



**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

Podlaska Sieć Internetowa sp. z o.o.

ul. Piastowska 11
15-207 Białystok

(dalej „OK”)

GVT sp. z o.o.

ul. Piłsudskiego 41
05-120 Legionowo

(dalej „OI”)

DECYZJA DR.WPS.6080.1.2022....

Po rozpatrzeniu wniosku OK z dnia 8 marca 2022 r. (doręzonego do Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „UKE”) w dniu 14 marca 2022 r.), uzupełnionego pismem OK z dnia 25 marca 2022 r. (doręczonym do UKE w dniu 31 marca 2022 r.) i doprecyzowanego pismem OK z dnia 26 sierpnia 2022 r. (doręczonym do UKE w dniu 5 września 2022 r.) (dalej „Wniosek o decyzję”) o wydanie decyzji ustalającej warunki dostępu, o którym mowa w art. 27 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 ze zm., dalej „ustawa o wspieraniu rozwoju”) do infrastruktury telekomunikacyjnej Gminy Brańsk w zakresie kanalizacji kablowej zrealizowanej z wykorzystaniem środków publicznych w ramach projektu „Budowa Nadbużańskiej szerokopasmowej sieci dystrybucyjnej – realizacja I i II etapu” zrealizowanego w ramach Regionalnego Projektu Operacyjnego Województwa Podlaskiego na lata 2007-2013, Oś Priorytetowa 4. Społeczeństwo Informacyjne (dalej „Sieć NSSD”)

w relacjach:

- 1) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0038913-00003 przy ul. Piłsudskiego 64 do zasobnika Sieci NSSD przy ul. Piłsudskiego 32 w miejscowości Mień,
- 2) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0038913-00002 na skrzyżowaniu ul. Domanowskiej z ul. Piłsudskiego w miejscowości Mień do studni Sieci NSSD nr BR-01/S_02/SKR-1 w m. Domanowo, przy nr 74,
- 3) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-PSI-ZK01-0024549-00001 w miejscowości Domanowo przy nr 11, do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024851-0001 na dz. nr 310/1, ob. Patoki przy skrzyżowaniu z drogą gminną nr 108220B (dz. nr 305/1),
- 4) od projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024549-00003 w miejscowości Domanowo przy nr 20, przez miejscowość Pietraszki, do studni Sieci NSSD nr BR-02/S_01/SKR-1 przy szafie Sieci NSSD w miejscowości Glinnik przy Publicznym Gimnazjum (Glinnik 40C),

- 5) od studni Sieci NSSD nr BR-02/S_02/SKR-1 w miejscowości Zanie przy nr 11, drogą powiatową 1571B, do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-PSI-ZK01-0024986-00003 w miejscowości Świridy przy nr 91,
- 6) od studni Sieci NSSD w miejscowości Kadłubówka naprzeciwko domu nr 6, drogą powiatową nr 1688B, do projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024710-00001 w miejscowości Koszewo przy skrzyżowaniu z drogą powiatową nr 1692B na wysokości dz. nr 35 ob. Koszewo,
- 7) od projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024510-00001 w miejscowości Chojewo na skrzyżowaniu drogi powiatowej nr 1692B i drogi gminnej nr 108246B na wysokości dz. nr 1 ob. Chojewo, przez miejscowość Pace, do studni Sieci NSSD miejscowości Kiersnowo przy nr 2,
- 8) od projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024510-00001 w miejscowości Chojewo na skrzyżowaniu drogi powiatowej nr 1692B i drogi gminnej nr 108246B na wysokości dz. nr 1 ob. Chojewo, do studni Sieci NSSD nr BR-04/S_07/SKR-1 w miejscowości Burchaty przy nr 9/1,
- 9) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024495-00002 w miejscowości Brzeźnica przy skrzyżowaniu drogi gminnej nr 108223B z drogą powiatową nr 1699B na wysokości dz. nr 286 ob. Brzeźnica, przez miejscowość Popławy, Oleksin, Burchaty i Klichy do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024590-00001 w miejscowości Holonki przy nr 7,

- dalej „Kanalizacja kablowa”,

I. na podstawie art. 27 ust. 6 ustawy o wspieraniu rozwoju 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 ze zm., dalej „Pt”) oraz art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 2000 ze zm., dalej „kpa”), ustalam warunki dostępu opisane szczegółowo w Załączniku nr 1 do niniejszej decyzji w relacjach Kanalizacji kablowej, tj.:

- 1) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0038913-00003 przy ul. Piłsudskiego 64 do zasobnika Sieci NSSD przy ul. Piłsudskiego 32 w miejscowości Mień,
- 2) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0038913-00002 na skrzyżowaniu ul. Domanowskiej z ul. Piłsudskiego w miejscowości Mień do studni NSSD nr BR-01/S_02/SKR-1 w miejscowości Domanowo, przy nr 74,
- 3) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-PSI-ZK01-0024549-00001 w miejscowości Domanowo przy nr 11, do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024851-0001 na dz. nr 310/1, ob. Patoki przy skrzyżowaniu z drogą gminną nr 108220B (dz. nr 305/1),
- 4) od projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024549-00003 w miejscowości Domanowo przy nr 20, przez miejscowość Pietraszki, do studni Sieci NSSD nr BR-02/S_01/SKR-1 przy szafie Sieci NSSD w miejscowości Glinnik przy Publicznym Gimnazjum (Glinnik 40C),
- 5) od studni Sieci NSSD nr BR-02/S_02/SKR-1 w miejscowości Zanie przy nr 11, drogą powiatową 1571B, do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-PSI-ZK01-0024986-00003 w miejscowości Świridy przy nr 91,

- 6) od studni Sieci NSSD w miejscowości Kadłubówka naprzeciwko domu nr 6, drogą powiatową nr 1688B, do projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024710-00001 w miejscowości Koszewo przy skrzyżowaniu z drogą powiatową nr 1692B na wysokości dz. nr 35 ob. Koszewo,
- 7) od projektowanego (przyszłego) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024510-00001 w miejscowości Chojewo na skrzyżowaniu drogi powiatowej nr 1692B i drogi gminnej nr 108246B na wysokości dz. nr 1 ob. Chojewo, przez miejscowość Pace, do studni Sieci NSSD miejscowości Kiersnowo przy nr 2,
- 8) od projektowanej (przyszłej) nabudowanej studni PSI nr ST-P-SKR1-0024510-00001 w miejscowości Chojewo na skrzyżowaniu drogi powiatowej nr 1692B i drogi gminnej nr 108246B na wysokości dz. nr 1 ob. Chojewo, do studni Sieci NSSD nr BR-04/S_07/SKR-1 w miejscowości Burchaty przy nr 9/1,
- 9) od projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024495-00002 w miejscowości Brzeźnica przy skrzyżowaniu drogi gminnej nr 108223B z drogą powiatową nr 1699B na wysokości dz. nr 286 ob. Brzeźnica, przez miejscowości Popławy, Oleksin, Burchaty i Klichy do projektowanego (przyszłego) nabudowanego zasobnika PSI nr ZK-P-ZK01-0024590-00001 w miejscowości Holonki przy nr 7.

II. Załącznik nr 1 do niniejszej decyzji – „Warunki ramowe” wraz z dalszymi załącznikami do tego załącznika stanowi integralną część niniejszej decyzji.

