jednym postępowaniu administracyjnym spraw w przedmiocie zmiany umów o dostępie do infrastruktury technicznej (wskazanych w sentencji Decyzji), zawartych pomiędzy OK i OU.

W ocenie Prezesa UKE w niniejszej sprawie dopuszczalne prawnie i zasadne jest rozstrzygnięcie sporu w jednej decyzji regulującej dostosowanie Umów Najmu do Warunków Dostępu, zarówno w zakresie Słupów elektroenergetycznych OU udostępnionych OK na podstawie Umów Najmu przed wydaniem Decyzji, jak też w zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnianych OK przez OU w przyszłości na podstawie Umowy Ramowej. W związku z powyższym nie ma potrzeby wydzielania z niniejszego postępowania odrębnego postępowania, w celu uregulowania obu wspomnianych kwestii w oddzielnych, dedykowanych do tego decyzjach. Powyższe podejście jest zgodne z dotychczasową praktyką Prezesa UKE w przypadku zmiany umowy o dostęp do infrastruktury technicznej w celu realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej².

OK wyznaczył zakres prowadzonego postępowania administracyjnego w treści Wniosku. W niniejszej sprawie do zagadnień spornych należą przede wszystkim liczne propozycje zmian Umów Najmu przedstawionych przez OK we Wniosku, w szczególności w zakresie:

- a) definicji Kabla abonenckiego,
- b) odwołań do dodatkowych norm, przepisów i zasad nieprzewidzianych w Warunkach Dostępu,
- c) rozszerzenia zakresu obowiązku nieoddziaływania na infrastrukturę elektroenergetyczną podczas instalacji infrastruktury telekomunikacyjnej,
- d) procedury dodatkowego wezwania do zapłaty w przypadku opóźnień w płatnościach,
- e) umożliwienia uzyskania wyników inspekcji w postaci Warunków Technicznych już w trakcie Inspekcji,
- f) zasady naliczania opłat z tytułu przeprowadzonej Inspekcji,
- g) ograniczenia w dostępie do informacji, niezbędnych do dokonania wyliczeń w celu podwieszenia infrastruktury telekomunikacyjnej, w tym na temat stanu technicznego słupów i ich wytrzymałości,
- h) obowiązku uprzedniego powiadomiania o pracach mających na celu podwieszanie Kabli abonenckich,
- i) ograniczenia możliwości prowadzenia prac planowych OK,

² Konsultacje projektu decyzji nr DR.WIT.6174.8.2021 ws. T-Mobile Polska S.A. vs Tauron
<https://bip.uke.gov.pl/konsultacje-i-wyniki-konsultacji/konsultacje-projektu-decyzji-prezesa-uke-dla-t-mobile-polska-s-a-,2060.html>

- j) obowiązek usuwania Infrastruktury w przypadku modernizacji, przebudowy lub likwidacji Słupów elektroenergetycznych oraz pokrywania kosztów przebudowy,
- k) zasady obliczania opłat w sposób zgodny z Warunkami Dostępu,
- l) objęcie umową o dostęp dotychczasowej infrastruktury telekomunikacyjnej.

2. Uzasadnienie motywów rozstrzygnięcia zawartego w pkt I sentencji Decyzji

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, kierując się jednocześnie ogólnymi zasadami określonymi w art. 17 ust. 1 oraz kryteriami wskazanymi w art. 22 ust. 1 i 3 odpowiednio stosowanym do zmiany umowy o dostępie do infrastruktury technicznej na podstawie art. 24a ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, tj. koniecznością zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu.

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

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

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

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” (St. Piątek, Prawo telekomunikacyjne. Komentarz, C.H. Beck, Warszawa 2019, Legalis, komentarz do art. 28, teza 7).

Dlatego też, Prezes UKE wydając rozstrzygnięcie w sprawie oraz mając na uwadze potrzebę uwzględnienia interesu obu Stron postępowania, wziął pod uwagę warunki dostępu, o którym mowa w art. 17 ustawy o wspieraniu rozwoju, jakie OU oferuje innym PT (na podstawie umów przesyłanych Prezesowi UKE przez OU zgodnie z art. 24 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju)³.

Ponadto stosując się do wspomnianej zasady Prezes UKE określił w Decyzji warunki dostępu, analogicznie jak w podobnych decyzjach rozstrzygających spory, np. (i) decyzji Prezesa UKE z dnia 7 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2019.67, (ii) decyzji Prezesa UKE z dnia 30 czerwca 2021 r. nr DR.WIT.6174.4.2020.32, (iii), decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.15.2020.36, (iv) decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.16.2020.32, (v) decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.13.2020.38, (vi) decyzji Prezesa UKE z dnia 2 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.10.2020.44, (vii) decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.6.2020.57, (viii) decyzji Prezesa UKE z dnia 23 listopada 2021 r. nr DR.WIT.6174.5.2021.67, (ix) decyzji Prezesa UKE z dnia 22 grudnia 2021 r. nr DR.WIT.6174.8.2020.54, (x) decyzji Prezesa UKE z dnia 13 maja 2022 r. nr DR.WIT.6174.9.2020.57, (xi) decyzji Prezesa UKE z dnia 20 maja 2022 r. nr DR.WIT.6174.11.2021.35, (xii) decyzji Prezesa UKE z dnia 7 czerwca 2022 r. nr DR.WIT.6174.17.2021.44⁴.

Prezes UKE uwzględnił także fakt, że OU jest adresatem Decyzji Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r., określającej warunki zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej OU w zakresie słupów elektroenergetycznych linii nN oraz linii SN⁵. Zgodnie zaś z art. 18 ust. 6 ustawy o wspieraniu rozwoju, operator sieci, w stosunku do którego zostanie wydana taka decyzja jest obowiązany do zawierania umów o dostępie do infrastruktury technicznej na warunkach nie gorszych niż określone w tej decyzji.

Przewidziane Decyzją rozwiązania mają na celu zapewnienie jak najmniej dolegliwego koegzystowania infrastruktur technicznych dwu rodzajów: (i) elektroenergetycznej, w tym oświetleniowej oraz (ii) telekomunikacyjnej, w taki sposób, aby świadczone przez OU usługi odbywały się na poziomie sprzed instalacji Infrastruktury. Powyższe odnosi się zarówno do prac prowadzonych przy instalacji Infrastruktury, obowiązku wzajemnej współpracy i przekazywania informacji o działaniach ze strony OU jak i OK mogących mieć wpływ na pracę infrastruktury obu Stron.

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

3. Uzasadnienie zmian wprowadzonych do Umów Najmu – pkt I sentencji Decyzji

Uwagi ogólne

³ Umowy załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

⁴ Decyzje załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

⁵ Decyzja załączona do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r

Dla treści rozstrzygnięcia w niniejszej sprawie istotne znaczenie ma Decyzja Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r., opatrzona rygiorem natychmiastowej wykonalności, określająca Warunki Dostępu. Zgodnie z art. 18 ust. 4 ustawy o wspieraniu rozwoju, operator sieci, któremu wydano decyzję w sprawie określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej, jest obowiązany do zawierania umów o dostępie do infrastruktury technicznej na warunkach nie gorszych niż określone we wspomnianej decyzji. Natomiast stosownie do art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, przy wydawaniu decyzji w sprawie dostępu Prezes UKE bierze pod uwagę w szczególności konieczność zapewnienia niedyskryminacyjnych i proporcjonalnych warunków dostępu. Mając na uwadze powyższe przesłanki oraz okoliczność że Decyzja zmienia Umowy Najmu, Prezes UKE zobowiązany jest uwzględnić obowiązki nałożone na OU w Decyzji Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r. i rozstrzygnąć spór przy uwzględnieniu rozwiązań przewidzianych we wspomnianej decyzji.

W kontekście przesłanki proporcjonalności warto nadmienić, że uregulowania przyjęte w Warunkach Dostępu stanowią spójną całość, gdzie prawa i obowiązki jednej Strony są równoważone prawami o obowiązkami drugiej Strony, przez co cały układ zachowuje wzajemny balans. Z uwagi na to zasadne było implementowanie do Umów Najmu rozwiązań przewidzianych w Warunkach Dostępu w całości, jedynie z niewielkimi odstępstwami wynikającymi z okoliczności swoistych dla niniejszej sprawy, które jednakże nie zaburzają spójności całego modelu. Dzięki temu rozstrzygnięcie zawarte w Decyzji uzyskało komplementarny charakter z proporcjonalnymi obowiązkami i uprawnieniami Stron, umożliwiającymi płynną współpracę między Stronami.

W kontekście przesłanki niedyskryminacji należy wskazać, że zastosowanie w Decyzji rozwiązań przewidzianych w Warunkach Dostępu doprowadziło do dostosowania treści Umowy Najmu do standardów oferowanych przez OU innym PT w zakresie dostępu do infrastruktury OU w postaci słupów elektroenergetycznych. Dzięki temu inni PT nie będą dyskryminowani w zakresie warunków dostępu do słupów elektroenergetycznych OU na podstawie umów dostępu do tej infrastruktury zawieranych przez OU z innymi PT, w porównaniu z OK.

Ponadto za zastosowaniem w Decyzji rozwiązań zaczerpniętych z Warunków Dostępu oraz decyzji wydanych w sprawach spornych⁶ przemawia art. 8 § 2 kpa, który stanowi że organy administracji publicznej bez uzasadnionej przyczyny nie odstępują od utrwalonej praktyki rozstrzygania spraw w takim samym stanie faktycznym i prawnym. Wydając Warunki Dostępu obowiązujące OU oraz identyczne rozstrzygnięcia dla 4 innych OSD Prezes UKE wyznaczył kierunek i sposób rozstrzygania sporów dla wszystkich przypadków spornych między PT i OSD w zakresie dzierżawy słupów elektroenergetycznych na potrzeby podwieszenia kabli telekomunikacyjnych. Zgodnie z art. 8 § 1 kpa, takie podejście wypełnia przesłanki pogłębiania zaufania obywateli do organów administracji publicznej. Należy bowiem przyjąć, że skoro Prezes UKE wytyczył w Warunkach Dostępu modelowy sposób kształtowania relacji między PT i OSD w zakresie dzierżawy słupów elektroenergetycznych, to powinien być w tym konsekwentny i w sprawach spornych kształtować rozstrzygnięcia w analogiczny sposób.

