



Warszawa, dnia 5 maja 2016 r.

**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

*DHRT.WPS.6082.4.2016.1
(dotychczasowa sygn. sprawy DHRT.WPS.6082.3.2016)*

Green Operator sp. z o.o.
ul. Cypryjska 2g
02-761 Warszawa

**Urząd Marszałkowski
Województwa Śląskiego**
ul. Ligonía 46
40-037 Katowice

Opinia w sprawie

„Umowy ramowej o świadczenie usług telekomunikacyjnych”

W odpowiedzi na pismo Green Operator sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej „GO”) z dnia 22 kwietnia 2016 r. (data wpływu do Urzędu Komunikacji Elektronicznej w dniu 28 kwietnia 2016 r.) w sprawie przekazania Prezesowi Urzędu Komunikacji Elektronicznej (dalej „Prezes UKE”) „Umowy ramowej o świadczenie usług telekomunikacyjnych” (dalej „Umowa ramowa”),

zatwierdzam opłaty za dostęp hurtowy przedstawione w Umowie ramowej.

Uzasadnienie

Na mocy decyzji z dnia 19 października 2012 r. nr C(2012)7299 dotyczącej notyfikacji pomocy państwa SA. 33092 (2012/N) – Polska Regionalna sieć szerokopasmowa na Śląsku (dalej „Decyzja notyfikacyjna”), Komisja Europejska stwierdziła, że środek dotyczący wspierania budowy regionalnej sieci szkieletowej na Śląsku (dalej „ŚRSS”) jest zgodny z rynkiem wewnętrznym na podstawie art. 107 ust. 3 lit. c) Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (TFUE).

Zgodnie z art. 27 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 880, z późn. zm.) podmiot, który wykorzystał środki publiczne, w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, do budowy, przebudowy lub remontu infrastruktury telekomunikacyjnej wykorzystywanej do świadczenia publicznie dostępnych usług telekomunikacyjnych lub publicznej sieci telekomunikacyjnej lub nabył prawa do takiej infrastruktury lub sieci oraz jego podmioty zależne, jest zobowiązany zagwarantować współkorzystanie oraz dostęp telekomunikacyjny do takiej infrastruktury oraz sieci przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, jeżeli taki obowiązek wynika z przepisów o pomocy publicznej, decyzji, umów lub innych aktów, na podstawie których nastąpiło finansowanie ze środków publicznych tej budowy, przebudowy lub remontu lub nabycia praw, na zasadach tam określonych.

Zgodnie z motywem 49 Decyzji notyfikacyjnej opłaty nałożone przez operatora infrastruktury będą zatwierdzane, a następnie monitorowane i weryfikowane przez Prezesa UKE. W związku z powyższym, operator infrastruktury ŚRSS (tj. GO), zrealizowanej z wykorzystaniem środków publicznych na podstawie Decyzji notyfikacyjnej, jest zobowiązany uzyskać akceptację Prezesa UKE w zakresie wysokości opłat określonych w Umowie ramowej. Ponadto, zgodnie z motywem 103 Decyzji notyfikacyjnej obowiązki związane z dostępem będzie nadzorował Prezes UKE.

W dniu 30 września 2014 r. Prezes UKE opublikował „Stanowisko Prezesa UKE w sprawie realizacji obowiązku zapewnienia współkorzystania oraz dostępu telekomunikacyjnego do infrastruktury telekomunikacyjnej lub publicznej sieci telekomunikacyjnej wybudowanej w ramach regionalnych sieci szerokopasmowych” (dalej „Stanowisko”).

W dniu 12 grudnia 2014 r. Prezes UKE opublikował „Ofertę referencyjną dla Operatorów Infrastrukturalnych określającą warunki zapewnienia dostępu do Regionalnych Sieci Szerokopasmowych” (dalej „Oferta referencyjna”) wraz z „Wytycznymi dotyczącymi wyznaczania opłat za dostęp do infrastruktury telekomunikacyjnej Regionalnych Sieci Szerokopasmowych” (dalej „Wytyczne”).

