

Projekt do konsultacji



**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

Warszawa, 2018 r.

Gmina Myszków
ul. Kościuszki 26
42-300 Myszków

DECYZJA DHRT.WPS.6003.1.2017.

Na podstawie art. 7 ust. 1 – 4 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2062, z późn. zm., dalej „Ustawa”) w związku z art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1257, z późn. zm., dalej „Kpa”) oraz w związku z art. 206 ust. 1 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1907, z późn. zm., dalej „Pt”) po rozpatrzeniu wniosku gminy Myszków (dalej „Gmina”) o uzyskanie zgody Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE”) na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat:

- I. **wyrażam zgodę na świadczenie przez Gminę, w zakresie realizowanego projektu pn. „Rozwój dostępu do Internetu w Gminie Myszków dla mieszkańców zagrożonych wykluczeniem cyfrowym”, o numerze POIG.08.03.00-24-389/13 w ramach działania 8.3 „Przeciwdziałanie wykluczeniu cyfrowemu – eInclusion” osi priorytetowej 8. „Społeczeństwo informacyjne – zwiększenie innowacyjności gospodarki” Programu Operacyjnego Innowacyjna Gospodarka 2007 - 2013, będącego przedmiotem Umowy o dofinansowanie nr POIG.08.03.00-24-389/13-00 z dnia 5 grudnia 2013 r. (dalej „Projekt”), usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat za pomocą sieci bezprzewodowej 100 gospodarstwom domowym, wyłonionym w ramach Projektu;**
- II. **określam zakres i warunki świadczenia przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat, za pomocą sieci bezprzewodowej, w następujący sposób:**
 1. **obszar, na którym świadczona jest usługa dostępu do Internetu bez pobierania opłat, obejmuje teren Gminy;**
 2. **warunki świadczenia usługi są zgodne z warunkami Projektu.**

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

UZASADNIENIE

I. Przebieg postępowania administracyjnego

Wnioskiem z dnia 25 października 2017 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej, dalej „UKE”: 30 października 2017 r.) Gmina wystąpiła do Prezesa UKE o uzyskanie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat (dalej „Wniosek”).

Prezes UKE, wypełniając dyspozycję art. 61 § 4 Kpa, pismami z dnia 6 listopada 2017 r. oraz 12 grudnia 2017 r. zawiadomił Gminę o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie uzyskania zgody Prezesa UKE na świadczenie przez nią usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat.

II. Informacje przedstawione przez Gminę

Wnioskiem Gmina zwróciła się do Prezesa UKE o uzyskanie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat.

Gmina wskazała, że realizowała projekt „*Dostęp do Internetu myszkowskich jednostek oświatowych oraz rodzin zagrożonych wykluczeniem cyfrowym*” będący przedmiotem umowy o dofinansowanie nr POIG.08.03.00-24-080/10-00 z dnia 1 lutego 2011 r. Do Projektu zakwalifikowano 181 wykluczonych cyfrowo gospodarstw domowych z terenu Gminy – beneficjentów ostatecznych oraz objęto nim 30 jednostek organizacyjnych podległych Gminie. W ramach tego projektu została wybudowana infrastruktura telekomunikacyjna, której właścicielem jest Gmina. Decyzją z dnia 6 października 2017 r. Prezes UKE wyraził zgodę na świadczenie przez Gminę w ramach projektu „*Dostęp do Internetu myszkowskich jednostek oświatowych oraz rodzin zagrożonych wykluczeniem cyfrowym*” usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat 181 gospodarstwom domowym, zagrożonym wykluczeniem cyfrowym, ze względu na sytuację materialną bądź stopień niepełnosprawności oraz pozostałym mieszkańcom Gminy, zagrożonym wykluczeniem cyfrowym, w 30 gminnych jednostkach organizacyjnych objętych tym projektem.

We wniosku Gmina poinformowała, że do wybudowanej sieci podłączonych zostało kolejnych 100 gospodarstw domowych w ramach kolejnego realizowanego projektu „*Rozwój dostępu do Internetu w gminie Myszków dla mieszkańców zagrożonych wykluczeniem cyfrowym*”, będącego przedmiotem umowy o dofinansowanie nr POIG.08.03.00-24-389/13-00 z dnia 5 grudnia 2013 r. (dalej „Umowa”). Wnioskiem Gmina zwróciła się o uzyskanie zgody w ramach tego projektu.

Głównym celem Projektu jest przeciwdziałanie zjawisku wykluczenia cyfrowego wśród mieszkańców Gminy.

Cel ten zostanie zrealizowany poprzez zapewnienie dostępu do Internetu 100 gospodarstwom domowym zagrożonym wykluczeniem cyfrowym, ze względu na sytuację materialną bądź stopień niepełnosprawności.