Powyższe przesłanki spowodowały w szczególności, że Prezes UKE w Decyzji:

⁶ Decyzje załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

- a) nie zgodził się na przyjęcie definicji Kabla abonenckiego zaproponowanej przez OU, gdyż odbiega ona od brzmienia definicji Kabla abonenckiego przewidzianej w Warunkach Dostępu (OU postulował, że na udostępnianym Słupie elektroenergetycznym Kabel abonencki powinien być podwieszony wraz z Kablem telekomunikacyjnym nie będącym Kablem abonenckim),
- b) nie uwzględnił postulatu OU w zakresie rozszerzania obowiązków OK poprzez wprowadzenie zakazu oddziaływania na sieć elektroenergetyczną OU podczas instalacji Infrastruktury, gdyż są one niezgodne z Warunkami Dostępu, które przewidują że prace planowe nie mogą w szczególności ograniczać ciągłości i niezawodności funkcjonowania sieci elektroenergetycznej, zgodnie z wymaganymi prawem parametrami jakości dostaw energii elektrycznej (Warunki Dostępu, Część I Rozdział 4 Podrozdział 4.2. ust. 10),
- c) nie uwzględnił postulatu OU w zakresie ujęcia zapisu wymagającego od OK, aby już na etapie Zapytania przedstawił co najmniej oświadczenie o posiadaniu uzgodnień z właścicielem gruntu na którym posadowione są Słupy elektroenergetyczne, gdyż byłoby to przedwczesne z uwagi na to, że na tym etapie nie wiadomo jeszcze, które dokładnie Słupy elektroenergetyczne zostaną wykorzystane do zestawienia usługi dla OK,
- d) nie uwzględnił postulatu OU dotyczącego usunięcia obowiązku oparcia negatywnej odpowiedzi na Zapytanie o przedstawiony wcześniej wobec OK harmonogram planowanej do realizacji inwestycji, gdyż byłoby to niezgodne z Warunkami Dostępu, które przewidują obowiązek przedstawiania przez OU dla OK harmonogramu planowanej do realizacji inwestycji, aby OK miał świadomość gdzie i jakie inwestycje faktycznie planuje OU (Warunki Dostępu, Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1. ust. 7 lit. b),
- e) nie uwzględnił postulatu OU w zakresie zapisów uniemożliwiających uzyskanie wyników inspekcji w postaci Warunków Technicznych już w trakcie Inspekcji, gdyż odbiega on od wymogu przewidzianego w Warunkach Dostępu, że Warunki Techniczne powinny być wydane OK już w trakcie pozytywnej Inspekcji (Warunki Dostępu, Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1. ust. 10),
- f) nie uwzględnił postulatów OU w zakresie ograniczenia OK dostępu do informacji, niezbędnych do dokonania wyliczeń w celu podwieszenia Infrastruktury wyłącznie do dokumentów posiadanych przez OU, gdyż uniemożliwiłaby to OK przygotowanie Projektu technicznego i jest niezgodne z Warunkami Dostępu, które wymagają przekazania przez OU do OK wszelkich informacji niezbędnych do dokonania przez OK wymaganych wyliczeń (Warunki Dostępu, Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1. ust. 12),
- g) nie uwzględnił postulatu OK w zakresie wyłączenia wobec OK obowiązku uprzedniego powiadomiania OU o pracach mających na celu podwieszanie Kabli abonenckich, gdyż odbiega to od wymogu przewidzianego w Warunkach Dostępu, że podwieszenie Infrastruktury OK (a więc wszelkich Kabli telekomunikacyjnych, w tym Kabli abonenckich) wymaga zawiadomienia OU z co najmniej 7-dniowym wyprzedzeniem (Warunki Dostępu, Część II Rozdział 2 ust. 4),

- h) nie uwzględnił postulatu OU dotyczącego zasad obliczania opłat w sposób powodujący naliczenie dodatkowych opłat za kable rozgałęźne, gdyż wnioskowany przez OU zapis jako niegodny z Warunkami Dostępu powodowałby nadmiarowe i przez to bezpodstawne naliczanie opłat za kable rozgałęźne (Warunki Dostępu, Część III Rozdział 1 Podrozdział 1.2 ust. 1).

Dotychczas obowiązujące Umowy Najmu, zawarte pod koniec lat 90-ych ubiegłego wieku, zawierały bardzo zwięzłe i nieprecyzyjne uregulowanie materii będącej przedmiotem Decyzji, która zgodnie ze standardami wyznaczonymi w Warunkach Dostępu wymaga dużo dokładniejszego uregulowania. W niniejszej sprawie OK domagał się dostosowania Umów Najmu do Warunków Dostępu. Spór między Stronami powstał na tle projektu umowy zaproponowanego przez OU, który tylko częściowo był wzorowany na Warunkach Dostępu, zaś jego treść w znacznej mierze odbiegała od standardów wyznaczonych w Warunkach Dostępu. Przyczyną sporu między Stronami były odstępstwa projektu umowy zaproponowanego przez OU od Warunków Dostępu. Rozstrzygając spór w niniejszej sprawie, Prezes UKE uznał za zasadne nadanie Umowom Najmu nowego brzmienia zgodnego z Warunkami Dostępu. W związku z powyższym Prezes UKE zmienił obie Umowy Najmu w całości (za wyjątkiem § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7 obu Umów – o czym poniżej), nadając im łącznie nowe brzmienie zgodne z Warunkami Dostępu, z uwzględnieniem pewnych modyfikacji wynikających z uwarunkowań niniejszej sprawy oraz ustaleń uzgodnionych przez Strony.

W szczególności mając na uwadze pierwszeństwo uzgodnień dokonanych przez Strony, Prezes UKE zawarł w Decyzji rozwiązania wzajemnie ustalone przez Strony w zakresie:

- a) dedykowanych trybów komunikacji oraz form kontaktu dla określonych rodzajów czynności (Część I Rozdział 2),
- b) wydłużenia z 3 dni do 7 dni uprawnienia OK do wystąpienia do OU z wnioskiem o przeprowadzenie Inspekcji po otrzymaniu odpowiedzi negatywnej (Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 9),
- c) doprecyzowania, że tymczasowe podwieszenie Kabli telekomunikacyjnych może trwać do 2 miesięcy (Część II Rozdział 3 ust. 3),
- d) dodania zapisów dotyczących tzw. Białej listy podatników VAT oraz doprecyzowania zapisów w zakresie wysyłania faktur (Część III Rozdział 2 ust. 11-12).

W Decyzji uregulowano zasady dostępu do Słupów elektroenergetycznych OU linii nN oraz SN, zgodnie z zakresem Umów Najmu, pomimo iż faktycznie na podstawie Umów Najmu OU udostępnił OK jedynie Słupy elektroenergetyczne linii nN. Standardy wyznaczone w Warunkach Dostępu przewidują dostęp do obu wspomnianych kategorii słupów, a ponadto OK wyraźnie postulował objęcie zakresem Decyzji obu tych kategorii.

Brak modyfikacji Umów w zakresie ich § 1, § 5 ust. 1, § 6 i § 7 wynikał z ograniczeń kompetencyjnych Prezesa, co szczegółowo omówiono w dalszej części uzasadnienia.

Definicje

Dotychczas Umowy Najmu nie zawierały definicji ujętych w Decyzji, których zastosowanie zdaniem Prezesa UKE jest niezbędne dla dostosowania Umów Najmu do Warunków Dostępu i w celu zachowania spójności z rozwiązaniami zastosowanymi w decyzjach Prezesa UKE wydanych w sprawach spornych dotyczących dostępu do słupów elektroenergetycznych na potrzeby szybkiej sieci telekomunikacyjnej.

Dlatego Prezes UKE zmieniając Umowy Najmu wprowadził m.in. definicję pojęcia Słupów elektroenergetycznych wskazując, że są to słupy linii nN i linii SN, stanowiące własność OU i udostępniane OK na podstawie art. 17 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju oraz na podstawie Umowy Ramowej i zawartych w jej wykonaniu Umów Szczegółowych, lub słupy stanowiące własność OU i udostępnione OK ujęte w Załączniku nr 7 do Umowy Ramowej (w tym drugim przypadku - *de facto* wyłącznie Słupy elektroenergetyczne linii nN). Dzięki temu warunki dostępu określone w Decyzji obejmują również już udostępnione przez OU Słupy elektroenergetyczne wyszczególnione w Załączniku nr 7 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, decyzji Prezesa UKE z dnia 13 maja 2022 r. nr DR.WIT.6174.9.2020.57, decyzji Prezesa UKE z dnia 20 maja 2022 r. nr DR.WIT.6174.11.2021.35, decyzji Prezesa UKE z dnia 7 czerwca 2022 r. nr DR.WIT.6174.17.2021.44⁷.

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 kosztów⁸ 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

⁷ Decyzje załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

⁸ 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)

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”)⁹.

Zobowiązania Stron

Umowa Ramowa w Części I Rozdział 3 określa zakres praw i obowiązków zarówno wspólnych dla obydwu Stron (Podrozdział 3.1), jak i odrębnie dla OK (Podrozdział 3.2) i OU (Podrozdział 3.3).

W Podrozdziale 3.1 Prezes UKE określił prawa i obowiązki Stron. W szczególności Strony zobowiązane są do prowadzenia własnych prac planowych w zakresie Słupów elektroenergetycznych udostępnionych w ramach zawartych Umów Szczegółowych, w sposób prawidłowy, tak, aby w trakcie ich prowadzenia nie powodować niezaplanowanych przerw w świadczeniu usług (zarówno elektroenergetycznych, telekomunikacyjnych, jak i oświetleniowych) oraz do współpracy w przypadkach naruszenia integralności Infrastruktury lub Słupów elektroenergetycznych. Prezes UKE wskazuje, że prace planowe powinny być prowadzone w taki sposób, aby maksymalnie ograniczyć przerwy w świadczeniu usług. W przypadku gdy byłyby one konieczne, niezbędne jest ich zgłoszenie drugiej Stronie.

