

Warszawa, dnia 29 czerwca 2023 r.

Open\_Allies/2023/18

**Fundacja Open Allies**

ul. Wierzbowa 84  
62-081 Wysogotowo  
[kontakt@openallies.eu](mailto:kontakt@openallies.eu)

**Szanowny Pan**  
**Jacek Oko**  
**Prezes Urzędu Komunikacji Elektroniczej**  
ul. Giełdowa 7/9  
01-211 Warszawa

*Dotyczy: Stanowisko konsultacyjne dotyczące projektu decyzji w sprawie DR.WPS.6080.3.2022*

*Szanowny Panie Prezesie,*

niniejszym Fundacja Open Allies składa stanowisko w rozpoczętym w dniu 2 czerwca 2023 r. postępowaniu konsultacyjnym dotyczącym projektu decyzji w sprawie DR.WPS.6080.3.2022. Postępowanie dotyczy zmiany *Umowy Ramowej INEA S.A. o Dostępie Telekomunikacyjnym do Sieci Szerokopasmowej Wykonanej z Wykorzystaniem Środków Przyznanych w Ramach Działania 1.1 POPC* z dnia 27 marca 2019 r. (dalej „Umowa”) obowiązującej Fiberhost S.A. oraz Orange Polska S.A. w postępowaniu prowadzonym na skutek połączenia postępowań wszczętych na wniosek Fiberhost S.A. z dnia 6 lipca 2022 r. oraz na wniosek Orange Polska S.A. z dnia 25 lipca 2022 r., dotyczących zmiany ww. Umowy.

Przedmiotem rozstrzygnięcia sprawy jest co do zasady dostosowanie Umowy do oferty ramowej Fiberhost („*Oferta Ramowa dostęp telekomunikacyjny do sieci szerokopasmowej*

wykonanej z wykorzystaniem środków publicznych przyznanych w ramach Działania 1.1 POPC drugi i trzeci konkurs”) (dalej „Oferta ramowa”).

Fundacja Open Allies generalnie pozytywnie ocenia projekt rozstrzygnięcia Prezesa UKE, z zastrzeżeniami zawartymi w niniejszym piśmie. Implementacja oferty ramowej OSD bezpośrednio do umowy obowiązującej pomiędzy OSD a OK powinna być standardem rynkowym. Interwencja Regulatora w przedmiotowej sprawie była konieczna i w pełni uzasadniona z powodu niechęci OK do wprowadzenia do umowy warunków współpracy zatwierdzonych przez Prezesa UKE. Takie działanie OK należy uznać za obstrukcję względem dążenia OSD do stosowania jednolitych warunków współpracy ze wszystkimi OK zainteresowanymi dostępem do sieci.

Dostosowanie obowiązujących umów międzyoperatorskich do oferty ramowej prowadzi do równego i niedyskryminacyjnego traktowania wszystkich OK przez OSD. Prezes UKE powinien wspierać, nie tylko miękkimi działaniami i rekomendacjami, lecz - jeżeli zajdzie taka potrzeba - również w formie decyzji administracyjnej, wdrażanie równych i niedyskryminacyjnych warunków dostępu telekomunikacyjnego.

W opublikowanym w dniu 2 czerwca 2023 r., w ramach postępowania konsultacyjnego, projekcie Decyzji Prezes UKE kierunkowo uwzględnił postulaty Fiberhost. Jednocześnie nie uwzględnił postulatów Operatora Korzystającego, jakim jest w tym przypadku Orange Polska S.A., zmierzających do odejścia od zatwierdzonych już przez Prezesa UKE, warunków dostępu telekomunikacyjnego. Postulaty Orange Polska S.A. w tym zakresie prowadziły do niczym nieuzasadnionego uprzywilejowania tego jednego Operatora Korzystającego względem innych podmiotów funkcjonujących na tym samym rynku.

Niezależnie od nierównej pozycji Orange Polska, brak implementacji Oferty ramowej do Umowy prowadziłyby do poszkodowania użytkowników końcowych, gdyż oferty różnych OK dla tego samego użytkownika mogłyby się różnić, ze względu na różne umowy międzyoperatorskie pomiędzy OK a OSD. W dłuższym okresie mogłoby to doprowadzić do redukcji liczby OK i w związku z tym ofert detalicznych konkurujących z Orange Polska S.A. w sieci OSD.

Z uwagi na powyższe, Fundacja zwraca się do Prezesa UKE o modyfikację projektu decyzji w zakresie w jakim zmienione zostały postanowienia dotyczące mechanizmu dostosowania umowy pomiędzy Fiberhost a Orange Polska S.A. na odpowiadające postanowieniom zatwierdzonej przez Prezesa UKE oferty ramowej Fiberhost. W uzasadnieniu projektu decyzji Prezes UKE wskazuje, że „modyfikacja mechanizmu

dokonana przez Prezesa UKE w stosunku do OR POPC2/2021 i OR POPC2/2022/publ. w lepszy sposób zabezpiecza interes użytkownika końcowego OPL poprzez dłuższy okres zapewniania ciągłości świadczenia usługi na dotychczasowych zasadach". Open Allies obawia się, że wprowadzone przez różnicowanie OK, a w konsekwencji użytkowników końcowych korzystających z usług dostarczanych przez różnych OK, prowadzi do naruszenia zasady niedyskryminacji i równego traktowania różnych OK przez OSD. Należy przy tym zauważyć, że projekt umowy zaproponowany przez Fiberhost, jak również warunki stosowane przez Fiberhost we współpracy z pozostałymi OK są zgodne z obowiązującą ofertą ramową, która umożliwi OK skorzystanie z 24 miesięcznego okresu zapewniania ciągłości świadczenia usługi na dotychczasowych zasadach.

Fundacja zwraca się do Prezesa UKE o rozważenie, czy odstąpienie od wprowadzenia do Umowy pomiędzy Fiberhost S.A. a Orange Polska S.A. postanowień odmiennych od zatwierdzonej przez Prezesa UKE (!) Oferty ramowej Fiberhost, nie jest naruszeniem § 8 ust. 2 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego. Zgodnie z tym przepisem „*Organy administracji publicznej bez uzasadnionej przyczyny nie odstępują od utrwalonej praktyki rozstrzygania spraw w takim samym stanie faktycznym i prawnym*”. W doktrynie wskazuje się, że przepis ten „*wyraża zasadę pewności prawa i zasadę usprawiedliwionych oczekiwań*” (Jaśkowska Małgorzata, Wilbrandt-Gotowicz Martyna, Wróbel Andrzej, Komentarz aktualizowany do Kodeksu postępowania administracyjnego, LEX 2023).

Podsumowując, Fundacja Open Allies zwraca się do Prezesa UKE o uwzględnienie w ostatecznej decyzji mechanizmu zmian Umowy na warunkach określonych w Ofercie ramowej. W zakresie, w jakim Prezes UKE uwzględnił wniosek Fiberhost, decyzja powinna zostać jak najszybciej wydana, gdyż istotna jest również zasada szybkości postępowania administracyjnego (art. 12 kpa).

*Z poważaniem,  
Jacek Wiśniewski  
Prezes Zarządu Fundacji Open Allies  
(podpisano elektronicznie)*



Signed by /  
Podpisano przez:

Jacek Wiśniewski

Date / Data:  
2023-06-29  
16:57