Wsparcie w ramach Projektu zgodnie z *Regulaminem rekrutacji i uczestnictwa w Projekcie*: otrzymało 100 gospodarstw domowych, wywodzących się z następujących grup docelowych:

- gospodarstwa domowe spełniające kryterium dochodowe upoważniające do otrzymania wsparcia w ramach systemu pomocy społecznej,
- gospodarstwa domowe spełniające kryterium dochodowe upoważniające do otrzymania wsparcia w ramach systemu świadczeń rodzinnych,
- dzieci i młodzież ucząca się z rodzin znajdujących się w trudnej sytuacji materialnej i społecznej, uprawniającej do uzyskania stypendiów socjalnych, typowana do otrzymania wsparcia we współpracy ze szkołą oraz/lub ośrodkiem pomocy społecznej,
- osoby niepełnosprawne ze znacznym lub umiarkowanym stopniem niepełnosprawności lub z orzeczeniem równoważnym oraz dziecko zaliczone ważnym orzeczeniem niepełnosprawności do osób niepełnosprawnych.

Gmina wskazała, że usługa bezpłatnego dostępu do Internetu świadczona jest 100 gospodarstwom domowym z prędkością odbierania danych nie wyższą niż 2 Mbit/s oraz wysyłania danych – nie wyższą niż 512 kbit/s.

III. Stan prawny

Stosownie do art. 206 ust. 1 Pt postępowanie przed Prezesem UKE jest prowadzone na podstawie przepisów Kpa ze zmianami wynikającymi z Pt oraz Ustawy.

W art. 3 ust. 1 Ustawy określone zostały podstawowe rodzaje dopuszczalnej działalności samorządów w sektorze telekomunikacyjnym. Zgodnie z pkt 1 i 2 tego przepisu jednostki samorządu terytorialnego (dalej „JST”) mogą m.in.:

- 1) budować lub eksploatować infrastrukturę telekomunikacyjną i sieci telekomunikacyjne oraz nabywać prawa do infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych,
- 2) dostarczać sieci telekomunikacyjne lub zapewniać dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej.

W myśl natomiast art. 3 ust. 1 pkt 3 Ustawy, JST w zakresie telekomunikacji mogą świadczyć, z wykorzystaniem posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych, usługi na rzecz:

- a) przedsiębiorców telekomunikacyjnych,
- b) podmiotów, o których mowa w art. 4 pkt 1, 2, 4, 5 i 8 Pt,
- c) użytkowników końcowych w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7 Ustawy.

W art. 7 ust. 1 Ustawy ustawodawca wskazał, jako szczególny rodzaj działalności JST w zakresie telekomunikacji, świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat. Podjęcie działalności w zakresie wskazanym w art. 7 ust. 1 Ustawy uzależnione zostało od kilku warunków:

- 1) spełnienia wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 i 5 oraz art. 6 ust. 1 Ustawy oraz
- 2) uzyskania zgody Prezesa UKE, wydanej w drodze decyzji.

IV. Ocena spełnienia przez Gminę wymagań określonych w art. 3 ust. 2 i 5 oraz art. 6 ust. 1 Ustawy

Po wpłynięciu wniosku JST o udzielenie zgody na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat, Prezes UKE dokonuje oceny, czy:

1. JST podjęła uchwałę organu stanowiącego (art. 3 ust. 5 Ustawy);
2. działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana przy zachowaniu kompatybilności i łączalności z innymi sieciami telekomunikacyjnymi tworzonymi przez podmioty publiczne lub finansowanymi ze środków publicznych w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 2077) oraz przy zagwarantowaniu przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, na zasadach równego traktowania, współkorzystania z infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz dostępu do nich (art. 3 ust. 2 pkt 1 Ustawy);
3. na lokalnym rynku telekomunikacyjnym nie jest zaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych oraz działalność JST jest proporcjonalna do sytuacji panującej na lokalnym rynku telekomunikacyjnym i niedyskryminująca użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych (art. 6 ust. 1 Ustawy);
4. działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana w sposób niezakłócający rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na rynkach telekomunikacyjnych (art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy);
5. działalność, którą ma zamiar rozpocząć JST, będzie wykonywana w sposób przejrzysty (art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy).

Wskazać przy tym należy, że wspomniana powyżej ocena jest prowadzona w stosunku do Gminy, której jako jedynej, przysługuje przymiot strony postępowania w rozumieniu przepisów Kpa.

1. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 5 Ustawy (podjęcie przez Gminę uchwały w zakresie wykonywania działalności telekomunikacyjnej)

Rada Miasta w Myszkowie, realizując obowiązek wynikający z art. 3 ust. 5 Ustawy, w dniu 6 października 2016 r. podjęła uchwałę Nr XXV/192/16 w sprawie prowadzenia działalności w zakresie telekomunikacji przez Gminę Myszków.

Kopia ww. uchwały została przedłożona przez Gminę wraz z Wnioskiem.

Podjęcie powołanej powyżej uchwały stanowi wypełnienie ustawowej przesłanki warunkującej wydanie przez Prezesa UKE decyzji, o której mowa w art. 7 ust. 2 Ustawy.

2. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 1 Ustawy (kompatybilność, łączalność, dostęp do sieci oraz infrastruktury)

Usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę grupie 100 beneficjentów ostatecznych Projektu wykonywana jest w technologii radiowej WiFi, w częstotliwości 2,4 GHz i 5,4 GHz, w standardzie IEEE 802.11. Standard ten gwarantuje, że wymogi dotyczące kompatybilności i łączalności w zakresie świadczonej przez Gminę usługi są spełnione.