Prezes UKE wyłączył odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przez Strony swoich zobowiązań, jeżeli zostało to spowodowane działaniem Siły Wyższej.

Podrozdział 3.2 dotyczy praw i obowiązków OK. Głównym uprawnieniem OK jest możliwość podwieszenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych oraz dostęp do Słupów elektroenergetycznych w celu wykonywania prac planowych wskazanych w Części II Rozdział 4 Podrozdział 4.1 ust. 1, prac związanych z modernizacją wskazaną w Części II Rozdział 3 Decyzji, oraz podłączania Abonentów. Prowadzenie tych prac OK może powierzyć wybranemu wykonawcy, odpowiada jednak za jego działania i zaniechania jak za własne.

Jednocześnie Prezes UKE zobowiązał OK do korzystania ze Słupów elektroenergetycznych w sposób zgodny z postanowieniami Umowy Ramowej i Umów Szczegółowych (Umowa Ramowa – Część I Rozdział 3 Podrozdział 3.2).

W związku z tym OK zobowiązany jest do:

- a) niepoddzierzawiania Słupów elektroenergetycznych podmiotom trzecim bez zgody OU,
- b) niedokonywania jakichkolwiek modyfikacji Słupów elektroenergetycznych,

⁹ Załącznik D do analizy PTPiREE załączonej do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

- c) używania na Słupach elektroenergetycznych wyłącznie urządzeń spełniających wszystkie wymagania przewidziane prawem,
- d) usunięcia ewentualnych szkód wynikających bezpośrednio z prowadzonych przez niego prac,
- e) zwrotu poniesionych przez OU kosztów związanych z realizacją inwestycji OK,
- f) informowania OU o przypadkach fizycznego udostępnienia Infrastruktury innym PT w celu świadczenia przez nich usług telekomunikacyjnych.

Jednocześnie OK ponosi odpowiedzialność za:

- a) zainstalowane w ramach wykonanej Infrastruktury urządzenia,
- b) wpływ zainstalowanych urządzeń na infrastrukturę elektroenergetyczną,
- c) przestrzeganie powszechnie obowiązujących przepisów BHP (bezpieczeństwa i higieny pracy) oraz przepisów przeciwpożarowych wobec właściwych organów, a także przepisów regulujących sposób realizowania Infrastruktury,
- d) działania PT, którym fizycznie udostępnił swoją Infrastrukturę,
- e) utrzymania porządku w trakcie prac, w tym uprzątnięcie miejsca ich prowadzenia niezwłocznie po zakończeniu.

Natomiast w Podrozdziale 3.3 Umowy Ramowej Prezes UKE określił prawa i obowiązki OU.

OU, jako podmiot dysponujący infrastrukturą techniczną, ma prawo dokonywać kontroli czy OK wywiązuje się ze swoich obowiązków, a w przypadku stwierdzenia nieprawidłowości może naliczyć kary umowne (w przypadkach określonych w Części I Rozdział 5 Umowy Ramowej) lub wypowiedzieć Umowę Szczegółową (w przypadkach i w trybie określonym w Części I Rozdział 4 Umowy Ramowej).

Jednocześnie OU jest zobowiązany do:

- a) zapewnienia OK całodobowego dostępu do Infrastruktury OK umieszczonej na Słupach elektroenergetycznych,
- b) utrzymywania Słupów elektroenergetycznych w należyтым stanie technicznym,
- c) współdziałania z OK w zakresie niezbędnym do należytego i prawidłowego wykonania Umowy Ramowej i Umów Szczegółowych.

Prezes UKE wyłączył odpowiedzialność OU za szkody powstałe po stronie OK wynikające z przerwy w świadczeniu usług telekomunikacyjnych, będącej następstwem działań innego PT, który uzyskał dostęp do Słupów elektroenergetycznych lub podmiotów trzecich, na które OU nie miał wpływu. W przypadku powstania szkody spowodowanej działaniem podmiotu trzeciego, w tym innego PT, OK powinien kierować roszczenia bezpośrednio do tego podmiotu.

Ustalając treść praw i obowiązków Stron, Prezes UKE wziął pod uwagę 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 elektroenergetycznych¹⁰, a także zasady proporcjonalności i niedyskryminacji określone w art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. W opinii Prezesa UKE, powyższy katalog uprawnień i zobowiązań Stron w sposób wystarczający zabezpiecza interesy OU i OK, a także innych podmiotów korzystających z infrastruktury technicznej. Ponadto, w ocenie Prezesa UKE, ustalone w Umowie Ramowej warunki dostępu do Słupów elektroenergetycznych są konieczne i odpowiednie, a jednocześnie jak najmniej dotkliwe dla Stron.

Kary umowne

Prezes UKE zawarł w Umowie Ramowej postanowienia określające kary umowne (Umowy Najmu nie zawierały uregulowań w tym zakresie). Ustalając zastosowanie 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 z późn. zm.) istotą kary umownej jest obowiązek zapłaty określonej sumy pieniężnej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. W doktrynie prawa cywilnego¹¹ 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.

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 Ramowej w zakresie dostępu do Słupów elektroenergetycznych. Co więcej, uregulowania w zakresie kar umownych pozwolą zarówno OK jak i OU w razie zaistnienia naruszenia istotnych postanowień umownych uzyskać rekompensatę poniesionej szkody w prosty sposób.

Procesy uregulowane w Decyzji

Zgłaszanie „Zapytania o możliwość dostępu do Słupów” (dalej „Zapytanie”) oraz Wniosku o zawarcie Umowy Szczegółowej (dalej „Wniosek”)

Zgodnie z Umową Ramową, OK inicjuje procedurę prowadzącą do podwieszenia nowej Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych, składając do OU Zapytanie na formularzu stanowiącym Załącznik nr 1 do Umowy Ramowej. Każde Zapytanie powinno zostać

¹⁰ Decyzje załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

¹¹ Komentarz do art. 483 kodeksu cywilnego, T. II, red. Pietrzykowski 2018, wyd. 9/ Popiołek, Legalis

rozpatrzone przez OU we wskazanych w Umowie Ramowej, co ma gwarantować pewność i przewidywalność inwestycyjną dla obu Stron. W ocenie Prezesa UKE, obowiązek rozpatrywania Zapytań nie powinien stanowić nadmiernego obciążenia dla OU. Trzeba bowiem pamiętać, że OU zgodnie z art. 25a ustawy o wspieraniu rozwoju jest zobowiązany do przekazywania PT informacji o infrastrukturze technicznej. W związku z powyższym, obowiązek rozpatrywania Zapytań przewidziany w Umowie Ramowej stanowi jedynie konkretyzację obowiązku ustawowego.

OU zobowiązany jest zweryfikować Zapytanie pod względem formalnym w terminie 3 dni, natomiast brak odpowiedzi w tym terminie jest tożsamy z pozytywnym wynikiem weryfikacji formalnej. Jeśli w wyniku weryfikacji OU stwierdzi braki, wzywa OK do uzupełnienia wskazanych braków lub udzielenia dodatkowych wyjaśnień pod rygorem pozostawienia Zapytania bez rozpoznania, natomiast OK zobowiązany jest uzupełnić Zapytanie w terminie 3 dni od otrzymania wezwania. Pozytywny wynik weryfikacji formalnej zobowiązuje OU do udzielenia OK odpowiedzi co do możliwości dostępu do Słupów elektroenergetycznych w terminie 14 dni od otrzymania kompletnego Zapytania.

Określając przesłanki odmowy dostępu do Słupów elektroenergetycznych, Prezes UKE oparł się wprost na regulacji art. 19 ust. 4 ustawy o wspieraniu rozwoju. W efekcie katalog przesłanek uprawniających OU do odmowy dostępu zawarty Umowy Ramowej (Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 7) stanowi odwzorowanie regulacji ustawowej. Dodatkowo Prezes UKE doprecyzował, co należy rozumieć przez „względy techniczne” uniemożliwiające umieszczenie Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych, o których mowa w art. 19 ust. 4 lit. a) ustawy o wspieraniu rozwoju, wskazując, że postanowienie to powinno być odnoszone do stanu technicznego Słupów elektroenergetycznych.

Prezes UKE implementował do Umowy Ramowej możliwość porozumienia się Stron w kwestii wymiany lub wzmocnienia Słupów elektroenergetycznych, w przypadkach odmowy dostępu z powołaniem się na przesłankę braku możliwości technicznych, w szczególności z uwagi na stan techniczny Słupów elektroenergetycznych. Wymiana bądź wzmocnienie nośności Słupów elektroenergetycznych 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.

Mając na względzie przepisy art. 19 ust. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju, Prezes UKE zobowiązał OU do szczegółowego uzasadniania powodów odmowy dostępu do przebiegu Słupów elektroenergetycznych. Zgodnie z Umową Ramową (Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 8), uzasadnienie przyczyn odmowy dostępu powinno odnosić się odrębnie do każdego Słupa elektroenergetycznego wskazanego przez OK w Zapytaniu, który nie został udostępniony OK. Zauważyć trzeba, że dla OK istotne jest poznanie przyczyn odmowy dostępu w odniesieniu do każdego Słupa elektroenergetycznego, bowiem często odmowa dostępu nawet do jednego czy kilku Słupów elektroenergetycznych znajdujących się w przebiegu podwieszenia planowanej Infrastruktury może decydować o niemożliwości realizacji inwestycji OK. W związku z powyższym, obowiązek wskazywania przyczyn odmowy dostępu należy uznać za proporcjonalny wobec możliwych skutków braku dostępu do Słupów elektroenergetycznych (zwłaszcza brak możliwości realizacji inwestycji).

