



Warszawa, 19 kwietnia 2024 r.

**PREZES
URZĘDU KOMUNIKACJI ELEKTRONICZNEJ**

BDG.WKW.053.14.2023.1179

Podmioty wnoszące petycję wielokrotną

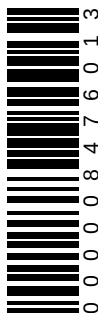
Szanowni Państwo,

odpowiadając na petycję wielokrotną w sprawie braku wydania przez Prezesa UKE decyzji administracyjnych określających kwoty zweryfikowanego kosztu netto i straty na usługach powszechnych, o której mowa w art. 109 ust. 2 Prawo pocztowe¹ oraz ustalenia kwoty należnego finansowania kosztu netto (dalej „postępowanie w sprawie kosztu netto”) za lata 2021 - 2022, informuję, iż w obecnym stanie prawnym brak jest możliwości wydania przez Prezesa UKE decyzji, o której mowa w art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego tj. decyzji ustalającej kwotę należnego finansowania kosztu netto, z uwagi na to, że art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego warunkuje wydanie przez Prezesa UKE decyzji, od istnienia wydanej uprzednio decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego.

Na wstępie należy wskazać, że ustawą z dnia 15 września 2022 r. o zmianie ustawy – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2022 r. poz. 2042), która weszła w życie 4 listopada 2022 r. zmieniony został m.in. art. 109 Prawa pocztowego. Zgodnie natomiast z przepisami przejściowymi – art. 2 ww. ustawy: „*Do finansowania kosztu netto świadczenia usług powszechnych za 2021 r. stosuje się przepisy rozdziału 10 ustawy zmienianej w art. 1 w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą*”, czyli do toczących się postępowań dotyczących należnego finansowania za lata 2021 i 2022 stosuje się przepisy w nowym brzmieniu.

Zgodnie z art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego (w brzmieniu obowiązującym od 4 listopada 2022 roku) finansowanie kosztu netto, stanowi pomoc publiczną, która może być udzielona zgodnie z postanowieniami zawartymi w decyzji Komisji Europejskiej, wydanej w wyniku notyfikacji, w okresie obowiązywania tej decyzji. Artykuł 109 ust. 4 Prawa pocztowego dla możliwości udzielenia należnego finansowania (które stanowi pomoc publiczną) kreuje zatem dodatkowe wymogi, które muszą zaistnieć przed udzieleniem takiego finansowania. Są to odpowiednio notyfikacja projektowanej pomocy publicznej, następnie wydanie decyzji przez Komisji Europejskiej, a w końcu zgodność udzielanego finansowania z postanowieniami zawartymi w decyzji Komisji Europejskiej. Jednocześnie należy wskazać, że procedowanie udzielenia należnego finansowania składa się z dwóch etapów. Pierwszym z nich jest

¹ Ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2023 r. poz. 1640, z późn. zm.).



ustalenie kwoty należnego finansowania przez Prezesa UKE (art. 112 ust. 5 pkt 2 Prawa pocztowego), a drugim jest jego wypłata przez ministra właściwego do spraw łączności na wniosek operatora wyznaczonego (art. 108 ust. 2 Prawa pocztowego).

Podstawą prawną wydania decyzji przez Prezesa UKE jest art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego, zgodnie z którym Prezes UKE, w terminie 4 miesięcy od dnia otrzymania wniosku i dokumentów, o których mowa w ust. 1 (tj. kalkulację kosztu netto i straty na usługach powszechnych oraz rachunki oraz inne dokumenty, służące za podstawę kalkulacji kosztu netto i straty na usługach powszechnych, zgodnie ze zbadanym przez niezależnego biegłego rewidenta sprawozdaniem finansowym za poprzedni rok obrotowy), po weryfikacji tych dokumentów przez niezależnego biegłego rewidenta wydaje decyzję, w której: określa kwotę zweryfikowanego kosztu netto i straty na usługach powszechnych oraz ustala kwotę należnego finansowania kosztu netto. Wskazany powyżej termin 4 miesięcy jest przy tym terminem instrukcyjnym, który z uzasadnionych powodów może zostać przekroczony.