Odnosząc się natomiast do przesłanki zagwarantowania przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, na zasadach równego traktowania, współkorzystania z infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz dostępu do nich, należy zauważyć, iż gminna sieć jest siecią wydzieloną wyłącznie na potrzeby realizacji Projektu, co wynika z treści § 2 ust. 7 oraz § 8 ust. 1 Umowy.

W § 7 ust. 1 Umowy zostało wskazane, że beneficjent jest zobowiązany do zachowania i zapewnienia trwałości Projektu przez okres 5 lat od dnia zakończenia jego realizacji. Powyższe ograniczenia wpływają bezpośrednio na brak możliwości zapewnienia przedsiębiorcom telekomunikacyjnym dostępu do infrastruktury telekomunikacyjnej Gminy aż do zakończenia okresu trwałości Projektu. Należy stwierdzić, iż w przypadku sieci bezprzewodowej, utworzonej w ramach Projektu wymogi dotyczące zapewnienia dostępu do sieci oraz infrastruktury w okresie jego trwałości nie będą miały zastosowania.

3. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 6 ust. 1 Ustawy (niezaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych na usługi dostępu do Internetu, działalność jest proporcjonalna i niedyskryminująca)

Zgodnie z art. 6 ust. 1 Ustawy, świadczenie na rzecz użytkowników końcowych przez JST bezpłatnej usługi dostępu do Internetu, może mieć miejsce, jeżeli nie jest zaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych. Działalność taka musi być proporcjonalna, co oznacza, że musi być odpowiednia do zidentyfikowanych lokalnych potrzeb oraz działań podejmowanych przez przedsiębiorców w zakresie rozwoju lokalnego rynku usług szerokopasmowych. Jednocześnie każde zróżnicowanie odbiorców w zakresie świadczonych usług powinno być uzasadnione. Ponadto, Ustawa wymaga, aby działalność ta była niedyskryminująca.

Prezes UKE wskazuje, że istnieje konieczność dokonania oceny spełnienia przesłanek określonych w art. 6 ust. 1 Ustawy w stosunku do działalności wskazanej w punkcie I. ust. 1 sentencji decyzji.

Dokonując oceny spełnienia przez Gminę przesłanek, o których mowa w art. 6 ust. 1 Ustawy, należy w pierwszej kolejności zaznaczyć, że zgodnie z art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1875, z późn. zm.) do zadań własnych gminy należy zaspokajanie zbiorowych potrzeb wspólnoty. W szczególności zadania te obejmują sprawy z zakresu działalności telekomunikacyjnej (art. 7 ust. 1 pkt 3a ww. ustawy).

Gmina w ramach zadań własnych zobowiązana jest do zaspokajania zbiorowych potrzeb ludności w zakresie telekomunikacji. Na szczególną uwagę zasługuje spoczywający na niej obowiązek przeciwdziałania zjawisku tzw. cyfrowego wykluczenia, albowiem jego występowanie jest jednym z przejawów istnienia niezaspokojonych potrzeb wspólnoty.

W celu dokonania właściwej oceny stanu lokalnego rynku usług dostępu do Internetu na obszarze Gminy, Prezes UKE wziął pod uwagę zarówno dane przedstawione przez Gminę we Wniosku, jak również dane będące w jego posiadaniu.

Zgodnie z informacjami Prezesa UKE na obszarze Gminy na koniec 2016 r. działało 20 przedsiębiorców telekomunikacyjnych, świadczących usługę dostępu do Internetu.

Tabela. Przedsiębiorcy telekomunikacyjni świadczący usługi dostępu do sieci Internet na obszarze Gminy (31.12.2016 r.).

Lp.	Nazwa przedsiębiorcy	Technologia
1.	Aplitt S.A.	POTS/ISDN
2.	Ireneusz Mastalerz prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Blue-System Ireneusz Masztalerz	100 Mb/s Fast Ethernet, WiFi - 2,4 GHz, WiFi - 5 GHz
3.	Anna Jaworska prowadząca działalność gospodarczą pod firmą DG-NET.PL Anna Jaworska	WiFi - 5 GHz
4.	Exatel S.A.	SDH
5.	Łukasz Kot prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Login Technologies Łukasz Kot	100 Mb/s Fast Ethernet, WiFi - 5 GHz
6.	Marton Media sp. z o.o.	100 Mb/s Fast Ethernet, WiFi - 2,4 GHz, WiFi - 5 GHz
7.	Multimedia Polska S. A.	POTS/ISDN
8.	Netia S.A.	ADSL, HDSL, HSPA, HSPA+, POTS/ISDN
9.	Niezależny Operator Międzystrefowy sp. z o.o.	POTS/ISDN
10.	Nordisk Polska sp. z o.o.	CDMA
11.	Krzysztof Kuśnierczyk prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Okitech Krzysztof Kuśnierczyk	WiFi - 5 GHz
12.	Orange Polska S.A.	ADSL2+, GPRS/EDGE/CDMA/UMTS/HSPA/HSPA+/DC-HSPA+/LTE, POTS/ISDN, UMTS/HSPA/HSPA+/LTE, VDSL2
13.	P4 sp. z o.o.	UMTS/HSPA/HSPA+/LTE
14.	Jacek Opałka prowadzący działalność gospodarczą pod firmą PHU Inter-Sat Jacek Opałka	(EURO)DOCSIS 2.x, GPON
15.	Polkomtel sp. z o.o.	HSPA+/LTE
16.	Damian Lipski prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Przedsiębiorstwo Produkcyjno Handlowo Usługowe "Desire" Damian Lipski	WiFi - 5 GHz
17.	Paweł Kumor prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowo Usługowe Multicom Paweł Kumor	WiFi - 5 GHz
18.	TK Telekom sp. z o.o.	100 Mb/s Fast Ethernet, ADSL2+, POTS/ISDN
19.	T-Mobile Polska S.A.	ADSL, SDH,UMTS/HSPA/HSPA+/DC-HSPA+/LTE, UMTS/HSPA/HSPA+/LTE
20.	Voice Net sp. z o.o.	POTS/ISDN