Biorąc pod uwagę powyższe, Prezes UKE stwierdził co następuje:

Zgodnie z motywem 37 Decyzji notyfikacyjnej GO może oferować dostęp do infrastruktury ŚRSS wyłącznie na kwalifikowanych obszarach i na zasadach wynikających z Decyzji notyfikacyjnej (zasada dostępu warunkowego). Zasada dostępu warunkowego znalazła odzwierciedlenie w Wytycznych. Dostęp warunkowy oznacza zakaz podłączania do ŚRSS podstawowej infrastruktury szerokopasmowej, jeżeli węzeł ŚRSS jest zlokalizowany w miejscowości, w której występuje dostateczna konkurencja na poziomie takiej sieci lub gdzie istnieją co najmniej dwie konkurujące infrastruktury podstawowej łączności szerokopasmowej. Postanowienia Umowy ramowej nawiązują do szczególnych warunków dostępu telekomunikacyjnego do infrastruktury ŚRSS określonych w Decyzji notyfikacyjnej. Umowa ramowa zobowiązuje przedsiębiorców telekomunikacyjnych korzystających z infrastruktury ŚRSS do przestrzegania powyższych zasad. Takie ograniczenia w użytkowaniu sieci ŚRSS zmniejszą ryzyko zakłócania konkurencji względem dostawców podstawowych usług szerokopasmowych.

Zgodnie z motywem 43 Decyzji notyfikacyjnej usługi hurtowe powinny obejmować dostęp pasywny poprzez zapewnianie dostępu do usług dzierżawy ciemnych włókien oraz dzierżawę kanalizacji kablowej. Umowa ramowa zawiera katalog podstawowych usług hurtowych, tj. dzierżawa ciemnego włókna i kanalizacji kablowej, jak również katalog usług komplementarnych, tj. usługi kolokacji, połączenia sieci, jak również nadzór. Należy zauważyć, że Umowa ramowa obejmuje również katalog usług dodatkowych, tj. usługę transmisji danych Ethernet, usługę VPN oraz usługę tranzytu IP.

W zakresie katalogu podstawowych usług hurtowych w Umowie ramowej zaproponowano tryb rozliczeń zgodny z powszechnie przyjętymi praktykami rynkowymi. Podobnie jest w przypadku trybu rozliczeń za usługi dodatkowe oraz usługi komplementarne.

Zgodnie z Umową ramową usługi dostępu do ciemnego włókna i kanalizacji kablowej rozliczane są za długość dzierżawionego odcinka. W przypadku usługi kolokacji, Umowa ramowa przewiduje możliwość korzystania z przestrzeni

1U w szafie telekomunikacyjnej. Ze względu na brak wolnych zasobów usługa kolokacji nie obejmuje dzierżawy powierzchni pod szafy telekomunikacyjne innych przedsiębiorców telekomunikacyjnych. Należy zauważyć, że usługa kolokacji jest usługą komplementarną, nie wskazaną wprost w treści Decyzji notyfikacyjnej, zaś dostęp do infrastruktury ŚRSS może być zapewniony w sposób efektywny również dzięki alternatywnym usługom (transmisja danych Ethernet, czy usługa VPN). W związku z powyższym, ograniczenia Umowy ramowej w zakresie usługi kolokacji nie są na tyle istotne, aby można było je uznać za niezgodne z obowiązkiem zapewnienia otwartego dostępu do infrastruktury ŚRSS.

Zgodnie z motywem 47 Decyzji notyfikacyjnej ceny dostępu hurtowego powinny być oparte na przeciętnych (regulowanych) cenach hurtowych za porównywalne usługi stosowane na bardziej otwartych na konkurencję obszarach lub, wobec braku takich publikowanych cen, na cenach określonych lub zatwierdzonych przez krajowy organ regulacyjny. Mając na względzie postanowienia Decyzji notyfikacyjnej, Prezes UKE przeanalizował konkretne poziomy opłat za poszczególne usługi podstawowe, wskazane w Umowie ramowej.

W przypadku usługi dzierżawy ciemnego włókna światłowodowego, należy stwierdzić, iż zawarta w Umowie ramowej opłata (100 PLN/km/mies.) za dzierżawę jednego włókna stanowi dolny limit w przedziale opłat rynkowych za analogiczne usługi podsumowanych w Wytycznych, które dla przebiegów pozamiejskich kształtują się w zakresie od 100 do 160 PLN/km/mies. Należy podkreślić, że Umowa ramowa w ramach rozwiązań elastyczności cenowej dla usługi dzierżawy ciemnego włókna przewiduje opusty których wysokość uzależniona jest od potencjału danego obszaru – wraz ze zmniejszaniem się potencjału obszaru zwiększeniu ulega potencjalny opust, co jest w pełni zbieżne z Wytycznymi i w ocenie Prezesa UKE jest działaniem skierowanym na uatrakcyjnienie Umowy ramowej, w szczególności na terenach będących białymi plamami, charakteryzujących się relatywnie niskim popytem na usługi szerokopasmowe.