Oceniając możliwość wydania decyzji z art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego Prezes UKE oparł się na literalnym brzmieniu art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego, zgodnie z którym do udzielenia finansowania konieczne jest istnienie wcześniejszej decyzji Komisji Europejskiej wydanej w wyniku notyfikacji. W tym zakresie pojęcie „udzielania finansowania” (o którym mowa w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego), jako pojęcie szersze obejmuje zarówno „ustalenie” kwoty należnego finansowania (co dokonuje Prezes UKE w decyzji), jak i etap samej „wypłaty” należnego finansowania (co dokonywane jest już przez ministra właściwego do spraw łączności). Rozumowanie, że wymóg wcześniejszego zaistnienia decyzji Komisji Europejskiej dotyczy również etapu wydania decyzji przez Prezesa UKE (tj. decyzji z art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego), oprzeć można zarówno na opisie rozstrzygnięcia, które ma być przedmiotem decyzji Prezesa UKE tj. m.in. o ustaleniu kwoty należnego finansowania kosztu netto, jak i *a contrario* z przepisów, które określają wyłącznie jakich czynności dokonuje minister właściwy do spraw łączności aby dokonać wypłaty należnego finansowania (o czym dalej). Skoro bowiem przedmiotem rozstrzygnięcia Prezesa UKE ma być kwota „należnego” finansowania kosztu netto, to Prezes UKE musi zbadać, czy owo finansowanie jest należne nie tylko w kontekście prawidłowości samego wniosku Poczty Polskiej, ale i czy jest ono należne w świetle innych okoliczności, które muszą być wzięte pod uwagę, w tym wymogów prawa dotyczących udzielania pomocy publicznej (art. 108 ust. 3 zd. 2 TFUE², gdzie mowa jest, że *„dane Państwo Członkowskie nie może wprowadzać w życie projektowanych środków dopóki procedura ta nie doprowadzi do wydania decyzji końcowej”*). W przypadku postępowania w sprawie dotyczącej ustalenia kwoty należnego finansowania kosztu netto za rok 2021 oraz postępowania w sprawie dotyczącej ustalenia kwoty należnego finansowania kosztu netto za rok 2022 decyzją taką jest decyzja Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego. O tym, że finansowanie kosztu netto jest „należne” będzie można zatem mówić dopiero w momencie wydania decyzji przez Komisję Europejską i późniejszej zgodności decyzji Prezesa UKE z tą decyzją. Gdyby Prezes UKE wydał swoją decyzję przed decyzją Komisji Europejskiej, która następnie w całości lub części byłaby niezgodna z decyzją Prezesa UKE, to nie można by mówić, że ustalone wcześniejszą decyzją Prezesa UKE finansowanie kosztu netto jest „należne”. Powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie również w przepisach rozporządzenia Ministra Aktywów Państwowych w sprawie kalkulacji kosztu netto obowiązku świadczenia usług powszechnych oraz trybu wypłaty finansowania tego kosztu z dnia 11 lipca 2023 r. (Dz.U. z 2023 r. poz. 1365). W § 10

² Traktat o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (wersja skonsolidowana) (Dz. U. UE C z 2012 r. Nr 326, str. 49).

w.w. rozporządzenia wskazano bowiem, że „*Minister zatwierdza wniosek, o którym mowa w § 9, w terminie 14 dni od dnia jego otrzymania, po zweryfikowaniu zgodności wniosku z decyzją Prezesa UKE, o której mowa w art. 112 ust. 5 ustawy*”. Zatem czynności właściwego ministra są w tym zakresie ograniczone do porównania treści wniosku operatora wyznaczonego w celu zweryfikowania, czy jest on zgodny z decyzją Prezesa UKE, zaś w przypadku takiej zgodności ma nastąpić wypłata. Z tego też względu wszelkie ustalenia m.in. dotyczące tego czy finansowanie zgodne jest z decyzją Komisji Europejskiej muszą zostać dokonane na etapie wydawania decyzji przez Prezesa UKE.