Źródło: UKE na podstawie danych otrzymanych od przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

Na koniec 2016 r., na obszarze Gminy, aktywnych było 3 313 łączy z usługą szerokopasmowej transmisji danych (stacjonarnych i mobilnych¹), zgodnie z danymi Głównego Urzędu

¹ Dane przekazane przez operatorów sieci mobilnych uwzględniają także klientów korzystających z usług przedpłaconych, o ile udostępnił swoje dane lub operator mógł ich zidentyfikować.

Statystycznego (dalej „GUS”), Gminę zamieszkuje 32 157 mieszkańców², tworzących 11 403 gospodarstw domowych³.

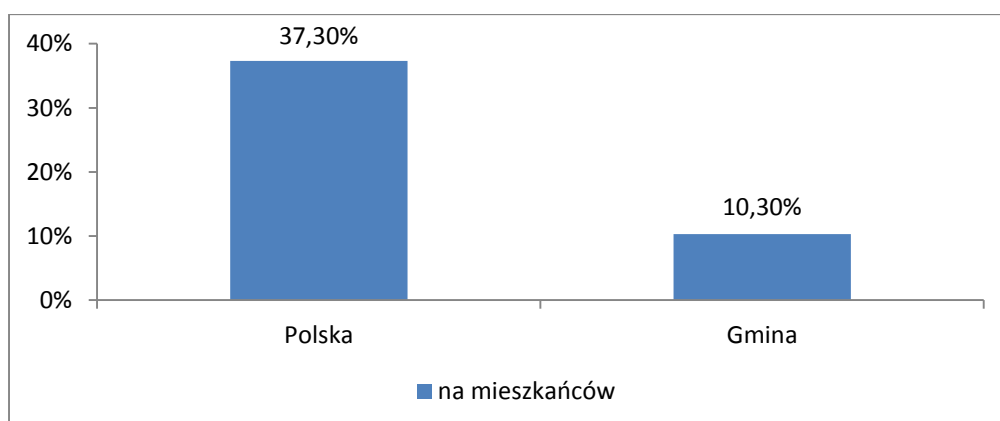
Przy ocenie kryterium spełnienia przez Gminę warunku niezaspokojenia popytu, należy kierować się przede wszystkim dwoma miernikami:

1. poziomem penetracji usługami dostępu szerokopasmowego na analizowanym rynku lokalnym w porównaniu do średniego poziomu w skali kraju,
2. poziomem penetracji usługami dostępu szerokopasmowego na analizowanym rynku lokalnym w porównaniu do poziomu zapotrzebowania na usługi dostępu szerokopasmowego, wynikającego z algorytmu omówionego w dalszej części decyzji.

Zdaniem Prezesa UKE, głównym miernikiem pozwalającym stwierdzić, czy zostało spełnione kryterium braku zaspokojenia zapotrzebowania użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych jest odniesienie penetracji usługami dostępu szerokopasmowego na obszarze danej JST do poziomu zapotrzebowania na tę usługę zgłaszanego w badaniach konsumenckich.

Prezes UKE wskazuje, że w 2016 r. żadna ze świadczonych usług dostępu do Internetu na rynku lokalnym nie miała przepływności poniżej 1 Mbit/s. Z usług o wyższej przepływności korzystało 10,30 % mieszkańców. Wartość ta była niższa od penetracji usługami szerokopasmowymi w Polsce odpowiednio o 27 pp. w odniesieniu do liczby mieszkańców.

Wykres 1. Penetracja usługami dostępu do sieci Internet (stacjonarnymi oraz mobilnymi) w Polsce oraz w Gminie (31.12.2016 r.)