W każdym przypadku, w którym OU powołuje się w odpowiedzi na Zapytanie na brak możliwości technicznych podwieszenia Infrastruktury, OK może wystąpić do OU z wnioskiem

o przeprowadzenie Inspekcji (Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 9 Umowy Ramowej). Obowiązek przeprowadzenia Inspekcji na wniosek OK jest obowiązkiem ustawowym OU wynikającym z art. 25b ustawy o wspieraniu rozwoju, dlatego został również uwzględniony w brzmieniu Umowy Ramowej. Inspekcja ma na celu zweryfikowanie przez OK istnienia przeszkód wskazanych przez OU, zaś jej zgłoszenie i przebieg zostały szczegółowo określone w brzmieniu Umowy Ramowej. Co do zasady przeprowadzenie Inspekcji nie wymaga ponoszenia opłat – opłata jest wnoszona przez OK tylko w sytuacji, gdy Inspekcja potwierdzi zasadność odpowiedzi negatywnej udzielonej przez OU. Opłata z tego tytułu została ustalona przez Prezesa UKE w wysokości 20 złotych za każdy Słup elektroenergetyczny poddany Inspekcji. Jednocześnie jej wysokość nie może przekroczyć kwoty 1000 złotych za każdy Kabel telekomunikacyjny lub Infrastrukturę inną niż Kabel telekomunikacyjny, podwieszony w przebiegu Infrastruktury (tj. w ciągu sąsiadujących ze sobą Słupów elektroenergetycznych wykorzystanych do podwieszenia Infrastruktury).

Natomiast w celu zapewnienia udziału Stron w procedurze Inspekcji w Umowie Ramowej ujęta została opłata za niestawiennictwo w terminie i miejscu przeprowadzenia Inspekcji. Opłata za niestawiennictwo w terminie i miejscu przeprowadzenia Inspekcji wynosi 1000 zł. Do wniesienia takiej opłaty jest zobligowana każda ze Stron, jeżeli nie stawi się w ustalonym terminie i miejscu na dokonanie Inspekcji. Po przeprowadzeniu Inspekcji Strony podpisują protokół, który jest przekazywany albo w terminie przeprowadzenia Inspekcji albo w przypadku niestawiennictwa jednej ze Stron, w terminie do 4 dni, licząc od dnia Inspekcji.

Udzielając odpowiedzi pozytywnej na Zapytanie OU ma obowiązek przekazać OK Warunki Techniczne, które będą stanowiły dla OK bazę do przygotowania Projektu. W związku z tym Warunki Techniczne powinny być kompletne tzn. zawierać wszelkie informacje niezbędne do dokonania przez OK niezbędnych wyliczeń (w tym przede wszystkim nt. stanu technicznego Słupów elektroenergetycznych i ich wytrzymałości) oraz znajdującą się w posiadaniu OU dokumentację techniczną Słupów elektroenergetycznych w zakresie koniecznym do zaprojektowania Infrastruktury. W odpowiedzi pozytywnej na Zapytanie OU wskazuje także osobę odpowiedzialną za bieżące kontakty.

W wyjątkowych przypadkach (np. gdy podczas sporządzenia Projektu będą wymagane dodatkowe dane albo zajdą zmiany w stanie faktycznym konieczne do uwzględnienia) OK może zwrócić się do OU o przekazanie dodatkowych informacji, jeżeli informacje zawarte w przekazanych Warunkach Technicznych okazały się niewystarczające do sporządzenia Projektu. Zgodnie z postanowieniem zawartym w brzmieniu Umowy Ramowej (Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 19) OU przekazuje dodatkowe informacje lub dokumentację techniczną nie później niż w terminie 7 dni, a termin ten powoduje wydłużenie okresu nieodpłatnej rezerwacji zasobów na rzecz OK oraz czasu na zawarcie Umowy Szczegółowej.

Po otrzymaniu odpowiedzi na Zapytanie, która w całości bądź w części jest pozytywna, OK podejmuje decyzję, czy jest zainteresowany uzyskaniem dostępu do Słupów elektroenergetycznych wskazanych przez OU jako możliwe do udostępnienia. W tym celu OK składa do OU Wniosek o zawarcie Umowy Szczegółowej. Jeden Wniosek może obejmować swoim zakresem więcej niż jedno Zapytanie. Wniosek stanowi jednocześnie dla OU podstawę do dokonania nieodpłatnej rezerwacji zasobów (na okres 90 dni od dnia otrzymania przez OU Wniosku, lecz nie dłużej niż do zawarcia Umowy Szczegółowej). Wniosek składany jest na formularzu stanowiącym Załącznik nr 2 do Umowy Ramowej. Okres ten jest wystarczający na przygotowanie Projektu przez OK, uzyskanie jego akceptacji przez

OU oraz podpisanie Umowy Szczegółowej. Dalszy okres rezerwacji jest odpłatny, przy czym w celu uniknięcia bezpodstawnego przedłużania okresu bezpłatnej rezerwacji Prezes UKE przewidział, że jeżeli OK złożył nowe Zapytanie obejmujące te same Słupy elektroenergetyczne w okresie trwania bezpłatnej rezerwacji (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 14 lit. b) lub w terminie 90 dni od zakończenia bezpłatnej rezerwacji dotyczącej tego samego przebiegu Słupów elektroenergetycznych (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 14 lit. c), to udzielona w takich warunkach rezerwacja będzie odpłatna. Przedmiotowa regulacja została podyktowana koniecznością wyeliminowania nadużywania przez OK prawa do bezpłatnej rezerwacji i nieuzasadnionego składania nowych Zapytań. Ponadto każdorazowe rozpatrywanie Zapytań przez OU przyczynia się do powstawania po stronie OU kosztów związanych z ich rozpatrywaniem.

W przypadku stwierdzenia, że Wniosek jest niekompletny, OU wskazuje szczegółowo braki i wzywa OK w terminie 3 dni od otrzymania Wniosku, do ich uzupełnienia pod rygorem pozostawienia Wniosku bez rozpoznania (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 15). Jeśli OU w powyższym terminie nie wyśle do OK informacji o negatywnej weryfikacji formalnej lub wezwania do uzupełnienia Wniosku, przyjmuje się, że wynik weryfikacji formalnej jest pozytywny (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 16). OK przesyła poprawiony Wniosek do OU niezwłocznie, ale nie później niż w terminie 3 dni od otrzymania wezwania do uzupełnienia Wniosku (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 17). Wniosek pozostawiony bez rozpoznania może być ponownie złożony, pomimo jego zwrotu przez OU z zastrzeżeniem, że okres nieodpłatnej rezerwacji jest liczony od momentu pierwszego złożenia do OU danego Wniosku (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 18).

Prezes UKE wskazuje, że przebieg procesu prowadzącego do uzyskania dostępu do konkretnych Słupów elektroenergetycznych jest zgodny z zasadą proporcjonalności (w szczególności określone w Umowie Ramowej terminy są możliwe do spełnienia przez OU, a także proces jest na tyle efektywny, że pozwala na korzystanie z istniejących zasobów infrastruktury technicznej) i niedyskryminacji (procedura w równy sposób zabezpiecza interesy OU, jak i OK). Spełnione zostały zatem przesłanki określone w art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Przygotowanie i akceptacja Projektu

Po wystąpieniu z Wnioskiem o zawarcie Umowy Szczegółowej OK zobowiązany jest do przygotowania Projektu i wystąpienia do OU o jego zatwierdzenie w terminie 20 dni. Za przygotowanie Projektu w całości odpowiada OK. Projekt powinien być zgodny z przepisami prawa jak również z przekazanymi przez OU Warunkami Technicznymi. OK przekazuje Projekt do akceptacji OU w 2 egzemplarzach w wersji papierowej i 1 egzemplarzu w wersji elektronicznej (w formacie pdf).

OU opiniuje Projekt w terminie do 20 dni od otrzymania kompletnego Projektu (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.2 ust. 3). W tym terminie OU jest zobowiązany do akceptacji Projektu albo wezwania OK do wyjaśnień lub dokonania zmian w Projekcie. Co istotne, OU może odrzucić Projekt w przypadku jego niezgodności ze wskazanymi przez OU przepisami powszechnie obowiązującego prawa lub niezgodności z Warunkami Technicznymi, a niewyrażenie opinii w tym terminie oznacza akceptację Projektu. Termin na akceptację zmienionego Projektu wynosi 7 dni. Prezes UKE wskazuje, że termin akceptacji

Projekt (zarówno podstawowy, jak i na akceptację zmian dokonanych przez OK w Projekcie) został ustalony w sposób proporcjonalny i niedyskryminacyjny. OU zwalnia zarezerwowane zasoby w przypadku, gdy w okresie ich rezerwacji (bezpłatnej lub płatnej) OK nie uzyska akceptacji Projektu lub gdy OK zrezygnuje z dostępu (np. nie złoży Wniosku lub Wniosek zostanie złożony po terminie na uzupełnienie braków formalnych) (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 1 Podrozdział 1.2 ust. 6).

Przyjęta procedura przygotowania i akceptacji Projektu jest zgodna z przesłankami proporcjonalności i niedyskryminacji określonymi w art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. Opisane rozwiązania są konieczne dla zapewnienia efektywnego i terminowego dostępu do Słupów elektroenergetycznych, a także nie stawiają żadnej ze Stron w uprzywilejowanej pozycji. W ocenie Prezesa UKE wpisanie procesu przygotowania i akceptacji Projektu w procedurę prowadzącą do zawarcia Umowy Szczegółowej gwarantuje OK, że uzyskanie dostępu do konkretnych Słupów elektroenergetycznych nie będzie niezasadnie przedłużane przez OU.