Jednocześnie Prezes UKE przeanalizował otrzymane przez władze polskie pismo Dyrekcji Generalnej ds. Konkurencji z dnia 22 listopada 2023 r. w sprawie pomocy dla Poczty Polskiej S.A., zwane dalej „*Comfort letter*”, w którym wstępnie i nieformalnie potwierdzono, że zgłoszony środek stanowiłby pomoc państwa w rozumieniu art. 107 ust. 1 TFUE. Oceniając ogólny charakter *Comfort letter* należy wskazać, że instytucja ta nie została uregulowana w przepisach prawa unijnego o randze traktatowej, ani w przepisach prawa pochodnego. Analizując treść tego konkretnego *Comfort letter* zauważyć trzeba, że z jego treści wynika, że nie stanowi on ostatecznego stanowiska Komisji, a jedynie wstępną ocenę, która nie przesądza o przyszłej i ostatecznej oceny Komisji w sprawie zgłoszonego środka oraz nie zawiera ostatecznego rozstrzygnięcia. Powyższe oznacza, że nie może on być traktowany jako decyzja Komisji Europejskiej (wskazywana w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego) dokonująca ostatecznej oceny ws. zgłoszonego środka pomocy publicznej. Nieostateczność tego środka powoduje, że gdyby decyzja Komisji Europejskiej okazała się odmienna (choćby częściowo) od *Comfort letter*, to jeżeli Prezes UKE podjąłby decyzję o wypłacie należnego finansowania jako formy pomocy publicznej jedynie na podstawie *Comfort letter* przed wydaniem ostatecznej decyzji Komisji, to mogłoby to zostać uznane za dopuszczenie się naruszenia zobowiązania traktatowego wynikającego z art. 107-108 TFUE.

Ww. kwestie wymogu oczekiwania przez Prezesa UKE na decyzję Komisji Europejskiej oraz charakteru prawnego otrzymanego *Comfort letter* konsultowano z przedstawicielami innych właściwych organów administracji publicznej, w tym z Prezesem Prokuraturii Generalnej Skarbu Państwa oraz Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Ponadto wg opinii prawnej sporządzonej przez dr Bartłomieja Opalińskiego oraz dr Dominikę Harasimiuk dotyczącej dopuszczalności wydania przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej decyzji administracyjnej, o której mowa w art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego w sprawie dopłaty bez decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego oraz konsekwencji ewentualnego wydania tej decyzji przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej stwierdzono, że „*w przedstawionym do analizy stanie faktycznym Prezes UKE nie ma podstaw do wydania decyzji, o której mowa w art. 112 ust. 5 Prawa pocztowego w sprawie dopłaty bez decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4 Prawa pocztowego*”.

Odnosząc się do podnoszonych w petycji kwestii dotyczących udzielania pomocy publicznej w oparciu o tzw. *comfort letters* w innych sprawach, przez inne organy, w tym w innych państwach członkowskich UE Prezes UKE wskazuje, że sprawy te pozostają poza zakresem ustawowych kompetencji Prezesa UKE. Jednocześnie Prezes UKE nie ma wglądu do dokumentów dotyczących tych spraw. W związku z powyższym Prezes UKE nie jest w stanie się wypowiedzieć w oparciu o jakie kryteria, jakie dokumenty i na jakich podstawach prawnych została udzielona pomoc publiczna w przytoczonych w petycji sprawach.

Jednocześnie Prezes UKE zwraca uwagę, że w dniu 29 marca 2024 r. weszła w życie ustawa z dnia 20 marca 2024 r. o zmianie ustawy – Prawo pocztowe oraz ustawy o zmianie ustawy - Prawo pocztowe (Dz. U. poz. 467, dalej „ustawa zmieniająca”), która m.in. dodała w Prawie pocztowym art. 109a, zgodnie z którym:

„Art. 109a. 1. Wstępna płatność na poczet finansowania kosztu netto może zostać uruchomiona, na wniosek operatora wyznaczonego, przed wydaniem decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4.

2. Minister właściwy do spraw łączności może uruchomić wstępną płatność, o której mowa w ust. 1, po uzyskaniu informacji o kwocie kosztu netto oraz straty, o której mowa w art. 109 ust. 2, zweryfikowanych przez niezależnego biegłego rewidenta zgodnie z art. 112 ust. 3, przekazanych przez Prezesa UKE na wniosek ministra właściwego do spraw łączności.