Źródło: UKE na podstawie danych przekazanych przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

Badając poziom zapotrzebowania na usługi szerokopasmowego dostępu do Internetu, należy określić poziom zainteresowania usługami na wskazanym obszarze. W celu oszacowania tej wielkości w decyzji posłużono się danymi pochodzącymi z raportu: *Badanie opinii publicznej w zakresie funkcjonowania rynku usług telekomunikacyjnych oraz preferencji konsumentów. Raport z badania klientów indywidualnych, grudzień 2016 r.* (dalej „Raport”). Badanie funkcjonowania rynku usług telekomunikacyjnych zostało przeprowadzone na reprezentatywnej próbie gospodarstw domowych w Polsce, wśród osób w wieku 15 lat i powyżej. Poziom zapotrzebowania na usługi dostępu do Internetu określono na podstawie:

² Dane GUS: Ludność. Stan i struktura oraz ruch naturalny w przekroju terytorialnym w 2016 r. Stan w dniu 31.XII.2016

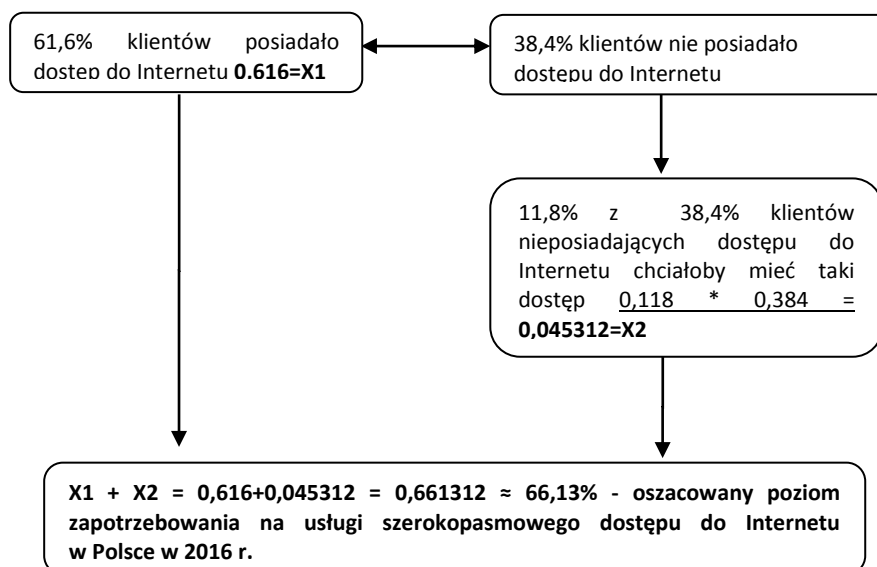
³ Uzyskana wartość to iloraz liczby ludności oraz średniej liczebności gospodarstwa domowego (2,82) w 2011 r. wg danych GUS.

- liczby ankietowanych, którzy wskazali, że posiadają dostęp do Internetu w miejscu zamieszkania,
- liczby ankietowanych, którzy wskazali, że nie posiadają dostępu do Internetu w miejscu zamieszkania z przyczyn finansowych lub z powodu braku możliwości podłączenia Internetu.

Znając orientacyjną wartość poziomu zapotrzebowania na usługi szerokopasmowego dostępu do Internetu w Polsce można określić, czy Gmina spełnia warunek, o którym mowa w art. 6 ust. 1 Ustawy.

Szczegółowe wyliczenia przedstawia poniższy schemat.

Rysunek. Schemat wyliczenia poziomu zapotrzebowania na usługi szerokopasmowego dostępu do Internetu w 2016 r. przez klientów indywidualnych.



Źródło: UKE na podstawie Raportu.

Zgodnie z powyższymi wyliczeniami, poziom zapotrzebowania na usługi szerokopasmowego dostępu do Internetu w Polsce w 2016 r. wyniósł około 66,13% w przeliczeniu na mieszkańców. Zatem penetracja usługami dostępu do Internetu w Gminie, która wyniosła w 2016 r. 10,30 % w odniesieniu do liczby mieszkańców, znajduje się znacznie poniżej wartości zapotrzebowania na te usługi w Polsce.

Biorąc pod uwagę przesłankę niedyskryminowania określonej grupy użytkowników końcowych, należy wyjaśnić, iż bezpłatny dostęp do Internetu jest przewidziany dla ściśle określonej grupy docelowej osób wykluczonych cyfrowo. W odniesieniu do tak zdefiniowanej grupy osób uprawnionych, zasady ich wyboru zostały określone przez Gminę w sposób niedyskryminujący.

Działalność podejmowana przez Gminę polega na świadczeniu bezpłatnej usługi dostępu do Internetu beneficjentom ostatecznym Projektu, nie mającym zaspokojonego zapotrzebowania na usługi dostępu do Internetu na lokalnym rynku telekomunikacyjnym. Tym samym, spełniona jest przesłanka, wskazana w art. 6 ust. 1 Ustawy, dotycząca możliwości wykonywania przez Gminę tej działalności w sytuacji braku zaspokojenia zapotrzebowania użytkowników końcowych na usługi dostępu do Internetu na lokalnym rynku.

Odnosząc się natomiast do przesłanki proporcjonalności prowadzonej przez Gminę działalności Prezes UKE wskazuje, iż z uwagi na cel powyższego działania, tj. zapobieżenie zjawisku wykluczenia cyfrowego osób o trudnej sytuacji materialnej lub niepełnosprawnych, nie jest koniecznym wprowadzenie dodatkowych ograniczeń funkcjonalnych, w zakresie warunków usługi bezpłatnego dostępu do Internetu.

Działalność ta powinna być prowadzona w sposób proporcjonalny do sytuacji panującej na lokalnym rynku telekomunikacyjnym. Nie wpłynie ona zatem negatywnie na konkurencję, gdyż użytkownicy końcowi tej usługi nie są potencjalnie zainteresowani usługami komercyjnymi, z uwagi na koszty ich zakupu.