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

UZASADNIENIE

1. Podstawa rozpatrzenia Wniosku o decyzję

Zgodnie z art. 27 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju: „Podmiot, który:

- 1) *wykorzystał środki publiczne w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych do:*
 - a) *budowy, przebudowy lub remontu infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej, lub*
 - b) *nabywania praw do infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej,*
- 2) *nabył prawa do infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej, o których mowa w pkt 1 lit. a – zapewnia dostęp do takiej infrastruktury lub sieci przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, jeżeli obowiązek ten wynika z przepisów prawa, decyzji, umów lub innych aktów, na podstawie których nastąpiło finansowanie ze środków publicznych tej budowy, przebudowy, tego remontu lub nabycia praw”.*

Z przytoczonego przepisu wynika obowiązek zapewnienia dostępu do infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej zrealizowanej z wykorzystaniem środków publicznych, a w przypadku niniejszej decyzji (dalej „Decyzja”) dostępu do Kanalizacji kablowej wskazanej we Wniosku o decyzję (dalej „Dostęp”). Powyższemu obowiązkowi odpowiada jednocześnie uprawnienie przedsiębiorców telekomunikacyjnych (dalej „PT”) do żądania uzyskania Dostępu.

Prezes UKE ustalił, że:

- 1) OK ma status PT (źródło: rejestr PT, wpis nr 11306);

- 2) Gmina Brańsk jest właścicielem Kanalizacji kablowej, do której dostępu domaga się OK i która została wybudowana z dofinansowaniem ze środków publicznych (dowód: (i) „Umowa UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-00 o dofinansowanie Projektu pn. „Budowa nadbużańskiej szerokopasmowej sieci dystrybucyjnej – realizacja I i II etapu” Nr projektu WND-RPPD.04.01.00-20-005/10 w ramach Regionalnego Projektu Operacyjnego Województwa Podlaskiego na lata 2007-2013 Osi Priorytetowej IV Społeczeństwo Informacyjne”, zawarta w dniu 31 grudnia 2010 r. pomiędzy Województwem Podlaskim a Gminą Drohiczyn, zmienionej aneksem nr UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-01 z dnia 22 lipca 2011 r., aneksem UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-02 z dnia 20 lutego 2012 r., aneksem nr UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-03 z dnia 21 maja 2012 r., aneksem nr UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-06 z dnia 30 marca 2015 r., aneksem nr UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-05 z dnia 23 listopada 2015 r., aneksem nr UDA-RPPD.04.01.00-20-005/10-07 z dnia 14 marca 2016 r. (dalej „Umowa o dofinansowanie”), załączona do pisma Gminy Brańsk z dnia 12 kwietnia 2022 r., (ii) pismo Gminy Brańsk z dnia 12 kwietnia 2022 r., (iii) dokument przyjęcia środka trwałego przez Gminę Brańsk z dnia 31 grudnia 2015 r.);
- 3) OI ma status PT (źródło: rejestr PT, wpis nr 7153);
- 4) OI jest stroną „Umowy nr 33/2022 koncesji na usługi polegające na pełnieniu funkcji Operatora Nadbużańskiej Szerokopasmowej Sieci Dystrybucyjnej (na terenie Gminy Brańsk” zawartej między Gminą Brańsk i OI w dniu 6 października 2022 r. (dalej „Umowa Koncesji”); OI jest Koncesjonariuszem w rozumieniu Umowy Koncesji, pełniącym rolę Operatora infrastruktury Sieci NSSD znajdującej się na terenie Gminy Brańsk, do którego obowiązków należy w szczególności świadczenie usługi utrzymania i zarządzania Siecią NSSD na terenie Gminy Brańsk, w tym udostępniania klientom infrastruktury, w szczególności kanalizacji kablowej (Umowa Koncesji - pkt 3.1., pkt 4.1.2.1.);
- 5) Obowiązek zapewnienia Dostępu przez OI wynika z:
 - a) motywów 27, 28 i 42 decyzji Komisji Europejskiej nr C(2013)3430 dotyczącej notyfikacji pomocy państwa SA.35027 (2012/N), SA.35028 (2012/N) oraz SA.35029 (2012/N) – Polska Projekty lokalnej sieci szerokopasmowej na Podlasiu z dnia 6 czerwca 2013 r. (dalej „Decyzja notyfikacyjna”), przewidującej obowiązek zapewnienia hurtowego dostępu;
 - b) Umowy o dofinansowanie - Załącznika nr 1 w postaci „Wniosku o dofinansowanie realizacji Projektu w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podlaskiego na lata 2007-2013 o numerze WND-RPPD.04.01.00-20-005/10”, pkt III.8;
 - c) § 1 i § 5 „Porozumienia w sprawie wspólnej realizacji projektu pn. Budowa nadbużańskiej szerokopasmowej sieci dystrybucyjnej”, zawartego w dniu 28 stycznia 2010 r. pomiędzy jednostkami samorządu terytorialnego, (dalej „Porozumienie”), do którego Gmina Brańsk przystąpiła na mocy aneksu z dnia 21 lutego 2010 r. (dalej „Aneks 1”), uzyskując status partnera i zobowiązując się do honorowania wszelkich zapisów zawartych w Porozumieniu (§ 1 ust. 1 i ust. 2 Aneksu 1); strony Porozumienia zobowiązały się do realizacji wspólnego przedsięwzięcia polegającego na realizacji Projektu „Budowa nadbużańskiej szerokopasmowej sieci dystrybucyjnej”;

- d) ust. 1 pkt 1.5 i ust. 3 pkt 3.1, ust. 4 pkt 4.1.2.1 Umowy Koncesji, przewidującej w szczególności zarządzanie wspomnianą infrastrukturą (obejmujące w szczególności udostępnianie infrastruktury telekomunikacyjnej), w tym z „Załącznika C” do Umowy Koncesji określającego zakres przedmiotowy kanalizacji kablowej objętej zakresem Umowy koncesji oraz z załącznika do Umowy koncesji – „Protokołu Przekazania” dokumentującego przekazanie przez Gminę Brańsk dla OI kanalizacji kablowej objętej zakresem Umowy Koncesji.

Należy wyjaśnić, że Umowa o dofinansowanie przewidywała realizację projektu w modelu partnerstwa. W nomenklaturze Umowy o dofinansowanie, Gmina Drohiczyn będąc stroną wspomnianej umowy, miała status „lidera projektu”, natomiast Gmina Brańsk miała status jednego z 12 „partnerów” (partner nr 9). Budowa Sieci NSSD, w tym Kanalizacji kablowej, była realizowana na mocy Porozumienia. Stronami Porozumienia były jednostki samorządu terytorialnego mające następnie status lidera projektu (Gmina Drohiczyn) lub partnera na gruncie Umowy o dofinansowanie. Gmina Brańsk przystąpiła do Porozumienia na mocy Aneksu 1, na podstawie § 1 ust. 1 i ust. 2 wspomnianego aneksu odpowiednio uzyskując status partnera i zobowiązując się do honorowania wszelkich zapisów zawartych w Porozumieniu.

Zgodnie z Umową o dofinansowanie, Gmina Drohiczyn jako lider projektu reprezentowała wszystkie umawiające się strony, w tym m.in. Gminę Brańsk, Gminę Ciechanowiec, Gminę Rudka.