Zasady zawierania Umowy Szczegółowej

Prezes UKE przyjął, że Umowa Szczegółowa powinna zostać podpisana w terminie 10 dni od dnia akceptacji Projektu przez OU. Jest to termin wystarczający, gdyż obejmuje czas niezbędny na podpisanie Umowy Szczegółowej dotyczącej udostępnienia Słupów elektroenergetycznych wskazanych w zaakceptowanym przez OU Projekcie. Zatem podpisanie Umowy Szczegółowej można traktować jako formalność, stąd powyższy termin obejmuje czas niezbędny na przesyłanie dokumentów pomiędzy OK i OU. Umowy Szczegółowe powinny być zawierane na formularzu stanowiącym Załącznik nr 6 do Umowy Ramowej. Umowa Szczegółowa powinna być zawarta w formie pisemnej lub równoważnej z nią formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. W przypadku nieodesłania podpisanego projektu Umowy Szczegółowej przez OK, następuje zakończenie procesu udostępniania Słupów elektroenergetycznych i zwalniana jest rezerwacja zasobów. Nie dotyczy to sytuacji, gdy przesłany projekt Umowy Szczegółowej zawiera uchybienia lub błędy wymagające skorygowania ze strony OU – w takim przypadku wydłużany jest termin bezpłatnej rezerwacji zasobów, a OU zobowiązany jest niezwłocznie do przesłania prawidłowego tekstu Umowy Szczegółowej. Jednocześnie, w Umowie Ramowej została przyjęta zasada, iż Umowa Szczegółowa zostaje zawarta z dniem otrzymania przez OK Umowy Szczegółowej podpisanej przez OU.

W ocenie Prezesa UKE, procedura podpisania Umowy Szczegółowej została ustalona w sposób pozwalający na jak najbardziej efektywne i sprawne uzyskanie dostępu do Słupów elektroenergetycznych, a zarazem nie powinna powodować po stronie OK i OU zbędnych obciążeń związanych z jej realizacją. Tym samym, procedura została ustalona w sposób proporcjonalny i niedyskryminujący, a zatem jest zgodna z przesłankami określonymi w art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju.

Instalacja Infrastruktury OK na Słupach elektroenergetycznych

Zgodnie z Umową Ramową, OU udostępnia Słupy elektroenergetyczne niezwłocznie, nie później niż następnego dnia od dnia zawarcia Umowy Szczegółowej. Prezes UKE dopuścił także możliwość ustalenia przez OU i OK innego niż wskazany wyżej terminu udostępnienia Słupów elektroenergetyczne (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 2 ust. 1).

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 wyłączenia 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 (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1210, dalej „rozporządzenie ws. bezpieczeństwa”). Przykładowo zgodnie z § 23 pkt 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.

Prezes UKE uznał za zasadne zabezpieczenie interesów OU poprzez wskazanie, że wszelkie prace instalacyjne na Słupach elektroenergetycznych powinny być wykonane przez OK zgodnie z zatwierdzonym Projektem (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 2 ust. 2), a instalacja Infrastruktury OK na Słupach elektroenergetycznych powinna zostać potwierdzona w Protokole Odbioru (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 2 ust. 5).

Jednocześnie w przypadku braku akceptacji przez OU Protokołu Odbioru z uwagi na niezgodność wykonanych prac z Projektem, OU jest uprawniony do jego zakwestionowania a OK jest zobowiązany do usunięcia niezgodności we wskazanym przez OU terminie oraz do ponownego zgłoszenia wykonanych prac do odbioru. Jeżeli natomiast OK nie usunie niezgodności w wyznaczonym terminie OU jest uprawniony do rozłączenia lub demontażu Infrastruktury we własnym zakresie na koszt OK (Umowa Ramowa - Część II Rozdział 2 ust. 9). W przypadku dokonania rozłączenia lub demontażu Infrastruktury Umowa Szczegółowa dotycząca tej Infrastruktury wygasa.

Takie rozwiązanie, w ocenie Prezesa UKE, zabezpiecza OU przed wykonaniem Infrastruktury w sposób niewłaściwy, niezgodny z prawem czy w sposób powodujący zagrożenie bezpieczeństwa infrastruktury OU i osób trzecich oraz skutecznie zapobiega bezczynności OK, w tym braku działań związanych z demontażem.

Prezes UKE określił również sposób oznaczenia Infrastruktury na Słupach elektroenergetycznych. Na co trzecim Słupie elektroenergetycznym, którego dotyczy podwieszenie Infrastruktury, OK zobowiązany jest do umieszczenia na Infrastrukturze (lub na Słupie elektroenergetycznym, jeżeli Strony tak uzgodnią) informacji pozwalającej na szybką identyfikację właściciela tej Infrastruktury. Powinny być to dane zawierające przynajmniej jego nazwę oraz dane kontaktowe. Strony uzgodnią sposób oznaczenia Infrastruktury, formę

informacji oraz szczegółowy zakres danych. Ma to ułatwić identyfikację Infrastruktury przez OU.

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

Modernizacja Infrastruktury podwieszanej na Słupach elektroenergetycznych

Prezes UKE wprowadził w Decyzji możliwość modernizacji Infrastruktury podwieszanej na Słupach elektroenergetycznych, określając jej zasady.

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

Usuwanie Awarii

Prezes UKE określił w Decyzji procedurę usuwania Awarii.

Należy m.in. wskazać, że Umowa Ramowa przewiduje dwa sposoby postępowania w przypadku wystąpienia Awarii. Jeżeli Awaria nie ma wpływu na infrastrukturę drugiej Strony (czyli są to jakieś drobne zdarzenia) zastosowanie mają zasady określone w Części II Rozdział 4 Podrozdział 4.1 ust. 6 Umowy Ramowej, tj. OK ma prawo przeprowadzić prace planowe, o których mowa w Części II Rozdział 4 Podrozdział 4.1 ust. 1 lit. c Umowy Ramowej, 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 minut od powzięcia informacji o wpływie Awarii na infrastrukturę drugiej Strony, poinformować telefonicznie drugą Stronę.

Zwolnienie zasobów

Prezes UKE wprowadził do Umowy Ramowej postanowienia zmieniające zobowiązania OK w zakresie usunięcia własnej Infrastruktury, określając terminy w odniesieniu do trybu rozwiązania lub wygaśnięcia Umowy Szczegółowej bądź Umowy Ramowej w zakresie poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7, chyba że Strony ustalą inny termin.

Opłaty

Uregulowanie opłat przez Strony

Zgodnie z dotychczasowym brzmieniem § 3 Umowy I, „*Za użytkowanie elektroenergetycznej linii napowietrznej do 1 kV UPC Polska sp. z o.o. będzie wносиła opłatę eksploatacyjną w wysokości 200,00 zł NETTO słownie dwieście złotych za kilometr linii miesięcznie. Do wynagrodzenia zostanie doliczony podatek od towarów i usług w wysokości obowiązującej w dniu wystawienia faktury.*”, zaś zgodnie z dotychczasowym brzmieniem § 3 ust. 1 Umowy II,

„Za użytkowanie elektroenergetycznej linii napowietrznej do 1 kV, UPC Telewizja Kablowa sp. z o.o. [obecnie UPC Polska sp. z o.o.] będzie wносиła opłatę eksploatacyjną w wysokości 151,00 (słownie: sto pięćdziesiąt jeden złotych 00/100) za kilometr linii na kwartał. Do czynszu zostanie doliczony podatek VAT zgodnie z obowiązującymi przepisami.”

W toku negocjacji kwestia wysokości opłat z tytułu udostępnienia Słupów elektroenergetycznych była między Stronami sporna. OK żądał w szczególności obniżenia wysokości opłaty należnej OU do poziomu odpowiednio 1,73 zł netto/miesięcznie i 2,75 zł netto/miesięcznie za kabel za każdy wykorzystywany odpowiednio na Słupie elektroenergetycznym odpowiednio linii nN i linii SN. OU akceptował wysokość stawek, lecz nie akceptował metody obliczania opłaty za dany Słup elektroenergetyczny, gdyż domagał się naliczania opłaty za każdy kabel wchodzący i wychodzący ze Słupa elektroenergetycznego, co zdaniem OK powodowałoby dublowanie opłat za ten sam kabel na słupie. Ponadto OU wskazał na brak inwentaryzacji kabli OK na Słupach elektroenergetycznych OU jako przeszkodę uniemożliwiającą zawarcie nowej umowy dla zasobów OU już udostępnionych OK.

Podstawa prawna ustalenia opłat przez Prezesa UKE

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

Zauważyć także trzeba, że PT korzysta niejako przy okazji z części infrastruktury technicznej w zakresie jej elementów pasywnych, które nie są w danym momencie niezbędne do świadczenia podstawowych usług przez OSD, a sama infrastruktura techniczna powstała bazowo do świadczenia innych usług niż usługi telekomunikacyjne. Dostęp PT 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 PT jest dodatkowym przychodem OSD w związku z korzystaniem przez tego PT z elementu sieci, a nie podstawowym źródłem utrzymania całej linii energetycznej.

Zaznaczenia wymaga, że w ramach niniejszego postępowania OU w odpowiedzi na wezwanie Prezesa UKE z dnia 12 stycznia 2022 r. o przedstawienie uzasadnienia kosztowego wskazał, że „Po wydaniu przez Prezesa UKE decyzji z dnia 12.02.2021 r. nr DR.WIT.6082.4.2019.185 (dalej „Decyzja PUKE”), EOP [tj. OU- przyp. wł.] również wyraził wolę dostosowania stawek za

dostęp do słupów w łączących strony umowach, do stawek zawartych w ww. Decyzji. Strony prowadziły w tym zakresie negocjacje (...).” (dowód: pismo OU z dnia 9 lutego 2022 r.).

W ocenie Prezesa UKE powyższe oznacza, że pomimo iż OU nie przedstawił uzasadnienia kosztów zgodnego z wymogami art. 22 ust. 4 ustawy o wspieraniu rozwoju, to jednak akceptuje wysokość stawek oraz mechanizm obliczania opłat przewidziane w Decyzji Prezesa UKE z dnia 12 lutego 2021 r., wraz ze stosownym uzasadnieniem zawartym we wspomnianej decyzji. 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 linii nN i SN, tj. na podstawie kosztów przyrostowych 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)¹².