Podsumowując, na obszarze Gminy, nie jest zaspokojone zapotrzebowanie użytkowników końcowych w zakresie dostępu do usług telekomunikacyjnych, a usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę na warunkach określonych decyzją jest proporcjonalna i niedyskryminująca (została spełniona dyspozycja przepisu art. 6 ust. 1 Ustawy).

4. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy (niezakłócanie równoprawnej i skutecznej konkurencji na właściwym rynku telekomunikacyjnym)

Kolejnym warunkiem, od spełnienia którego uzależnione jest wydanie zgody przez Prezesa UKE na świadczenie przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat, jest zagwarantowanie, by nie została zakłócona równoprawna i skuteczna konkurencja w sektorze telekomunikacyjnym (art. 7 ust. 1 i 2 Ustawy w związku z art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy).

Odnosząc się do powołanej powyżej przesłanki, należy zauważyć, że poprzez działania JST na rynku telekomunikacyjnym może zostać osiągnięta większa penetracja usług szerokopasmowych. Działania te nie powinny jednak wypierać realizowanych, jak i planowanych przedsięwzięć przedsiębiorców telekomunikacyjnych.

Jak zostało wskazane w *Stanowisku Prezesa UKE z dnia 7 października 2015 r. w zakresie świadczenia przez jednostki samorządu terytorialnego usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatą niższą niż cena rynkowa, na podstawie art. 7 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych* (opublikowanym na stronie internetowej UKE), w przypadku, gdy JST zamierza świadczyć usługę darmowego dostępu do Internetu w ramach działania 8.3 tylko i wyłącznie dla ściśle określonej grupy beneficjentów, Prezes UKE uznaje świadczenie usług zgodnie z warunkami projektu, a w decyzji odstępuje od określenia ograniczeń funkcjonalnych świadczenia przez JST bezpłatnej usługi dostępu do Internetu.

Jednocześnie należy wyjaśnić, że usługa dostępu do Internetu realizowana przez daną JST w ramach działania 8.3 może obejmować dowolny obszar, niezależnie od występowania na nim konkurencji infrastrukturalnej. Warunkiem uzyskania pomocy jest występowanie zjawiska wykluczenia cyfrowego wśród mieszkańców JST, ze względu na ich niepełnosprawność lub niski status materialny. W tego rodzaju przypadkach spełniona jest przesłanka niezakłócania rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na rynkach telekomunikacyjnych, albowiem odbiorcy takiej usługi nie stanowią grupy potencjalnych użytkowników usług komercyjnych.

Wobec powyższego, Prezes UKE odstąpił od określenia ograniczeń funkcjonalnych bezpłatnej usługi dostępu do Internetu dla beneficjentów ostatecznych Projektu. Zasady i warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu wynikają z warunków wskazanych w Projekcie. Przepływność łączy w ramach tej usługi dla 100 gospodarstw domowych nie może być wyższa niż 2 Mbit/s. Świadczenie przez Gminę usługi dostępu do Internetu w ramach Projektu nie wpłynie negatywnie na konkurencję, przyczyni się natomiast do zapobiegania zjawisku wykluczenia cyfrowego na jej terenie.

5. Spełnienie przez Gminę przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy (przejrzystość prowadzonej działalności telekomunikacyjnej)

Odnosząc się do przesłanki „przejrzystości”, jako przesłanki z art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy, należy zauważyć, że jest to pojęcie nieostre, niezdefiniowane ustawowo. Oznacza to, iż treść temu pojęciu nadaje organ orzekający⁴.

W ocenie Prezesa UKE, przez przesłankę „przejrzystości” należy rozumieć stan, w którym potencjalny użytkownik będzie mógł, przy całkowitym zrozumieniu warunków świadczenia usługi dostępu do Internetu, dokonywać świadomego wyboru korzystania z tej usługi, w tym także w zakresie instalacji odpowiedniego, wymaganego sprzętu. Użytkownik usługi dostępu do Internetu ma prawo do pełnej, rzetelnej i prawdziwej informacji na temat warunków na jakich jest ona świadczona. Jednocześnie określone prawa i obowiązki stron, jak również dane dotyczące jakości omawianej usługi, nie mogą wprowadzać w błąd potencjalnego użytkownika.

Należy zauważyć, że Gmina spełniła przesłankę przejrzystości, o której mowa w art. 3 ust. 2 pkt 2 Ustawy, ponieważ zawarła wszystkie niezbędne informacje na temat warunków na jakich świadczona ma być usługa dostępu do Internetu w ramach Projektu oraz praw i obowiązków beneficjentów ostatecznych Projektu w *Regulaminie rekrutacji i uczestnictwa w Projekcie*. Regulamin ten został opublikowany na stronie internetowej Urzędu.

V. Analiza przesłanek mających wpływ na zakres i warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 3 Ustawy)

Art. 7 ust. 3 Ustawy zobowiązuje Prezesa UKE do wzięcia pod uwagę przy określaniu zakresu i warunków świadczenia przez JST usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa, następujących przesłanek:

- 1) interesu użytkowników końcowych, w szczególności konieczności przeciwdziałania wykluczeniu cyfrowemu i zapewnienia maksymalnych korzyści w zakresie różnorodności usług telekomunikacyjnych, ich ceny i jakości;
- 2) sytuacji na lokalnym rynku usług, które mają być świadczone;
- 3) tworzenia warunków efektywnego inwestowania w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych;
- 4) wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy.