Decyzja notyfikacyjna w motywach 27, 42 i 28 stanowi odpowiednio:

- „(27) *Operator infrastruktury będzie zobowiązany do zapewnienia innym operatorom efektywnego hurtowego dostępu do infrastruktury przez okres co najmniej 7 lat od rozpoczęcia eksploatacji wolnych zasobów sieci publicznej. Operator infrastruktury będzie także zobowiązany do odpłatnego oferowania szerokopasmowych usług detalicznych dla użytkowników końcowych (mieszkańców i przedsiębiorstw) z wykorzystaniem publicznych punktów dostępu do internetu.*”
- „(42) *Dostęp hurtowy: Jak potwierdziły władze polskie, dostęp hurtowy będzie udzielany przez operatora infrastruktury na niedyskryminujących warunkach gwarantujących wolny dostęp na okres co najmniej 7 lat. Usługi hurtowe będą obejmować aktywny dostęp poprzez zapewnianie usług transmisyjnych, a także dostęp pasywny poprzez zapewnianie dostępu do usług dzierżawy ciemnych włókien. Władze polskie potwierdziły również, że w planowanej sieci przewiduje się dostęp do kanalizacji kablowej.*”
- „(28) *Zważywszy, że projekty objęte zgłoszonym środkiem odnoszą się głównie do obszarów wiejskich i słabo zaludnionych, zdaniem władz polskich istnieje ryzyko, że żaden operator nie będzie zainteresowany pełnieniem funkcji operatora infrastruktury planowanej sieci na warunkach akceptowalnych przez 18 gmin. W takim przypadku władze gmin⁸ będą realizować zadania dotyczące części komercyjnej projektu. Będą one przestrzegać wszystkich warunków ustalonych dla operatora infrastruktury (takich jak zapewnienie efektywnego hurtowego dostępu przez co najmniej 7 lat, ceny hurtowe i detaliczne oparte na benchmarkach w postaci publikowanych cen rynkowych lub cen regulowanych wyznaczonych przez UKE, mechanizm clawback.*”

OI jest obowiązany zapewnić wolny (otwarty) oraz efektywny dostęp hurtowy do infrastruktury pasywnej w postaci kanalizacji kablowej, co wynika z przewidzianego w Umowie o dofinansowanie obowiązku przestrzegania praw i obowiązków Stron wynikających z Decyzji notyfikacyjnej, poczynając od daty wydania wspomnianej decyzji (§ 2¹ ust. 1 i 2 Umowy o dofinansowanie w związku z motywem 27 i 42 Decyzji notyfikacyjnej).

Rozporządzenie Komisji (UE) NR 651/2014 z dnia 17 czerwca 2014 r. uznające niektóre rodzaje pomocy za zgodne z rynkiem wewnętrznym w zastosowaniu art. 107 i 108 Traktatu (Dz.U. UE.L. 2014.187.1 z dnia 26 czerwca 2014 r.; dalej „Rozporządzenie KE”) stanowi w art. 52 ust. 7 w szczególności, że *„Aktywny dostęp hurtowy przyznawany jest na co najmniej siedem lat, zaś hurtowy dostęp do infrastruktury fizycznej, w tym kanałów i słupów, nie jest ograniczony w czasie. Takie same warunki dostępu muszą mieć zastosowanie do całości dotowanej sieci, w tym także do tych części sieci, gdzie wykorzystuje się istniejącą infrastrukturę. Zobowiązanie dotyczące dostępu wykonuje się niezależnie od jakichkolwiek zmian w zakresie własności dotowanej sieci, zarządzania nią lub jej obsługi.”* Mając na uwadze art. 27 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju, należy stwierdzić że przywołany zapis Rozporządzenia KE jako przepis powszechnie obowiązujący wiąże OI w zakresie zapewniania dostępu do Kanalizacji kablowej bez ograniczenia w czasie. Ponadto Rozporządzenie KE stanowi w art. 52 ust. 8 w szczególności, że *„Cena dostępu hurtowego opiera się na jednym z następujących punktów odniesienia: (i) średnich publikowanych cenach hurtowych obowiązujących w innych, porównywalnych, bardziej konkurencyjnych obszarach państwa członkowskiego lub Unii; lub (ii) przy braku takich publikowanych cen - na cenach regulowanych już ustalonych lub zatwierdzonych przez krajowy organ regulacyjny dla odnośnych rynków i usług; lub (iii) przy braku takich publikowanych lub regulowanych cen - ustalanie cen jest zgodne z orientacją kosztową i metodyką obowiązującą na podstawie sektorowych ram regulacyjnych.”*

Na mocy § 5 ust. 1 Porozumienia, majątek uzyskany w ramach projektu budowy Sieci NSSD należy wyłącznie do partnera projektu lub lidera projektu (tzn. dana gmina będąca liderem lub partnerem projektu jest wyłącznym właścicielem infrastruktury wybudowanej w ramach projektu na obszarze tej gminy).

Obecnie dotychczasowi partnerzy Umowy o dofinansowanie mają swobodę w zarządzaniu infrastrukturą telekomunikacyjną wybudowaną w ramach wspomnianego projektu, stając się wyłącznymi właścicielami tej infrastruktury na terenie swojej gminy (dowód: § 5 ust. 1 Porozumienia, pismo Gminy Drohiczyn z dnia 7 marca 2022 r.¹, pismo Gminy Brańsk z dnia 14 kwietnia 2022 r., dokument przyjęcia środka trwałego przez Gminę Brańsk z dnia 31 grudnia 2015 r.). Tym samym Gmina Brańsk będąca beneficjentem dofinansowania udzielonego na podstawie Umowy o dofinansowanie stała się właścicielem Kanalizacji kablowej na obszarze Gminy Brańsk, do której dostępu domaga się OK (okoliczność bezsporna).

Na podstawie Umowy koncesji Gmina Brańsk przeniosła na OI (Koncesjonariusza) uprawnienie do pełnienia funkcji operatora infrastruktury w zakresie Sieci NSSD na terenie Gminy Brańsk. W rezultacie OI - jako podmiot, który nabył prawa do Sieci NSSD na terenie Gminy Brańsk, w tym do infrastruktury pasywnej w postaci kanalizacji kablowej - jest obecnie podmiotem obowiązującym do zapewnienia dostępu zgodnie z art. 27 ust. 1 i 2 ustawy o wspieraniu rozwoju, w szczególności stając się podmiotem zobowiązującym do przestrzegania warunków określonych dla operatora infrastruktury w zakresie kanalizacji

¹ materiały załączone do akt postępowania pismem z dnia 10 marca 2023 r.

kablowej w ramach Sieci NSSD na terenie Gminy Brańsk wynikających z Umowy o dofinansowanie.

Powyższe łącznie oznacza, że OK jest podmiotem uprawnionym do żądania uzyskania Dostępu, natomiast OI jest podmiotem zobowiązanym do zapewnienia Dostępu.

Należy przy tym wyjaśnić, że OI ma obowiązek przygotowania, publikacji i stosowania oferty ramowej oraz przedstawienia do zatwierdzenia Prezesowi UKE cennika usług świadczonych przez OI na Sieci NSSD na terenie Gminy Brańsk, w szczególności w zakresie kanalizacji kablowej. Do chwili obecnej OI nie przedstawił Prezesowi UKE do zatwierdzenia cennika ani nie opublikował oferty ramowej w zakresie Dostępu do Sieci NSSD, w szczególności do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład tej sieci na terenie Gminy Brańsk. Z uwagi na brak wspomnianej oferty oraz cennika, Prezes UKE nie mógł uwzględnić ich treści w niniejszej Decyzji.

Przedmiotem żądania OK jest wydanie Decyzji ustalającej warunki Dostępu OK do Kanalizacji kablowej (dowód: Wniosek o decyzję).