Po analizie propozycji przedstawionej w Umowie ramowej w zakresie opłaty za dzierżawę kanalizacji kablowej w postaci całego otworu rury o średnicy 40 mm wynoszącej odpowiednio 1,70 PLN/m/mies., Prezes UKE stwierdził, że zaproponowany w Umowie ramowej poziom opłat mieści się w zakresie aktualnie stosowanych na rynku cen podsumowanych w Wytycznych, tj. przedział opłat od 0,90 do 2,19 PLN/m/mies. Podkreślić należy, iż GO w zakresie usługi dzierżawy kanalizacji kablowej uwzględnił możliwość dzierżawy miejsca w kanalizacji kablowej w celu ułożenia kabla lub mikrokanalizacji o średnicy do 12 mm. Umowa ramowa w ramach rozwiązań elastyczności cenowej dla dzierżawy kanalizacji kablowej, podobnie jak w przypadku usługi dzierżawy ciemnych włókien, proponuje opusty potencjałowe, co należy uznać za korzystne z punktu widzenia pobudzania inwestycji w białych plamach.

Prezes UKE zwrócił uwagę, że usługa dostępu do kanalizacji kablowej obejmuje wyłącznie dostęp do kanalizacji kablowej o średnicy 40 mm. GO, w uzasadnieniu przekazanym Prezesowi UKE pismem z dnia 22 kwietnia 2016 r. wyjaśnił, że projekt ŚRSS przewidywał wybudowanie kanalizacji kablowej w postaci czterech rurociągów o średnicy 40 mm i tym samym nie ma możliwości dzierżawy kanalizacji kablowej o innych przekrojach. Należy zatem uznać, że z przyczyn obiektywnych w ramach infrastruktury ŚRSS, GO nie dysponuje innymi zasobami kanalizacji kablowej niż te, które są oferowane.

Umowa ramowa w ramach rozwiązań elastyczności cenowej dla dzierżawy kanalizacji kablowej, podobnie jak w przypadku usługi dzierżawy ciemnego włókna światłowodowego, przewiduje opusty potencjałowe, co należy uznać za korzystne z punktu widzenia pobudzania inwestycji w białych plamach.

Prezes UKE wskazuje, że opłata za usługę kolokacji w Umowie ramowej (tj. 95 PLN/mies. za dzierżawę przestrzeni 1U) jest zgodna z ustalonym przez Prezesa UKE poziomem opłat rynkowych za analogiczne usługi, który kształtuje się w przedziale od 23 PLN do 97 PLN miesięcznie za dzierżawę przestrzeni 1U w szafie telekomunikacyjnej.

W Wytycznych Prezesa UKE, opłaty rynkowe nie uwzględniają specyfiki poszczególnych obszarów, co uzasadnia posługiwanie się w Umowie ramowej opustami uzależnionymi od potencjału danego obszaru (kategorie związane z liczbą mieszkańców danego obszaru). Zaproponowane w Umowie ramowej podejście do zastosowania elastyczności cenowej nie budzi wątpliwości Prezesa UKE i jest zgodne z Wytycznymi. Jednocześnie wskazać należy, iż Umowa ramowa określa w jasny sposób podejście do łączenia poszczególnych rabatów (sumowanie dostępnych opustów), czy kwestii ustalania opłat dla odcinków infrastruktury przechodzących przez obszary o różnych poziomach cennikowych opustów (opusty są stosowane, jeżeli przynajmniej jedno zakończenie łączy występuje w określonym powyżej obszarze, jeżeli oba zakończenia występują w ww. miejscowościach w wycenie stosuje się korzystniejszy opust).

Zdaniem Prezesa UKE, Umowa ramowa (zawarty w niej zakres usługowy i poziomy opłat) umożliwi stworzenie oferty przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych w oparciu o przyłączoną do ŚRSS sieć dostępową. Co więcej, należy zauważyć, że zaproponowany w Umowie ramowej poziom opłat ogranicza ryzyko niepożądanego wpływu stosowania Umowy ramowej na istniejącą konkurencję na rynku telekomunikacyjnym.

Prezes UKE, po przeanalizowaniu Umowy ramowej, zatwierdza opłaty za dostęp hurtowy w niej przedstawione. Jednocześnie Prezes UKE przeanalizował także pozacenowe postanowienia Umowy ramowej.