⁴ M. Wyrzykowski, Pojęcie interesu społecznego w prawie administracyjnym, Warszawa 1986

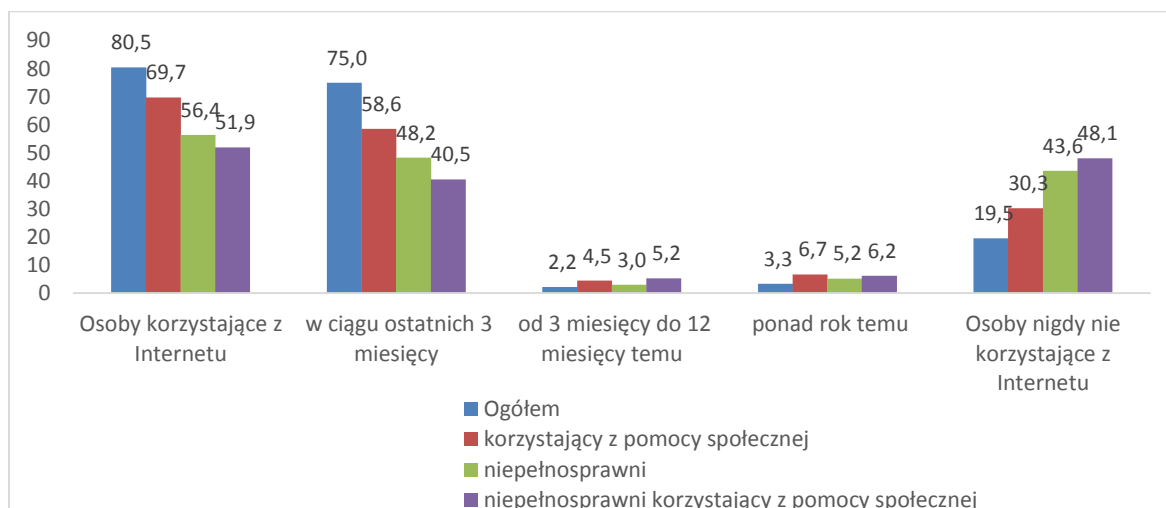
1. Ocena kryterium interesu użytkowników końcowych (art. 7 ust. 3 pkt 1 Ustawy) oraz analiza sytuacji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym (art. 7 ust. 3 pkt 2 Ustawy)

Przechodząc do oceny kryterium interesu użytkowników końcowych (art. 7 ust. 3 pkt 1 Ustawy) oraz analizując sytuację na lokalnym rynku usług (art. 7 ust. 3 pkt 2 Ustawy), Prezes UKE wskazuje na istnienie zjawiska wykluczenia cyfrowego na terenie Gminy, wśród osób niepełnosprawnych i w trudnej sytuacji materialnej. Wobec powyższego, działanie Gminy w interesie użytkowników końcowych przejawia się w zapewnieniu jej mieszkańcom dostępu do usług internetowych.

Beneficjenci zakwalifikowani do Projektu mają możliwość korzystania z bezpłatnego dostępu do Internetu na warunkach określonych decyzją. W dużej mierze nie posiadają oni wiedzy o korzyściach, jakie płyną z dostępu do Internetu oraz umiejętności obsługi sprzętu komputerowego. Osoby te powinny mieć szansę zdecydowania, czy i w jakim zakresie jest im potrzebny Internet.

Wymaga podkreślenia, iż zgodnie z raportem GUS *Wykorzystanie technologii informacyjno-(tele)komunikacyjnych w przedsiębiorstwach i gospodarstwach domowych w 2017 r.* osoby korzystające z pomocy społecznej oraz osoby niepełnosprawne bardzo rzadko korzystały z usług dostępu do Internetu. Aż 48,1% osób niepełnosprawnych korzystających z pomocy społecznej nigdy nie korzystało z Internetu. Jednocześnie na wysokim poziomie utrzymywał się odsetek osób korzystających z pomocy społecznej, które również nigdy nie korzystały z tego rodzaju usługi (30,03%).

Wykres 2. Korzystanie z Internetu wśród osób zagrożonych wykluczeniem cyfrowym (%).



Źródło: GUS (osoby w wieku 16 – 74 lata, ogółem 29 301 525).

Tym samym, na lokalnym rynku telekomunikacyjnym będą dostępne zarówno oferty komercyjne zapewniane przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych, jak również oferta Gminy skierowana do osób wykluczonych cyfrowo - 100 gospodarstw domowych. Bezpłatna usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę stanowić będzie uzupełnienie dotychczasowych rozwiązań w zakresie dostępu do Internetu istniejących na jej obszarze.

2. Ocena kryterium efektywnego inwestowania w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art. 7 ust. 3 pkt 3 Ustawy)

Ustanowione w decyzji preferencyjne warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu nie zagrażają efektywnemu inwestowaniu w infrastrukturę telekomunikacyjną przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych (art. 7 ust. 3 pkt 3 Ustawy).