Na podstawie tak określonego przez OK przedmiotu żądania, Prezes UKE ustalił, że jego podstawą prawną jest art. 27 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju.

2. Ocena dopuszczalności złożenia Wniosku o decyzję przez OK

Zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy o wspieraniu rozwoju, warunki dostępu, o którym mowa w ust. 1, w tym techniczne, eksploatacyjne i finansowe warunki współpracy, strony ustalają w umowie o dostępie do infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej, zawartej na piśmie pod rygorem nieważności.

Zgodnie z art. 27 ust. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju, każda ze Stron może zwrócić się do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji w sprawie dostępu w przypadku:

- 1) niepodjęcia negocjacji w sprawie zawarcia umowy o dostępie;
- 2) odmowy udzielenia dostępu;
- 3) niezawarcia umowy o dostępie pomimo upływu 60 dni od dnia złożenia wniosku o dostępie.

Prezes UKE ustalił, że pismem z dnia 29 grudnia 2021 r. (doręczonym Gminie Brańsk w dniu 5 stycznia 2022 r.) OK złożył do Gminy Brańsk wniosek o wszczęcie negocjacji w zakresie zawarcia umowy o Dostęp do KK (dalej „Wniosek o negocjacje”; dowód: pismo OK do Gminy Brańsk z dnia 29 grudnia 2021 r. oraz potwierdzenie doręczenia tego pisma do Gminy Brańsk).

W odpowiedzi na pismo OK z dnia 29 grudnia 2021 r, Gmina Brańsk wskazała, że nie jest zainteresowana dzierżawą kanalizacji kablowej na poszczególnych odcinkach sieci, jak i świadczeniem innych usług (dowód: pismo Gminy Brańsk z dnia 29 grudnia 2021 r.).

Z uwagi na odmowę udzielenia Dostępu, co spełnia jedną ze wskazanych w art. 27 ust. 5 ustawy o wspieraniu rozwoju przesłanek wystąpienia do Prezesa UKE z wnioskiem o wydanie decyzji w sprawie dostępu, OK złożył Wniosek o decyzję, do którego dołączył zgodnie z art. 21 ust. 2a w związku z art. 27 ust. 7 ustawy o wspieraniu rozwoju:

- 1) Wniosek o negocjacje,
- 2) potwierdzenie doręczenia Gminie Brańsk Wniosku o negocjacje,
- 3) projekt umowy o dostępie do infrastruktury technicznej, w całości sporny.

3. Uzasadnienie podstawy prawnej prowadzonego postępowania

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

Żądanie Wniosku o decyzję znajduje oparcie w art. 27 ust. 1 ustawy o wspieraniu rozwoju. Natomiast art. 27 ust. 6 tej ustawy stanowi podstawę prawną wydania decyzji w postępowaniu administracyjnym prowadzonym na Wniosek o decyzję.

wcześniejszego komunikatu Prezesa UKE dotyczącego referencyjnych cen rynkowych stosowanych w Regionalnych Sieciach Szerokopasmowych (dalej „RSS”) (dowód: opinia Prezesa UKE z dnia 14 września 2022 r. w sprawie oferty ramowej Gminy Nurzec-Stacja (dalej „Opinia”), komunikat Prezesa UKE „Aktualizacja referencyjnych cen rynkowych dla RSS, 11 marca 2021” wraz z załącznikiem „Ceny rynkowe -2021”)². W Opinii Prezes UKE zatwierdził opłaty za dostęp hurtowy przedstawione przez operatora infrastruktury Sieci NSSD. Prezes UKE uznaje za aktualne ustalenia poczynione we wspomnianej opinii i relewantne w niniejszej sprawie. W Decyzji w Załączniku nr 3 Cennik do załącznika Warunki Ramowe przewidziano stawkę opłaty abonamentowej w wysokości 0,12 zł/netto/mies./metr za ułożenie kabla lub mikrokanalizacji o średnicy \varnothing w przedziale 0 – 8,5 mm, zaś zgodnie z Opinią stawki rynkowe opłat abonamentowych za przekrój do \varnothing 20 mm mieszczą się w przedziale 0,12zł-1,82 zł/netto/mies./metr. Ponadto we wspomnianym Załączniku nr 3 przewidziano następujące opłaty za nadzór OI (i) za pierwsze 2 godziny nadzoru OI - 180 zł/osoba/h, (ii) każda następna godzina nadzoru OI – 65 zł/osoba/h, dodatek za nadzór w godzinach 22:00-06:00 – 45 zł/osoba/h, przy czym są to stawki tożsame ze stawkami uznanymi w Opinii za mieszczące się w granicach opłat za analogiczne usługi, stosowanych przez operatora infrastruktury wybudowanej w ramach Sieci NSSD.

Warto nadmienić, że przewidziane w Decyzji zasady obliczania i stawka opłaty abonamentowej za dzierżawę Kanalizacji kablowej, jak też zasady obliczania i stawki opłat za nadzór są tożsame z zasadami obliczania i stawkami przewidzianymi w umowach zawartych przez OK z Gminą Drohiczyn i Gminą Siemiatycze w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wybudowanej w ramach Sieci NSSD (Umowa Ramowa o świadczenie usług telekomunikacyjnych, zawarta przez OK i Gminę Drohiczyn w dniu 24 czerwca 2021 r., nr UR/1/2021; Umowa Ramowa o świadczenie usług telekomunikacyjnych, zawarta przez OK i Gminę Siemiatycze w dniu 18 listopada 2021 r., nr UR/1/2021)³, co dodatkowo wykazuje na konkretnych przykładach, że zasady obliczania opłat i stawki opłat przewidziane w Decyzji są zgodne z praktyką rynkową w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej w Sieci NSSD.

Należy również podkreślić, że zgodnie z art. 27 ust. 6 pkt 2 ustawy o wspieraniu rozwoju Prezes UKE wydaje decyzję w sprawie dostępu do infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej biorąc pod uwagę w szczególności zasady zapewnienia dostępu określone w przepisach prawa, decyzjach, umowach lub innych aktach, na podstawie których nastąpiło finansowanie ze środków publicznych budowy tej infrastruktury lub sieci telekomunikacyjnej.

² <https://bip.uke.gov.pl/decyzje/oferty-ramowe/opinia-prezesa-uke-w-sprawie-oferty-ramowej-operatora-infrastruktury-gminy-nurzec-stacja,48.html>

<https://bip.uke.gov.pl/decyzje/oferty-ramowe/aktualizacja-referencyjnych-cen-rynkowych-dla-rss,44.html>
materiały załączone do akt sprawy pismem z dnia 10 marca 2023 r.

³ materiały załączone do akt sprawy pismem z dnia 10 marca 2023 r

W tym miejscu należy wskazać, że OI na mocy Umowy koncesji przejął od Gminy Brańsk (będącej beneficjentem Umowy o dofinansowanie) obowiązek zapewnienia efektywnego dostępu do kanalizacji kablowej znajdującej się na obszarze gminy Brańsk. Treść i źródła obowiązku zapewnienia dostępu do kanalizacji kablowej w ramach Sieci NSSD (Decyzja notyfikacyjna, Umowa o dofinansowanie, Porozumienie) oraz przejście tego obowiązku z Gminy Brańsk na OI na mocy Umowy koncesji omówiono wcześniej w pkt 1 i 3 uzasadnienia Decyzji.