Metodyka ustalenia opłat

Prezes UKE wskazuje, że zgodnie z art. 22 ust. 3 ustawy o wspieraniu rozwoju prawidłową metodą określenia opłaty jest pokrycie tej części kosztów, które wystąpiły w związku z udostępnieniem słupów elektroenergetycznych na rzecz 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 we wspomnianych 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 oraz SN 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 oraz SN w dniu 29 kwietnia 2020 r.¹³ wezwał OSD do weryfikacji oraz przedstawienia danych w zakresie:

¹² Wezwanie Prezesa UKE oraz odpowiedzi OSD załączone do materiału dowodowego w niniejszej sprawie zawiadomieniem z dnia 5 lipca 2022 r.

¹³ w postępowaniach dotyczących określenia warunków zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej OSD (nr DR.WIT.6082.1-5.2019)

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

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

Tabela 1. Średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznej nN OSD

Kategoria kosztów	Średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznej nN (zł)	Średnie miesięczne koszty utrzymania linii elektroenergetycznej SN (zł)
Koszt amortyzacji	7,22	17,87
Koszt eksploatacji	4,37	6,63
Koszty usuwania awarii	1,48	1,56
Koszty administracyjne	3,70	7,99
Koszty transportu	0,69	0,88
Podatek od nieruchomości	3,76	8,55
Opłaty za umieszczenie słupów elektroenergetycznych w pasie drogowym, koszty związane ze służebnościami gruntów	0,18	0,88
Pozostałe	0,28	0,43
Suma	21,69	44,76

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 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 związku z nieprzedstawieniem przez OSD danych odnośnie kosztów przyrostowych dla linii SN, Prezes UKE przyjął stosunek kosztów przyrostowych do całkowitych miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej SN na poziomie analogicznym jak dla słupów elektroenergetycznych linii nN. Biorąc pod uwagę uzasadnienia przedstawiane przez OSD w zakresie wyznaczenia kosztów przyrostowych, w tym podejście do wyznaczania kosztów przyrostowych oraz ich specyfikę wydaje się, że poziom kosztów przyrostowych dla słupów elektroenergetycznych linii SN oraz nN jest porównywalny, z uwzględnieniem proporcjonalnie wyższych kosztów dla SN.

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.
- 2) dla Słupów elektroenergetycznych linii SN - w wysokości 2,75 zł, jako iloczyn średnich miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej SN oraz średniego stosunku kosztów przyrostowych do całkowitych miesięcznych kosztów utrzymania linii elektroenergetycznej nN.

Tabela 3. Średnie miesięczne koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej nN oraz SN

Kategoria kosztów	Średnie miesięczne koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej nN (zł)	Średnie miesięczne koszty przyrostowe utrzymania linii elektroenergetycznej SN (zł)
Koszt eksploatacji	0,86	1,30
Koszty usuwania awarii	0,31	0,33
Koszty administracyjne	0,44	0,95
Koszty transportu	0,07	0,09
Pozostałe	0,05	0,08
Suma	1,73	2,75

W ocenie Prezesa UKE zmiana Umów Najmu dokonana Decyzją polegająca na wprowadzeniu opłaty w wysokości 1,73 zł za udostępnienie Słupa elektroenergetycznego linii nN na potrzeby podwieszenia jednego Kabla telekomunikacyjnego oraz 2,75 zł za udostępnienie

Słupa elektroenergetycznego linii SN w celu 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 dwóch pozycji:

- 1) opłaty miesięcznej za udostępnienie pojedynczego Słupa elektroenergetycznego, oraz
- 2) opłaty za rezerwację Słupa elektroenergetycznego w sytuacji, gdy przedsiębiorca telekomunikacyjny:
 - a) nie zawrze Umowy Szczegółowej w okresie bezpłatnej rezerwacji;
 - b) złoży do OU nowe Zapytanie dotyczące tego samego zasobu w okresie trwania bezpłatnej rezerwacji (okres ten wynosi 90 dni i rozpoczyna bieg od dnia otrzymania przez OU wniosku o udzielenie dostępu);
 - c) złoży nowe Zapytanie dotyczące tego samego zasobu w terminie krótszym niż 90 dni od dnia zakończenia bezpłatnej rezerwacji.

Katalog sytuacji uprawniających OU do pobrania opłaty za rezerwację określony w Części II Rozdział 1 Podrozdział 1.1 ust. 14 Umowy Ramowej zabezpiecza jego interesy przed sytuacjami, w jakich przedsiębiorca telekomunikacyjny dążyłby do nieuzasadnionego przedłużania terminu bezpłatnej rezerwacji. Ponadto stawka za rezerwację została określona w wysokości odpowiadającej stawce za dzierżawę danej liczby Słupów elektroenergetycznych objętych Wnioskiem o dostęp.

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 liczby 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 1.2 Umowy Ramowej). Należy także podkreślić, że Prezes UKE, z uwagi na konieczność zwrotu OSD części kosztów związanych z udostępnieniem Słupów elektroenergetycznych uznał, że przedsiębiorca telekomunikacyjny, w przypadku wypowiedzenia Umowy Szczegółowej z przyczyn leżących po jego stronie przed upływem jednego roku, powinien uiścić opłaty jak za jeden rok dostępu do nich (Cześć I Rozdział 4 ust. 7 Umowy Ramowej).

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 OU zwrot części kosztów związanych z utrzymaniem Słupów elektroenergetycznych.

Zmiana modelu naliczania opłat

Należy wskazać, że zgodnie z Umowami Najmu opłaty były naliczane jako iloczyn liczby kilometrów linii nN lub linii SN oraz stawki miesięcznej lub kwartalnej przewidzianej w danej Umowie Najmu.

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

- a) liczby Słupów elektroenergetycznych wykorzystywanych do podwieszenia Kabli telekomunikacyjnych,
- b) liczby Kabli telekomunikacyjnych podwieszonych na danym Słupie elektroenergetycznych,
- c) stawek określonych w Umowie Ramowej dla Słupów elektroenergetycznych linii nN lub linii SN.

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 decyzji której stroną jest OU (np. decyzja nr DR.WIT.6174.13.2020.38 ws. Zapnet (dane osobowe) sp. j. vs OU)¹⁴ jak i znajdujących się w umowach o dostępie do infrastruktury technicznej podpisywanych przez OU i przekazywanych Prezesowi UKE na podstawie art. 24 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju (np. (i) umowa ramowa nr 9MMD/3/2022 zawarta w dniu 4 kwietnia 2022 r. pomiędzy OU a Marton Media sp. z o.o., (ii) umowa ramowa nr 9MMD/26/2021 zawarta w dniu 22 listopada 2021 r. pomiędzy OU a Nexera sp. z o.o., (iii) umowa ramowa nr KR06762/21 zawarta w dniu 10 listopada 2021 r. pomiędzy OU a Multitk s.c., (iv) umowa ramowa nr 9MMD/22/2021 zawarta w dniu 23 sierpnia 2021 r. pomiędzy OU a Celcom sp. z o.o., (v) umowa ramowa nr KR05564/2021 zawarta w dniu 24 września 2021 r. pomiędzy OU a Fiberhost S.A.)¹⁵. Dzięki temu ani OK ani OU nie są dyskryminowani w roli odpowiednio podmiotu korzystającego lub udostępniającego słupy elektroenergetyczne na potrzeby realizacji szybkiej sieci telekomunikacyjnej. Ponadto zastosowane przez Prezesa UKE rozwiązania są adekwatne do zaistniałych problemów i potrzeb, przy uwzględnieniu uzasadnionych interesów obu Stron.

Należy wyjaśnić, że prawidłowe stosowanie modelu obliczania opłat uregulowanego w Decyzji oznacza, że przy ustalaniu liczby Kabli telekomunikacyjnych do naliczania opłaty:

- 1) w przypadku rozgałęzienia Kabla telekomunikacyjnego na danym Słupie elektroenergetycznym na większą liczbę Kabli telekomunikacyjnych - uwzględnia się liczbę Kabli telekomunikacyjnych wychodzących z tego Słupa elektroenergetycznego, bez brania pod uwagę liczby Kabli telekomunikacyjnych wchodzących na ten Słup elektroenergetyczny,
- 2) w przypadku rozpoczęcia lub zakończenia kabla telekomunikacyjnego na danym Słupie elektroenergetycznym i braku rozgałęzienia na tym Słupie elektroenergetycznym - uwzględnia się liczbę Kabli telekomunikacyjnych odpowiednio wchodzących na ten Słup

¹⁴ Decyzje załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

¹⁵ Decyzja i umowy załączone do materiału dowodowego zawiadomieniem Prezesa UKE z dnia 5 lipca 2022 r.

elektroenergetyczny lub wychodzących z tego Słupa elektroenergetycznego (ewentualnie z uwzględnieniem sytuacji przewidzianej w pkt 1, o ile taka występuje).

Załączniki do Decyzji

Prezes UKE ustalił wzory załączników do Umowy Ramowej, które są jednocześnie załącznikami do Decyzji. 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 „Zapytanie o możliwość dostępu do Słupów elektroenergetycznych”, wzór formularza „Wniosek o zawarcie Umowy Szczegółowej”, wzór formularza „Protokół odbioru wykonanych prac”, wzór formularza „Protokół Awarii”, wzór formularza „Zgłoszenie dostępu do Słupów elektroenergetycznych” oraz „Wzór Umowy Szczegółowej”. Załączniki, których treść została ustalona w Decyzji są, w ocenie Prezesa UKE, konieczne w celu stabilizacji współpracy pomiędzy OU i OK. 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 OK przez OU i podwieszonych na nich kabli OK przed wydaniem Decyzji na podstawie Umowy I oraz Umowy II oraz przy zastosowaniu opłat wcześniej obowiązujących w Umowach Najmu, które również od doręczenia OU Decyzji zostają objęte warunkami współpracy wynikającymi z Decyzji, gdyż podstawa prawna ich udostępnienia tj. Umowy Najmu, nie uległy wygaszeniu, lecz zostały zmienione Decyzją. Wykaz wspomnianych słupów i kabli znajdujący się w Załączniku nr 7 do Umowy Ramowej pozwoli na jednoznaczną identyfikację tych słupów i kabli celem odróżnienia od udostępnionych słupów i podwieszonych na nich kabli na zasadach Umowy Ramowej po wydaniu Decyzji.