Usługa ta może skłonić przedsiębiorców telekomunikacyjnych do inwestowania w unowocześnienie ich infrastruktury telekomunikacyjnej, aby jak najwięcej użytkowników końcowych mogło korzystać z zaawansowanych technicznie opcji dostępu do Internetu.

Jednocześnie usługi te powinny pozytywnie wpłynąć na zwiększenie świadomości wśród osób wykluczonych cyfrowo, dzięki korzyściom jakie niesie ze sobą dostęp do Internetu, redukując tym samym ryzyko inwestycyjne operatorów komercyjnych.

Bezpłatna usługa dostępu do Internetu świadczona przez Gminę na warunkach określonych w decyzji nie będzie powodowała powstawania barier dla przedsiębiorców telekomunikacyjnych, w zakresie budowania nowej infrastruktury telekomunikacyjnej, czy też modernizacji dotychczasowej infrastruktury.

3. Ocena wymagań, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy

Przy określaniu zakresu i warunków świadczenia przez Gminę usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat Prezes UKE wziął również pod uwagę wymagania, o których mowa w art. 3 ust. 2 Ustawy oraz art. 6 ust. 1 Ustawy.

W wyniku przeprowadzonej analizy sytuacji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym (punkt IV ustęp 4 uzasadnienia decyzji) Prezes UKE stwierdził, że przedłożone przez Gminę warunki dotyczące świadczenia bezpłatnej usługi dostępu do Internetu nie będą zakłócać równoprawnej i skutecznej konkurencji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym. Również odstąpienie od określenia w decyzji ograniczeń funkcjonalnych, nie będzie miało na to negatywnego wpływu.

Należy wskazać, iż usługa ta jest skierowana do ściśle określonej grupy – 100 gospodarstw domowych, charakteryzujących się bardzo niskimi dochodami lub w których znajdują się osoby dotknięte niepełnosprawnością.

Ustanowione w decyzji warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu nie będą powodowały zakłócenia równoprawnej i skutecznej konkurencji na lokalnym rynku telekomunikacyjnym i są one proporcjonalne do sytuacji panującej na tym rynku.

VI. Określenie przez Prezesa UKE warunków oraz obszaru świadczenia bezpłatnej usługi dostępu do Internetu

Zgodnie z art. 7 ust. 4 Ustawy decyzja Prezesa UKE wyrażająca zgodę na świadczenie usługi dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa usługi określa:

- 1) obszar, którego dotyczy działalność,
- 2) maksymalną przepływność łącza,
- 3) warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu, w tym maksymalny czas, po upływie którego następuje zakończenie połączenia.

1. Obszar świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 4 pkt 1 Ustawy)

Mając na uwadze art. 7 ust. 4 pkt 3 Ustawy, Prezes UKE określił w pkt II. ust. 1 sentencji decyzji obszar, którego dotyczy działalność telekomunikacyjna podejmowana przez Gminę. Obejmuje on teren Gminy.

2. Warunki świadczenia przez Gminę bezpłatnej usługi dostępu do Internetu (art. 7 ust. 4 pkt 2 i 3 Ustawy)

Zgodnie z art. 7 ust. 4 pkt 2 i 3 Ustawy, Prezes UKE określa w decyzji:

- a) maksymalną przepływność łączy oraz
- b) warunki świadczenia usługi dostępu do Internetu, w tym maksymalny czas, po upływie którego następuje zakończenie połączenia.

Z uwagi na okoliczność, że usługa objęta decyzją jest skierowana do ściśle określonej grupy społecznej -100 gospodarstw domowych - uznanej za wykluczonych cyfrowo, Prezes UKE nie wprowadził ograniczeń funkcjonalnych w sposobie jej świadczenia. Odbywa się ono na zasadach określonych w Projekcie, tj. prędkość odbierania oraz wysyłania danych dla 100 gospodarstw domowych wynosi nie więcej niż 2 Mbit/s. Zgodnie bowiem z postanowieniami decyzji usługa dostępu do Internetu bez pobierania opłat, świadczona przez Gminę dla beneficjentów ostatecznych Projektu, w zakresie funkcjonalnym będzie zgodna z jego założeniami, co zostało postanowione w punkcie II. ust. 2 sentencji decyzji.

W opinii Prezesa UKE, osoby zaliczane do grupy zagrożonych wykluczeniem cyfrowym wymagają wsparcia i stworzenia im niezbędnych warunków do uczestnictwa w społeczeństwie informacyjnym. Z uwagi na powyższe, dla świadczonej przez Gminę usługi dostępu do Internetu nie wprowadza się ograniczeń technicznych, ponieważ ma ona służyć zapobieżeniu zjawiska wykluczenia cyfrowego wśród mieszkańców Gminy.

Biorąc powyższe pod uwagę, orzeczono, jak w sentencji.

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

POUCZENIE

Na podstawie art. 206 ust. 2 pkt 6 Pt od powyższej decyzji Prezesa UKE przysługuje Stronie odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Zgodnie z art. 479⁵⁸ § 1 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2018 r., poz. 155) odwołanie wnosi się za pośrednictwem Prezesa UKE w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji.

Otrzymuje:

Gmina Myszków
ul. Kościuszki 26
42-300 Myszków