Efektywność dostępu zapewnia w szczególności uregulowanie w Decyzji zasad i procedur Dostępu, w tym wzajemnych praw i obowiązków Stron. Procedury przewidziane w Decyzji gwarantują ciągłość współpracy pomiędzy Stronami. Dodatkowo efektywność wzmacnia instytucja kar umownych zastrzeżonych w celu motywowania Stron do rzetelnego wywiązywania się z ich obowiązków wobec drugiej Strony. Z kolei otwartości dostępu do kanalizacji kablowej w ramach Sieci NSSD służy brak wyłączności na rzecz OK w zakresie dostępu do tej infrastruktury.

4.2. Ustalenia warunków współpracy Stron

Przy projektowaniu rozstrzygnięcia Decyzji Prezes UKE kierował się wiedzą, którą posiada z urzędu jako regulator rynku usług telekomunikacyjnych i ukształtował ją bazując na uregulowaniach przyjętych w OR Sieci NSSD w zakresie Kanalizacji kablowej, w szczególności mając na uwadze zasadę proporcjonalności oraz niedyskryminacji. Przy Wniosku o decyzję OK przekazał projekt umowy ramowej negocjowanej z Gminą Brańsk, który zawierał również inne usługi niż wskazane we Wniosku o decyzję. Pismem z dnia 22 sierpnia 2022 r. Prezes UKE wezwał OK do wskazania jednoznacznego zakresu usług objętych Wnioskiem o decyzję oraz przekazania projektu umowy dostosowanej do zakresu usług objętych Wnioskiem o decyzję. Pismem z dnia 26 sierpnia 2022 r. OK poinformował, że zakres usług objętych wnioskiem dotyczy dostępu do Kanalizacji kablowej w relacjach opisanych we Wniosku o decyzję, jednakże nie przekazał projektu umowy dostosowanej do żądanego zakresu usług. W związku z powyższym Prezes UKE w Decyzji dokonał zmian w stosunku do pierwotnie postulowanego przez OK projektu umowy, biorąc pod uwagę zakres usług ujętych we Wniosku o decyzję (po jego doprecyzowaniu) oraz bazując na uregulowaniach przyjętych w OR Sieci NSSD w zakresie kanalizacji kablowej. Zmiany wprowadzone przez Prezesa UKE polegały w pierwszej kolejności na wykreśleniu, z uwagi na bezprzedmiotowość, zapisów dedykowanych usługom nieobjętym zakresem doprecyzowanego Wniosku o decyzję, tj. zapisów regulujących usługi: dzierżawy ciemnych włókien światłowodowych, transmisji danych VPN, kolokacji, dostępu do sieci Internet. Ponadto z uregulowań dotyczących usługi dzierżawy kanalizacji kablowej usunięto zapisy dotyczące powtarzalnych procesów wynikających z zawierania umów szczegółowych (kwestia procedury składania wniosków o zawarcie umowy szczegółowej, zawierania umów szczegółowych, okresu obowiązywania tych umów, udostępniania usług objętych zakresem wspomnianych umów), gdyż Decyzja przyznaje dostęp do wskazanych relacji Kanalizacji kablowej na zasadach określonych bezpośrednio w Decyzji, bez odsyłania do umów szczegółowych (tj. Decyzja nie przewiduje zawierania na jej podstawie umów szczegółowych). Konsekwentnie, z racji braku zastosowania konstrukcji umowy szczegółowej wykreślono też zapisy przewidujące opusty uzależnione od okresu, na jaki zostaje zawarta umowa szczegółowa. Usunięto także uregulowania dotyczące współwłasności kabla umieszczonego w Kanalizacji kablowej, ponieważ Decyzja reguluje dostęp do tej Kanalizacji wyłącznie na rzecz OK.

Rozwiązania przyjęte w Decyzji określają zasady współpracy Stron (w tym procedury) w sposób konieczny dla zapewnienia harmonijnej współpracy między Stronami, a jednocześnie

jak najmniej uciążliwy dla obu Stron, co wypełnia przesłankę proporcjonalności. Dzięki zastosowaniu w Decyzji rozwiązań przewidzianych w OR Sieci NSSD, OK oraz inni PT mają dostęp do kanalizacji kablowej w zakresie Sieci NSSD na analogicznych warunkach i nie gorszych niż przewidziane w OR Sieci NSSD, co wypełnia przesłankę niedyskryminacji. Oparcie się przy konstruowaniu Decyzji na OR Sieci NSSD, dzięki transparentności rozwiązań, wzmacnia realizację przesłanki niedyskryminacji. Ponadto bazowanie na OR Sieci NSSD wynikało z faktu, że OK nie przedstawił projektu umowy ograniczonego do dostępu do Kanalizacji kablowej (pierwotnie przekazany przez OK projekt umowy regulował szerszy katalog usług, tj. wszystkie usługi przewidziane w OR Sieci NSSD). W związku z wyjaśnieniami OK, że jego intencją jest uzyskanie dostępu wyłącznie do Kanalizacji kablowej (dowód: pismo OK z dnia 26 sierpnia 2022 r.), zasadne było objęcie zakresem regulacji Decyzji jedynie usługi dzierżawy Kanalizacji kablowej. Ponadto brak wyłączności dostępu OK do Kanalizacji kablowej w ramach Sieci NSSD wypełnia przesłankę otwartego dostępu do tej infrastruktury.

Wydając Decyzję, Prezes UKE nadał kształt załącznikom do Decyzji na wzór OR Sieci NSSD w zakresie kanalizacji kablowej, dokonując modyfikacji wynikających z konieczność uwzględnienia, iż Decyzja reguluje jedynie usługę Dostępu w zakresie Kanalizacji kablowej (w szczególności do 9 konkretnych relacji), podczas gdy OR Sieci NSSD reguluje szerszy zakres usług; w szczególności, Prezes UKE przyjął zastosowaną w OR Sieci NSSD konstrukcję załączników oraz regulowanej w nich treści.

Decyzja zastępuje umowę regulującą zasady dostępu w zakresie Kanalizacji kablowej. Załącznik nr 1 do Decyzji pt. „Warunki Ramowe” reguluje ogólne zasady i procedury współpracy Stron, natomiast kwestie szczegółowe, w tym zakresie są uregulowane w „Załączniku Produktowym Usługi Dzierżawy Kanalizacji Kablowej” (dalej „Załącznik Produktowy”), będącym załącznikiem do Warunków Ramowych. Załącznik Produktowy jest dedykowany usłudze dzierżawy Kanalizacji kablowej i zawiera m.in. załączniki stanowiące wzory Zamówienia na Usługę Dzierżawy Kanalizacji kablowej oraz Protokołu zdawczo-odbiorczego.

Decyzja w zakresie zastępującym umowę reguluje procedury i zasady wymagane dla współpracy stron w tego typu umowie. Elementy te stanowią katalog określający zasady współpracy międzyoperatorskiej, które są niezbędne do korzystania z Dostępu. Dlatego też Decyzja reguluje w szczególności następujące elementy współpracy międzyoperatorskiej: (i) definicje ogólne, (ii) procedurę składania i obsługi zamówienia, (iii) cennik, sposób obliczania opłat i warunki płatności, (iv) siłę wyższą, (v) procedurę reklamacyjną, (vi) nadzór OK nad pracami OI, (vii) prace planowe, (viii) usuwanie awarii, (ix), kary umowne.