Zgodnie z motywem 43 Decyzji notyfikacyjnej *„Kluczowym celem projektu dotyczącego Śląskiej Regionalnej Sieci Szkieletowej jest zapewnienie przepustowości każdemu operatorowi trzeciemu, który chce podłączyć swoją infrastrukturę ostatniej mili zgodnie z zasadami określonymi powyżej. Zatem zapewnianie dostępu hurtowego będzie odbywać się na podstawie niedyskryminujących warunków gwarantujących wolny dostęp [...]”*. Zasady te zgodnie z Decyzją notyfikacyjną dotyczą zapewniania dostępu do infrastruktury ŚRSS w sposób otwarty, przejrzysty i niedyskryminujący. W opinii Prezesa UKE jednym z podstawowych warunków otwartego dostępu na warunkach niedyskryminujących jest między innymi zapewnienie wszystkim zainteresowanym przedsiębiorcom telekomunikacyjnym dostępu do wszelkich istotnych informacji na temat infrastruktury ŚRSS. Oferta referencyjna rekomenduje publikowanie takich informacji, a ponadto określa szczegółowo zakres i wymogi, jakim powinny odpowiadać udostępniane informacje. Umowa ramowa przewiduje obowiązek publikowania informacji dotyczących infrastruktury ŚRSS, określa zakres tych informacji oraz wymogi jakim powinny one odpowiadać. Tym samym, w opinii Prezesa UKE, szczegółowe informacje określone w Umowie ramowej dotyczące infrastruktury ŚRSS czynią zadość wymaganiom wynikającym z Decyzji notyfikacyjnej oraz przyczynią się do zwiększenia atrakcyjności Umowy ramowej poprzez umożliwienie prawidłowego złożenia

wniosku o zawarcie umowy szczegółowej, sporządzenia biznesplanu oraz efektywnego korzystania z usług hurtowych.

Mając na względzie konieczność zapewnienia dostępu hurtowego do infrastruktury ŚRSS w sposób efektywny (zgodnie z motywem 43 Decyzji notyfikacyjnej), Prezes UKE zwrócił szczególną uwagę na kwestię poziomu jakości świadczonych usług. Zgodnie z Ofertą referencyjną, zalecany poziom jakości usług jest określony jako parametr miesięcznej dostępności usług na poziomie 99,7%; czas reakcji na awarię 60 min.; czas usunięcia awarii 12h przy maksymalnym poziomie prac planowych (które nie są uwzględniane przy wskaźniku miesięcznej dostępności usługi) wynoszącym 24h/rok. Umowa ramowa zakłada trzy poziomowy model jakości świadczonych usług. Umowa ramowa określa wysokość: rocznej dostępności usługi w zakresie od 99,2 do 99,9%; czasu reakcji na awarię od 60 do 180 min. oraz czasu usunięcia awarii od 8h do 12h przy maksymalnym poziomie trwania prac planowych 24h/rok.

W związku z powyższym stwierdzić należy, iż w zakresie parametrów jakościowych Umowa ramowa spełnia wymagania konieczne do zapewnienia efektywnego otwartego dostępu do sieci ŚRSS.

Podsumowanie

Niniejsza opinia dotyczy zgodności Umowy ramowej z postanowieniami Decyzji notyfikacyjnej w zakresie wysokości opłat z tytułu dostępu telekomunikacyjnego do infrastruktury ŚRSS. Opinia nie uwzględnia żadnych okoliczności faktycznych właściwych dla współpracy operatora infrastruktury ŚRSS z przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi, w szczególności niniejsza opinia nie uwzględnia specyficznych uwarunkowań występujących na poszczególnych obszarach objętych zasięgiem infrastruktury ŚRSS. Należy podkreślić, że ze względu na znaczne zróżnicowanie tych uwarunkowań zaleca się elastyczne podejście w zakresie stosowania przez operatora infrastruktury ŚRSS Umowy ramowej we współpracy z innymi przedsiębiorcami telekomunikacyjnymi. Mając na względzie uprawnienia Prezesa UKE do rozstrzygania sporów międzyoperatorskich w zakresie dostępu telekomunikacyjnego do infrastruktury ŚRSS, należy podkreślić, że takie spory będą rozstrzygane w sposób indywidualny z uwzględnieniem okoliczności faktycznych danej sprawy. Z tego względu warunki dostępu do infrastruktury ŚRSS określone przez Prezesa UKE w odniesieniu do konkretnego stanu faktycznego mogą różnić się od warunków przedstawionych w Umowie ramowej. Prezes UKE wskazuje, iż rozstrzygając ewentualny konkretny spór międzyoperatorski w zakresie dostępu do infrastruktury ŚRSS, będzie zmierzał do ograniczenia ryzyka wystąpienia zagrożeń we wzajemnej współpracy międzyoperatorskiej, w tym także tych wskazanych w niniejszej opinii.

Otrzymuje:

1. Green Operator sp. z o.o.
ul. Cypryjska 2g
02-761 Warszawa
2. Urząd Marszałkowski
Województwa Śląskiego
ul. Ligonia 46
40-037 Katowice