4. Migracja Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 do warunków przewidzianych w Umowie Ramowej

W przeciwieństwie do Warunków Dostępu, Umowy Najmu nie przewidywały mechanizmu zawierania Umów Szczegółowych. Udostępnianie OK poszczególnych Słupów elektroenergetycznych na podstawie Umów Najmu odbywało się w trybie sporządzania Protokołów Sprawdzenia, wskazujących określoną długość zainstalowanej infrastruktury oraz miejscowości i ulice przebiegu danej linii. Opłaty tylko nawiązywały do liczby udostępnionych Słupów elektroenergetycznych i w Umowach Najmu były uregulowane w ten sposób, że (i) zgodnie z Umową I opłata wynosiła 200 zł netto za kilometr linii miesięcznie, a (ii) zgodnie z Umową II opłata wynosiła 151 zł netto za kilometr linii na kwartał.

Niniejsza Decyzja przewiduje, że kontynuacja dostępu OK do Słupów elektroenergetycznych udostępnianych przez OU przed wydaniem Decyzji na podstawie Umów Najmu w trybie Protokołów Sprawdzenia (w praktyce wyłącznie Słupy elektroenergetyczne linii nN) nie wymaga zawarcia Umów Szczegółowych regulujących dostęp do wspomnianych słupów. Załącznik nr 7 do Umowy Ramowej zawiera listę wspomnianych Słupów elektroenergetycznych, wraz z ich identyfikacją oraz wskazaniem liczby Kabli

telekomunikacyjnych lub Kabli abonenckich podwieszonych na poszczególnych słupach, co umożliwi naliczanie opłat według modelu przewidzianego w Decyzji. Dzięki zastosowanemu rozwiązaniu możliwa jest kontynuacja udostępniania omawianych Słupów elektroenergetycznych bez konieczności masowego zawierania Umów Szczegółowych zgodnie z wzorem Umowy Szczegółowej załączonym do Umowy Ramowej, gdyż w ocenie Prezesa UKE byłoby to dla Stron zbyt uciążliwe i nie znajdujące uzasadnienia w przepisach prawa (np. w zakresie przygotowania projektu technicznego itd.).

Natomiast dla Kabli telekomunikacyjnych podwieszanych na Słupach elektroenergetycznych po wydaniu Decyzji wymagane jest dopełnienie procedury zawarcia Umowy Szczegółowej, która jest sformalizowana pod względem treści i przy wykorzystaniu formularza tj. wzoru takiej umowy. W ten sposób powinien być udzielany dostęp na potrzeby podwieszenia nowych Kabli telekomunikacyjnych na Słupach elektroenergetycznych OU.

Zgodnie ze standardami wyznaczonymi w Warunkach Dostępu, Decyzja przewiduje sytuacje uprawniające Strony do nakładania wzajemnie na siebie sankcji w postaci naliczania kar umownych oraz rozwiązania w trybie wypowiedzenia lub bez wypowiedzenia poszczególnych Umów Szczegółowych lub Umowy Ramowej. Co do zasady dotyczy to Słupów elektroenergetycznych udostępnionych w modelowy sposób, tj. na podstawie Umowy Ramowej i zawartych na jej podstawie Umów Szczegółowych.

Trzeba jednak mieć na uwadze, że Słupy elektroenergetyczne ujęte w Załączniku nr 7 zostały udostępnione w trybie Protokołów Sprawdzenia przed wprowadzeniem w Umowie Ramowej wzmiankowanego modelowego rozwiązania, a w ich zakresie również może zachodzić potrzeba stosowania analogicznych mechanizmów sankcyjnych. W związku z tym w odniesieniu do tych słupów w Decyzji przewidziano (i) uprawnienie OU do nakładania kar umownych w przypadku stwierdzenia stanu niezgodnego z Protokołem Sprawdzenia oraz (ii) uprawnienie OU do rozwiązania Umowy Ramowej w zakresie ograniczonym do poszczególnych Słupów elektroenergetycznych z Załącznika nr 7 (odpowiednik sankcyjnego rozwiązania Umowy Szczegółowej).

Załącznik nr 7 do finalnie wydanej Decyzji docelowo będzie zawierał listę Słupów elektroenergetycznych OU udostępnionych OK na podstawie Umów Najmu oraz Kabli telekomunikacyjnych i Kabli abonenckich OK podwieszonych na wspomnianych słupach w okresie przed wydaniem Decyzji. W ramach niniejszego postępowania OK przekazał Prezesowi UKE omawianą listę, którą następnie Prezes UKE przesłał OU do weryfikacji. Z uwagi na to, że OK zastrzegł wspomnianą listę klauzulą tajemnicy przedsiębiorstwa OK (w stosunku do podmiotów innych niż OU), przedmiotowa lista nie została opublikowana do konsultacji publicznych w niniejszej sprawie (konsultacji poddany został niewypełniony formularz listy, zawierający opis kategorii pozycji uzupełnionych w Załączniku nr 7 do finalnie wydanej Decyzji).

5. Uzasadnienie w zakresie pkt III sentencji Decyzji

Uwagi ogólne

Zgodnie bowiem z art. 2 pkt 4 ustawy z dnia 12 września 2002 r. o normalizacji (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 1483, dalej „ustawa o normalizacji”), przez normę rozumie się dokument przyjęty na zasadzie konsensu i zatwierdzony przez upoważnioną jednostkę organizacyjną, ustalający - do powszechnego i wielokrotnego stosowania - zasady, wytyczne lub

charakterystyki odnoszące się do różnych rodzajów działalności lub ich wyników i zmierzający do uzyskania optymalnego stopnia uporządkowania w określonym zakresie. Zgodnie zaś z art. 5 ust. 1 ustawy o normalizacji, Polska Norma jest normą krajową, przyjętą w drodze konsensu i zatwierdzoną przez krajową jednostkę normalizacyjną, powszechnie dostępną, oznaczoną - na zasadzie wyłączności - symbolem PN. Zgodnie z art. 11 pkt 3 ustawy o normalizacji, krajową jednostką normalizacyjną, która zatwierdza i wycofuje Polskie Normy i inne dokumenty normalizacyjne jest Polski Komitet Normalizacyjny. Z kolei przepis art. 5 ust. 3 ustawy o normalizacji stanowi o tym, że stosowanie Polskich Norm jest dobrowolne. Dobrowolność stosowania Polskich Norm wyklucza je zatem z katalogu źródeł obowiązującego prawa, chyba że zgodnie z art. 5 ust. 4 ustawy o normalizacji, określone normy zostały powoływane w przepisach prawnych. W takim przypadku gdy określony przepis prawa powszechnie obowiązującego wprost odsyła do określonej Polskiej Normy, powinna ona znaleźć zastosowanie w danej sprawie (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 13 lutego 2019 r. sygn. akt II OSK 641/17).

Trzeba przy tym zauważyć, że wśród przepisów z zakresu telekomunikacji brak jest takiego, zgodnie z którym należałoby zastosować określoną normę branżową do współpracy między operatorem sieci będącym podmiotem wykonującym zadania z zakresu użyteczności publicznej (dalej „PUP”) i PT. Zagadnienia, do których odnoszą się normy, pozostają zatem poza zakresem kompetencji przyznanych Prezesowi UKE.

W myśl art. 190 ust. 1 Pt, Prezes UKE jest organem regulacyjnym w dziedzinie rynku usług telekomunikacyjnych i pocztowych. Na podstawie art. 192 ust. 1 pkt 1 Pt, do zakresu działania Prezesa UKE należy m.in. wykonywanie, przewidzianych ustawą i przepisami wydanymi na jej podstawie, zadań z zakresu regulacji i kontroli rynków usług telekomunikacyjnych, zaś na podstawie art. 192 ust. 1 pkt 5 Pt, Prezes UKE jest uprawniony do podejmowania interwencji w sprawach dotyczących funkcjonowania rynku usług telekomunikacyjnych, z własnej inicjatywy lub wniesionych przez zainteresowane podmioty, w szczególności użytkowników i PT, w tym podejmowanie decyzji w tych sprawach w zakresie określonym Pt.

W zakresie dostępu do infrastruktury technicznej na potrzeby instalacji infrastruktury telekomunikacyjnej oraz budowy sieci telekomunikacyjnych Prezesowi UKE przypisane zostały zadania określone w rozdziale drugim ustawy o wspieraniu rozwoju. Zgodnie z ustawą o wspieraniu rozwoju, uprawnienia Prezesa UKE obejmują m.in. sprawy, których stroną jest PUP w zakresie:

- a) rozstrzygnięcia sporu, na wniosek uprawnionego podmiotu, w sprawie zapewnienia dostępu do infrastruktury technicznej PUP (art. 22 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju),
- b) rozstrzygnięcie sporu, na wniosek uprawnionego podmiotu, o zmianę umowy o dostępie do infrastruktury technicznej PUP (art. 22 ust. 1 w związku z art. 24a ustawy o wspieraniu rozwoju).

Granice rozpoznania wymienionych powyżej spraw powinny być wyznaczone zakresem regulacji objętej ustawą o wspieraniu rozwoju, które w odniesieniu do omawianego zagadnienia obejmują ogólne kwestie takie jak: formy i zasady wspierania inwestycji telekomunikacyjnych, zasady działalności w zakresie telekomunikacji PUP, zasady dostępu do infrastruktury technicznej i infrastruktury telekomunikacyjnej oraz zasady lokalizowania

infrastruktury telekomunikacyjnej. Zakreślony ogólnie przedmiot dostępu, mający obejmować warunki zapewnienia tego dostępu, powinien być wykładany zatem z uwzględnieniem wskazanego powyżej zakresu unormowania, ale przede wszystkim w oparciu o właściwość Prezesa UKE. Żaden przepis prawa materialnego nie zawiera upoważnienia dla Prezesa UKE do określenia warunków dostępu do infrastruktury technicznej PUP w zakresie aspektów techniczno-budowlanych, w tym sposobu prowadzenia prac mających na celu wykonanie sieci telekomunikacyjnej lub infrastruktury telekomunikacyjnej z wykorzystaniem infrastruktury technicznej.