Decyzja przewiduje udzielenie Dostępu do określonych relacji Kanalizacji kablowej udostępnianych w następstwie złożonego przez OK do OI Zamówienia na Usługę Dzierżawy (dalej „Zamówienie”). W ramach pozytywnej odpowiedzi na Zapytanie, OI przedkłada OK Warunki Techniczne, w oparciu o które OK wykonuje Projekt Techniczny opisujący szczegóły montażu kabli telekomunikacyjnych w Kanalizacji kablowej. Udzielając pozytywnej odpowiedzi, OI jednocześnie dokonuje nieodpłatnej rezerwacji wolnych zasobów na potrzeby OK w zakresie wynikającym z Zamówienia. Po pozytywnej weryfikacji Projektu Technicznego OK dokonuje ułożenia kabli telekomunikacyjnych lub Kanalizacji kablowej wtórnej niezwłocznie, ale nie później niż następnego dnia od dnia akceptacji Projektu Technicznego, chyba, że Strony uzgodnią inny termin. Z kolei w ramach odpowiedzi negatywnej OI podaje przyczynę odmowy wydania Warunków Technicznych wraz ze wskazaniem, które odcinki Kanalizacji kablowej objęte Zamówieniem są niedostępne. OI może również wskazać możliwości rozwiązania alternatywnego, przy czym w takim

przypadku OI dołącza obowiązkowo Warunki Techniczne, ze wskazaniem kluczowych studni (bez studni przelotowych), a w przypadku posiadania map, OI przekazuje również szkic przebiegu, na podstawie którego OK wykona Projekt Techniczny montażu kabli telekomunikacyjnych w Kanalizacji kablowej; ponadto OI wskazuje zasady, zgodnie z którymi powinien być wykonany Projekt Techniczny.

Poniżej dokładniej omówiono wspomniane kwestie.

1) Definicje

Warunki Ramowe zawierają definicje umożliwiające jednoznaczną identyfikację pojęć używanych przy uregulowaniu Dostępu. Określenie definicji jest niezbędne dla prawidłowej interpretacji postanowień Załącznika 1 – „Warunki ramowe”, a tym samym niezbędne dla realizacji uprawnienia Dostępu.

Zastosowane rozwiązanie spełnia wymóg proporcjonalności (zawiera bazę terminologiczną niezbędną dla prawidłowego funkcjonowania zasad i procesów przewidzianych w Decyzji), niedyskryminacji (zapobiega nieuzasadnionemu różnicowaniu w traktowaniu OI lub PT w zakresie dostępu do Sieci POPC poprzez zachowanie zgodności z OR Sieci POPC) oraz otwartego i efektywnego dostępu (odpowiednia baza terminologiczna wspiera bezkolizyjną współpracę Stron w zakresie Dostępu do Kanalizacji kablowej, co pozytywnie wpływa na wolny wolumen zasobów kanalizacji kablowej w Sieci NSSD możliwej do udostępnienia przez OI innym PT).

2) Procedura uzyskania Dostępu do konkretnych relacji Kanalizacji kablowej

Uzyskanie przez OK dzierżawy konkretnej relacji Kanalizacji kablowej wymaga złożenia Zamówienia, zgodnie z formularzem ujętym w Załączniku nr 1 do Załącznika Produktowego Usługi Dzierżawy Kanalizacji kablowej – „Zamówienie na Usługę Dzierżawy Kanalizacji kablowej”, stanowiącego integralną część Decyzji. W przypadku udzielenia pozytywnej odpowiedzi na Zamówienie, OI załącza do odpowiedzi Warunki Techniczne (będące dla OK podstawą do sporządzenia Projektu Technicznego) oraz dokonuje rezerwacji przedmiotowej relacji Kanalizacji kablowej maksymalnie na okres 30 dni. Po pozytywnej weryfikacji Projektu Technicznego, OK dokonuje ułożenia kabli telekomunikacyjnych lub Kanalizacji kablowej wtórnej niezwłocznie, ale nie później niż następnego dnia od dnia akceptacji Projektu Technicznego, chyba, że Strony uzgodnią inny termin. Zaciąg dokonywany jest pod płatnym nadzorem OI i fakt jego dokonania jest potwierdzany podpisaniem przez Strony protokołu zdawczo-odbiorczego według wzoru załączonego do Decyzji.

Wprowadzenie w Decyzji omawianych kwestii jest proporcjonalne, gdyż nie stanowi nadmiernego obciążenia dla Stron, a jednocześnie było niezbędne w celu ustalenia zasad współpracy Stron w zakresie określenia parametrów zamówienia oraz procedury jego obsługi; ponadto jest to rozwiązanie powszechnie stosowane na rynku przy konstrukcji współpracy opartej na umowie regulującej warunki ramowe, gdzie w ramach zamówienia precyzowana jest zamawiana usługa. Wspomniane uregulowanie wypełnia wymóg niedyskryminacji w szczególności z uwagi na to, iż bazuje na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD, która powinna być stosowana przy oferowaniu warunków dostępu do Sieci NSSD, dzięki czemu OK oraz inni PT nie będą dyskryminowani w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Przedmiotowe rozwiązanie spełnia również wymóg otwartego dostępu do infrastruktury pasywnej wybudowanej z dofinansowaniem ze środków publicznych, gdyż Dostęp zapewniony OK nie pozbawia możliwości skorzystania z

kanalizacji kablowej przez innych PT. Powyższe sprawia, że Decyzja realizuje przesłankę zapewnienia efektywnego dostępu do przedmiotowej kanalizacji kablowej.

3) Cennik, zasady dokonywania płatności

Załącznik nr 3 do Warunków Ramowych (dalej „Cennik”) określa wysokość stawek opłat i doprecyzowuje zasady ich naliczania w zakresie nieuregulowanym w Warunkach Ramowych lub Załączniku Produktowym. W szczególności, Cennik zawiera opłaty za dzierżawę Kanalizacji kablowej, określa wysokość stawek za nadzór oraz doprecyzowuje sposób obliczania opłat z tego tytułu, przewiduje opusty z tytułu liczby mieszkańców w danej miejscowości, jak też reguluje dodatkowe opłaty z tytułu podwyższonego standardu obsługi mające zastosowanie w przypadku zawarcia przez Strony dodatkowej Umowy SLA.

Zgodnie z Decyzją, OK powinien regulować faktury VAT wystawione przez OK w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury zgodnie z właściwymi przepisami podatkowymi, przy czym OI ma obowiązek wysłać OK fakturę VAT w terminie maksymalnie 7 dni od daty jej wystawienia; w przypadku wysłania przez OI faktury VAT w terminie późniejszym niż 7 dni od daty jej wystawienia, OK zobowiązany jest do uiszczania opłat w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury VAT. Miesięczne opłaty abonamentowe są płatne z góry, natomiast inne opłaty są płatne z dołu. Jeżeli usługa nie obejmuje pełnego miesiąca, wówczas jednostką czasu stanowiącą podstawę do ustalenia opłaty miesięcznej jest każdy rozpoczęty dzień jej świadczenia - w takim przypadku opłatę dzienną oblicza się jako iloraz opłaty miesięcznej oraz liczby 30. Za datę dokonania płatności uważa się dzień wpływu należności na rachunek bankowy OI. Za opóźnienie w uiszczeniu opłat OI może pobierać odsetki ustawowe za opóźnienie. Kwota należnych odsetek naliczana od następnego dnia po bezskutecznym upływie terminu płatności będzie wykazywana odrębnym dokumentem finansowym. Podane w Decyzji ceny są cenami netto. Należności wzajemne Stron wynikające z Decyzji lub zawartych na jej podstawie Umów za zgodą Stron mogą podlegać potrąceniu.

Uregulowanie opłat oraz procedur płatności było konieczne ze względu na dwustronny charakter umowy zastępowanej Decyzją, na podstawie której OI świadczy usługę Dostępu, zaś OK powinien uiszczać za nią wynagrodzenie. Przewidziane w Decyzji opłaty zostały wskazane we Wniosku o decyzję. OI nie ustosunkował się do konkretnych stawek, stwierdził jedynie że „w proponowanej umowie ramowej cennik usług został uzupełniony o minimalne stawki referencyjne cen rynkowych dla RSS przedstawionych przez Prezesa UKE w 2021 r., co czyni taką umowę z perspektywy Gminy Brańsk jednostronnie korzystną”. Opłaty postulowane we Wniosku o decyzję mieszczą się w zakresie aktualnych referencyjnych cen rynkowych dla RSS⁴, jak też w zakresie cen ujętych w OR Sieci NSSD zatwierdzonej przez Prezesa UKE w zakresie opłat za dostęp hurtowy (tj. w zakresie cennika), które zostały uznane za mieszczące się w przedziale opłat rynkowych za analogiczne usługi. Z uwagi na powyższe, Prezes UKE zdecydował o ustanowieniu opłat na poziomie zaproponowanym we Wniosku o decyzję. W rezultacie zastosowana konstrukcja i wysokość opłat wypełniają przesłanki proporcjonalności (są odpowiednie i konieczne do osiągnięcia zamierzonych celów, tj. udostępnienia kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD) oraz niedyskryminacji (OK oraz inni PT nie będą dyskryminowani pod kątem opłat w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD). Zastosowane rozwiązanie spełnia również przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż zastosowane stawki są na tyle niskie, że nie stanowią bariery finansowej w zakresie korzystania z przedmiotowej

⁴ <https://bip.uke.gov.pl/decyzje/oferty-ramowe/aktualizacja-referencyjnych-cen-rynkowych-dla-rss,44.html>

kanalizacji kablowej przez PT, a jednocześnie ukształtowane na takim poziomie żeby zapobiegać nadmiarowemu zamawianiu miejsca w kanalizacji kablowej w Sieci NSSD.

4) Siła wyższa

Warunki Ramowe przewidują, że żadna ze Stron nie jest odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie swoich zobowiązań wynikających z Decyzji, jeżeli niewykonanie lub nienależyte wykonanie spowodowane jest działaniem Siły wyższej. W przypadku wystąpienia Siły wyższej, zobowiązania Stron określone w Decyzji zostaną zawieszony w całości lub częściowo do chwili ustania działania Siły wyższej i przywrócenia warunków umożliwiających wykonywanie Decyzji, jakie istniały przed zaistnieniem Siły wyższej. Ponadto jeżeli okoliczności związane z działaniem Siły wyższej będą trwały dłużej niż 3 miesiące, Strony powinny uzgodnić czy wykonywanie Decyzji powinno być kontynuowane, a jeżeli tak to na jakich zasadach.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, gdyż jest niezbędne na wypadek konieczności współpracy Strony w nieprzewidzianych utrudnionych okolicznościach, a dzięki oparciu o rozwiązania przyjęte w OR Sieci NSSD, przeciwdziała dyskryminowaniu OK oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż uwzględnia nadzwyczajne okoliczności Siły wyższej w sposób umożliwiający pogodzenie interesów OK, OI oraz innych PT w zakresie jak najszerszego dostępu do kanalizacji kablowej w ramach Sieci NSSD. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

5) Reklamacje

Warunki Ramowe przewidują, że OK może składać do OI reklamacje z tytułu: (i) wykonywania usługi z naruszeniem warunków określonych w Decyzji, (ii) niedotrzymania przez OI terminu rozpoczęcia realizacji usługi, (iii) awarii, usterek technicznych i przerw w świadczeniu usługi, (iv) wysokości opłat za usługę, w tym wadliwego naliczania opłat za usługę. Reklamacje mogą być zgłaszane w formie pisemnej lub elektronicznie, na adresy wskazane zgodnie z Załącznikiem Dane adresowe. Otrzymanie reklamacji zostaje przez OI potwierdzone w formie pisemnej bądź poprzez nadanie faksu lub e-maila zwrotnego przez osobę przyjmującą w OI zgłoszenie. OI powinien rozpatrzyć reklamację w terminie 15 dni roboczych (dalej „DR”) od daty wniesienia reklamacji, przy czym jeżeli OI nie rozpatrzy reklamacji w tym terminie, reklamację uważa się za uwzględnioną. W przypadku rozpatrzenia reklamacji (pozytywnego lub negatywnego), OI przekazuje odpowiedź wraz z uzasadnieniem. Jeżeli reklamacja została sformułowana w sposób nie określający jej przedmiotu oraz żądania, OI powinna wezwać OK do niezwłocznego jej uzupełnienia, w takim przypadku bieg terminu na rozpatrzenie reklamacji ulega zawieszeniu. OK może wnosić reklamacje w ciągu 12 miesięcy od daty zaistnienia zdarzenia.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, gdyż jest niezbędne dla umożliwienia składania i rozpatrywania reklamacji, a bazując na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD, przeciwdziała dyskryminowaniu OK oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż procedura reklamacyjna służy zwiększeniu stopnia ekonomicznego wykorzystania przez OK poszczególnych elementów udostępnianej infrastruktury, co powoduje że większy wolumen zasobów może być udostępnionych innym PT. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

6) Nadzór

Wszelkie prace związane z korzystaniem z Kanalizacji kablowej OI wykonywanej przez OK prowadzone są pod nadzorem OI. Przewidziane są 2 tryby Nadzoru:

- a) Nadzór ciągły/gwarantowany - zapewnienie nadzoru OI przez cały czas trwania prac, OI na bieżąco weryfikuje poprawność wykonania prac;
- b) Nadzór nieciągły – OI ma obowiązek pojawić się minimalnie na początku i na końcu prac, minimalny czas nadzoru to 1,5 godziny, OI ma obowiązek zweryfikować poprawność wykonanych prac, OK ma prawo do kontaktu z nadzorcą OI w ciągu całego czasu trwania prac. Nadzór OI w momencie wezwania ma obowiązek przybyć na miejsce prac w czasie nie dłuższym niż 4 godziny w godzinach sprawowania nadzoru OI.

Opłaty za Nadzór pracownika lub podwykonawcy OI w przypadku prac instalacyjnych i oraz Awarii, za które odpowiedzialność ponosi OK, określone zostały w Cenniku.

OK informuje OI o planowanym terminie prac na 5 DR przed planowaną datą rozpoczęcia tych prac. Natomiast w przypadku pilnej potrzeby wykonania przez OK prac związanych z usunięciem Awarii obowiązuje sprawowanie nadzoru OI w sposób ciągły, przy czym OK informuje OI o planowanym terminie takich prac nie później niż:

- a) w DR oraz w soboty (08.00 – 16.00) – 4 godziny przed rozpoczęciem prac,
- b) w DR oraz w soboty (16.00 – 22.00) – 6 godzin przed rozpoczęciem prac,
- c) w nocy (22.00 – 08.00), niedziele i dni ustawowo wolne od pracy – 8 godzin przed rozpoczęciem prac.