Biorąc powyższe pod uwagę stwierdzić należy, że poza zadaniami Prezesa UKE mieści się załatwianie spraw z zakresu projektowania, instalowania, remontowania oraz utrzymania infrastruktury telekomunikacyjnej oraz sieci telekomunikacyjnych. Kwestie te obejmują zagadnienia techniczno-budowlane. Pozostawać one mogą w zakresie działania organów właściwych do spraw budownictwa. Przemawia za tym brzmienie art. 1 ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz.U. z 2021 r. poz. 2351 z późn. zm., dalej „Prawo budowlane”), zgodnie z którym Prawo budowlane normuje działalność obejmującą sprawy projektowania, budowy, utrzymania i rozbiórki obiektów budowlanych oraz określa zasady działania organów administracji publicznej w tych dziedzinach). Także kwestie dotyczące zapewnienia bezpieczeństwa i higieny pracy przy wykonywaniu robót budowlanych w odniesieniu do telekomunikacyjnych obiektów budowlanych pozostają we właściwości innych ministrów (np. rozporządzenie Ministra Energii z dnia 28 sierpnia 2019 r. w sprawie bezpieczeństwa i higieny pracy przy urządzeniach energetycznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1210) oraz rozporządzenie Ministra Pracy i Polityki Socjalnej z dnia 26 września 1997 r. w sprawie ogólnych przepisów bezpieczeństwa i higieny pracy (Dz. U. z 2003 r. Nr 169, poz. 1650 z późn. zm.)). Dla rozpoznania tego rodzaju zagadnień wymagana jest wiedza specjalistyczna, która pozostaje w obszarze działania innych uprawnionych organów. Prezes UKE posiada wiedzę specjalistyczną w zakresie telekomunikacji rozumianej jako nadawanie, odbiór lub transmisję informacji, niezależnie od ich rodzaju, za pomocą przewodów, fal radiowych bądź optycznych lub innych środków wykorzystujących energię elektromagnetyczną (art. 2 pkt 42 Pt).

Natomiast w myśl zasady praworządności określonej w art. 7 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej, organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa, co oznacza, że podejmowane przez Prezesa UKE działania powinny pozostawać w zakresie właściwości przyznanej wyraźnie prawem powszechnym. W sytuacji gdy okazuje się, że żądanie w części wykracza poza ustawowe kompetencje organu będącego adresatem wniosku o wydanie decyzji, w tym zakresie zachodzi przesłanka umorzenia postępowania z powodu bezprzedmiotowości przewidziana w art. 105 § 1 kpa. Przepis ten stanowi, że gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części. Bezprzedmiotowość postępowania administracyjnego uregulowana w art. 105 § 1 kpa, oznacza, że brak jest któregoś z elementów materialnego stosunku prawnego, a wobec tego nie można wydać decyzji załatwiającej sprawę przez rozstrzygnięcie jej co do istoty. Przesłanka umorzenia postępowania może istnieć jeszcze przed wszczęciem postępowania, co zostanie ujawnione dopiero w toczącym się postępowaniu, a może ona powstać także w czasie trwania postępowania, a więc w sprawie już zawisłej przed organem administracji publicznej. Przypadek bezprzedmiotowości występuje m.in. wówczas, gdy

żądanie strony dotyczy sprawy, która nie podlega rozstrzygnięciu co do jej istoty przez organ administracji publicznej, co ujawni się w toku postępowania (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 25 stycznia 1990 r., sygn. akt II SA 1240/89). W orzecznictwie wskazuje się, że *"Stosownie bowiem do przepisu art. 105 § 1 KPA, gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe, organ administracji publicznej wydaje decyzje o umorzeniu postępowania. Sprawa administracyjna jest bezprzedmiotowa w rozumieniu art. 105 § 1 KPA wtedy, gdy nie ma materialnoprawnych podstaw do władczej, w formie decyzji administracyjnej, ingerencji organu administracyjnego. Wówczas jakiegokolwiek rozstrzygnięcie merytoryczne pozytywne, czy negatywne staje się prawnie niedopuszczalne (por. np. wyr. NSA z 21.2.2006 r., I OSK 967/05). Bezprzedmiotowe może być zatem postępowanie zarówno z powodu braku przedmiotu faktycznego do rozpatrzenia sprawy, jak również z powodu braku podstawy prawnej do wydania decyzji w zakresie żądania wnioskodawcy (por. np. wyr. NSA z 23.1.2006 r., II SA 428/01). W konsekwencji postępowanie można zakwalifikować jako bezprzedmiotowe, gdy sprawa indywidualna nie podlegała i nie podlega merytorycznemu załatwieniu w drodze decyzji administracyjnej lub postanowienia"*. (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach z dnia 31 stycznia 2014 r., sygn. akt II SA/GI 1353/13).

W konsekwencji, Prezes UKE nie jest uprawniony do orzekania w zakresie stosowania norm branżowych lub dokonanych przez Strony ustaleń dotyczących stosowania materialnego prawa cywilnego lub umów procesowych, co skutkowało, stosownie do art. 105 § 1 kpa, koniecznością umorzenia niniejszego postępowania w części w zakresie tych żądań OK.

Uwagi szczegółowe

Z uwagi na zakres posiadanej kognicji Prezes UKE umorzył postępowanie w zakresie żądania OK dotyczącego zmiany Umów Najmu w zakresie powodującym faktyczne usunięcie z tych umów zapisów § 1 i § 5 ust. 1 obu wspomnianych umów, tj.:

- a) postanowienia stanowiącego, że przedmiotem danej umowy jest udostępnianie Słupów w celu zawieszenia na nich kabli telewizyjnych zgodnie z Polska Normą PN-75/E05100 i Zasadami udostępniania słupów elektroenergetycznych do podwieszania kabli teletechnicznych, sygnalizacyjnych, radiowo-telewizyjnych, łączności wewnętrznej itd. na terenie działania OU/Gdynia (§ 1 Umów Najmu),
- b) uprawnienia Stron do rozwiązania danej umowy w przypadku zmiany Polskiej Normy PN-75/E05100 (§ 5 ust. 1 Umów Najmu).

Uwzględnienie żądań OK w omawianym zakresie oznaczałoby się wypowiedzenie władcze Prezesa UKE poza przyznanymi mu kompetencjami.

Konsekwentnie, Prezes UKE umorzył również postępowanie w zakresie żądań OK dotyczących treści projektowanej umowy (mającej zastąpić Umowy Najmu) w przedmiocie:

- a) usunięcia załącznika w postaci Zasad technicznych udostępnienia Słupów elektroenergetycznych, stanowiących załącznik nr 7 do projektu negocjowanej umowy (dalej „Zasady Techniczne”) oraz odwołań zawartych we wspomnianym projekcie w tym zakresie (pkt 1.(13)c Wniosku),
- b) rezygnacji z wymogu przestrzegania przez OK „Instrukcji organizacji bezpiecznej pracy” w OU udostępnianej na stronie OU (dalej „Instrukcja I”), przepisów

związanych z wymaganymi kwalifikacjami osób pracujących przy urządzeniach elektroenergetycznych, a także „Instrukcji organizacji bezpiecznej pracy przy urządzeniach energetycznych” obowiązującej u OU dostępnej na stronie OU (dalej „Instrukcja II”), jak również wymogu przygotowania przez OK i uzgodnienia z OU Instrukcji bezpiecznego podwieszania przewodów telekomunikacyjnych na infrastrukturze sieci elektroenergetycznej uwzględniającej zasady współpracy przy realizacji prac planowanych i awaryjnych u OU Oddział w Gdańsku (pkt 1.(13)(i) Wniosku).

Należy wskazać, że Zasady Techniczne przewidują w szczególności obowiązek stosowania norm oraz Instrukcji I i Instrukcji II, a łącznie wspomniane dokumenty odnoszą się do kwestii techniczno-budowlanych i zagadnień bezpieczeństwa i higieny pracy, a więc do zakresu wykraczającego poza kompetencje Prezesa UKE.

Z uwagi na zakres kognicji Prezes UKE umorzył również postępowanie w zakresie żądania OK dotyczącego zmiany Umów w zakresie § 7 Umów Najmu (postanowienie przewidujące, że „Wszelkie spory między stronami będzie rozstrzygał Sąd Gospodarczy w Gdańsku.”). Poza kompetencjami Prezesa UKE leży wypowiedzanie się w przedmiocie umowy procesowej Stron regulującej właściwość sądu mającego rozstrzygać ewentualne spory między Stronami dotyczące wykonywania lub niewykonywania Umów Najmu.

Z uwagi na zakres posiadanej kognicji Prezes UKE umorzył także postępowanie w przedmiocie żądania OK odnoszącego się do usunięcia z treści Umów postanowienia przewidującego, że „W sprawach nieuregulowanych w niniejszej umowie zastosowanie mają przepisy Kodeksu Cywilnego” (§ 6 obu Umów). Poza kompetencjami Prezesa UKE leży odnośnienie się do dokonanego przez Strony na drodze umownej ogólnego odesłania do zastosowania wspomnianego kodeksu, zwłaszcza że odesłanie referuje do kodeksu regulującego podstawowe zasady prawa cywilnego, podczas gdy Prezes UKE działa w granicach prawa administracyjnego.

6. 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 opłata należna OU na podstawie Umowy Ramowej ulegnie obniżeniu. Wstrzymanie wykonalności Decyzji może nastąpić wyłącznie w trybie art. 479⁶³ ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1805 z późn. zm., dalej „kpc”), a więc postanowieniem Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydanym na wniosek Strony, która wniosła odwołanie, o ile zachodzi niebezpieczeństwo wyrządzenia znacznej szkody lub spowodowania trudnych do odwrócenia skutków.

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

POUCZENIE

Od Decyzji Stronom przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów za pośrednictwem Prezesa UKE w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia Decyzji (art. 206 ust. 2 pkt 6 i ust. 3 Pt w związku z art.

479⁵⁸ § 1 kpc).

Zgodnie z art. 32 ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (tj. 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.