Po zakończeniu prac, przedstawiciel OI spisuje Protokół zdawczo-odbiorczy wykonanych prac i podpisuje go dwustronnie z przedstawicielem OK. Protokół powinien zawierać krótki opis wykonanych prac z wyszczególnieniem m.in.: elementów Infrastruktury, na jakich prace były wykonane, zakresu prac, oraz ilość godzin sprawowania nadzoru OI. Odmowa podpisania protokołu, przez którąkolwiek ze Stron zostanie opisana w protokole wraz z podaniem przyczyn tej odmowy.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, gdyż jest niezbędne dla zapewnienia warunków OK Nadzoru OI nad zasobami OI oraz pracami OK, w sposób jak najmniej uciążliwy dla OK, a bazując na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD, przeciwdziała dyskryminowaniu OK oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż instytucja nadzoru ma na celu kontrolę rzetelności prac wykonywanych przez OK na infrastrukturze udostępnianej przez OI, co pozytywnie przekłada się na jakość zarządzania i możliwość udostępniania wolnej infrastruktury przez OI. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

7) Prace planowe

Zgodnie z Decyzją, OI powinien powiadamiać OK o planowanej rozbudowie, okresowych przeglądach i modernizacji istniejącej Infrastruktury, jeżeli zdarzenia te będą miały wpływ na prawidłowe świadczenie usług na rzecz OK. Przy przeprowadzaniu prac planowych na Infrastrukturze telekomunikacyjnej OK powinien zapewnić utrzymanie ruchu telekomunikacyjnego. Natomiast w sytuacji, gdy nie ma możliwości zapewnienia ciągłości

świadczenia usług, a planowane zawieszenie ruchu jest nieuniknione, Prace planowe powinny być wykonane w porze najmniejszego ruchu międzysieciowego. Prace planowe powinny być wykonywane w godzinach 22:00 – 06:00 (tzw. „okno serwisowe”) i nie częściej niż 1 raz w miesiącu, o ile Strony nie ustalą inaczej. OI powiadamia OK o konieczności wykonywania prac planowanych nie później niż na 5 DR przed dniem ich planowanego rozpoczęcia. Realizacja prac planowych częściej niż 1 raz w miesiącu lub przedłużenie ich uzgodnionego czasu trwania jest traktowane przez Strony jako Awaria. Prace planowe dla danej usługi nie mogą przekroczyć 24 godzin w skali roku, jednak nie więcej niż 4 godziny w miesiącu.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, gdyż jest niezbędne dla umożliwienia OI wykonywania prac zaplanowanych na infrastrukturze OI, w sposób jak najmniej uciążliwy dla OK, a bazując na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD, przeciwdziała dyskryminowaniu kanalizacji kablowej oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż instytucja prac planowych poprawia sprawność zarządzania infrastrukturą udostępnianą przez OI, co zwiększa wolumen wolnych zasobów kanalizacji kablowej możliwych do udostępniania przez OI. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

8) Awarie

Zgodnie z rozstrzygnięciem Prezesa UKE, OK jest zobowiązany do zgłaszania Awarii do OI niezwłocznie po jej stwierdzeniu. OI przyjmuje zgłoszenia w trybie 24/7 (24 godziny 7 dni w tygodniu). W przypadku gdy Strona wykryje Awarię zobowiązana jest do natychmiastowego jej zgłoszenia drugiej Stronie, która z kolei niezwłocznie informuje Stronę zgłaszającą o prawidłowym dokonaniu zgłoszenia Awarii. Strony powinny prowadzić dziennik zgłoszeń, zarówno, gdy zgłaszają, jak i gdy przyjmują zgłoszenie wystąpienia Awarii. Strona zobowiązana jest do niezwłocznego podjęcia działań mających na celu usunięcie Awarii. OI rejestruje zgłoszoną Awarię oraz nadaje jej numer identyfikacyjny (numer będzie wykorzystywany w komunikacji do jednoznacznej identyfikacji Awarii). Strona informuje drugą Stronę o rejestracji Awarii oraz o przystąpieniu do jej usuwania zgodnie z czasem określonym jako CRA. OI informuje OK telefonicznie oraz potwierdza elektronicznie usunięcie Awarii, przy czym informacja zawiera numer identyfikacyjny Awarii oraz datę i godzinę jej usunięcia. Koszty usunięcia Awarii ponosi OI, o ile zdarzenie będące przyczyną Awarii nie było następstwem okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi OK. Zakres odpowiedzialności ustala się w oparciu o udokumentowany koszt naprawy ustalony na podstawie kosztorysu zaakceptowanego przez Strony.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, ponieważ jest konieczne dla zapewniania sprawnego usuwania Awarii celem przywrócenia pełnej funkcjonalności usług OK, w sposób jak najmniej uciążliwy dla obu Stron, a bazując na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD, przeciwdziała dyskryminowaniu OK oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż sprawność usuwania Awarii poprawia jakość zarządzania infrastrukturą udostępnianą przez OI, co zwiększa wolumen wolnych zasobów kanalizacji kablowej możliwych do udostępniania przez OI. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

9) Kary umowne

Warunki Ramowej przewidują kary umowne zastrzeżone od OI na rzecz OK (i) z tytułu niedotrzymania SLA związanego z usunięciem Awarii oraz (ii) z tytułu niedotrzymania SLA związanego z Roczną Niedostępnością Usługi, odpowiednio w klasach SLA Standard, SLA Premium oraz SLA Top, przy czym stawki kar zostały określone jako określony procent opłaty miesięcznej za każdą godzinę niedotrzymania SLA. Z kolei na rzecz OI od OK została zastrzeżona kara umowna za każdy dzień opóźnienia w zwrocie zasobów związanych ze świadczeniem usługi.

Wspomniane rozwiązanie wypełnia wymóg proporcjonalności i niedyskryminacji, gdyż jest niezbędnym mechanizmem służącym motywowaniu Stron do prawidłowego wywiązywania się z ich obowiązków na gruncie Decyzji, a bazując na rozwiązaniach przyjętych w OR Sieci NSSD przeciwdziała dyskryminacji OK oraz innych PT w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej wchodzącej w skład Sieci NSSD. Ponadto zastosowane rozwiązanie spełnia przesłanki otwartego i efektywnego dostępu, gdyż instytucja kar umownych motywuje Strony do rzetelnego wywiązywania się z wzajemnych obowiązków, co pozytywnie wpływa na stan udostępnianej kanalizacji kablowej oraz jej dostępność, zwiększając wolumen wolnych zasobów kanalizacji kablowej możliwych do udostępniania przez OI. Omawiane rozwiązanie jest zarazem powszechnie stosowane w praktyce rynkowej w zakresie dostępu do kanalizacji kablowej.

5. Natychmiastowa wykonalność Decyzji

Na podstawie art. 206 ust. 2aa w związku z art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt Decyzja podlega natychmiastowemu wykonaniu. Oznacza to, że pomimo ewentualnego złożenia przez którąkolwiek ze Stron odwołania zgodnie z poniższym pouczeniem, Decyzja będzie podlegała wykonaniu, a więc OK będzie uprawniony do Dostępu. 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 ze zm., dalej „kpc”), a więc postanowieniem Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydanym na wniosek Strony, która wniosła odwołanie, o ile zachodzi niebezpieczeństwo wyrządzenia znacznej szkody lub spowodowania trudnych do odwrócenia skutków.

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

POUCZENIE

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

Załączniki:

Załącznik nr 1 - „Warunki Ramowe” wraz z dalszymi załącznikami do tego załącznika