3. Prezes UKE przekazuje informacje, o których mowa w ust. 2, w terminie 7 dni od otrzymania wniosku ministra właściwego do spraw łączności.

4. Kwota wstępnej płatności, o której mowa w ust. 1, nie może przekroczyć określonej w wyniku weryfikacji przeprowadzonej zgodnie z art. 112 ust. 3 kwoty kosztu netto, a w przypadku gdy kwota ta jest wyższa od kwoty straty, o której mowa w art. 109 ust. 2 – kwoty tej straty.

5. Kwota wstępnej płatności, o której mowa w ust. 1, pomniejsza kwotę finansowania kosztu netto udzielanego operatorowi wyznaczonemu.

6. W terminie 30 dni od dnia ogłoszenia decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4, minister właściwy do spraw łączności weryfikuje zgodność finansowania, o którym mowa w ust. 1, z jej postanowieniami.

7. W przypadku gdy w wyniku weryfikacji, o której mowa w ust. 6, minister właściwy do spraw łączności stwierdzi niezgodność finansowania, o którym mowa w ust. 1, z postanowieniami decyzji Komisji Europejskiej, o której mowa w art. 109 ust. 4, dotacja podlega zwrotowi do budżetu państwa na zasadach określonych w ustawie z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, wraz z odsetkami obliczonymi z zastosowaniem stopy oprocentowania stosowanej do celów zwrotu pomocy, określonej zgodnie z przepisami rozdziału V rozporządzenia Komisji (WE) nr 794/2004 z dnia 21 kwietnia 2004 r. w sprawie wykonania rozporządzenia Rady (UE) 2015/1589 ustanawiającego szczegółowe zasady stosowania art. 108 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (Dz. Urz. UE L 140 z 30.04.2004, str. 1, z późn. zm. – Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne, rozdz. 8, t. 4, str. 3), począwszy od dnia przekazania dotacji na rachunek operatora wyznaczonego.”

Zgodnie z powyższym przepisem, aby finansowanie zostało uruchomione przed wydaniem decyzji Komisji Europejskiej muszą być spełnione następujące warunki:

- 1) przekazanie wniosku o uruchomienie wstępnej płatności na poczet finansowania kosztu netto przez operatora wyznaczonego ministrowi właściwemu do spraw łączności,
- 2) uzyskanie przez ministra właściwego do spraw łączności na wniosek informacji o kwocie kosztu netto oraz straty, o której mowa w art. 109 ust. 2 Prawa pocztowego, zweryfikowanych przez niezależnego biegłego rewidenta zgodnie z art. 112 ust. 3 Prawa pocztowego, od Prezesa UKE.

Powyższy przepis znajduje zastosowanie do finansowania kosztu netto obowiązku świadczenia usług powszechnych za lata 2021 i 2022, co wynika z art. 3 ustawy zmieniającej.

Tym samym w obowiązującym od dnia 29 marca 2024 r. stanie prawnym możliwe jest dokonanie wstępnej płatności na poczet finansowania kosztu netto za lata 2021 i 2022 we wskazanym powyżej trybie.

Jednocześnie Prezes UKE wskazuje, że pismem z dnia 4 kwietnia 2024 r. Minister Aktywów Państwowych wystąpił do Prezesa UKE o przekazanie informacji o kwotach kosztu netto oraz straty, o której mowa w art. 109 ust. 2 Prawa pocztowego, za lata 2021 i 2022, zweryfikowanych przez niezależnego biegłego rewidenta. Informacja o powyższych kwotach została przekazana Ministrowi Aktywów Państwowych w dniu 10 kwietnia 2024 r.

Z poważaniem
z up. Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej
Dyrektor Biura
Dyrektora Generalnego

Bartosz Szota

Informacja o przetwarzaniu danych osobowych

Uprzejmie informujemy, że:

1. Administratorem Pani/Pana danych osobowych jest Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej z siedzibą w Warszawie, ul. Giełdowa 7/9, 01-211 Warszawa.
Dane kontaktowe: Urząd Komunikacji Elektronicznej (UKE), numer telefonu: +48 22 33 04 000, numer faksu: +48 22 53 49 162, formularz kontaktowy dostępny pod adresem: <http://www.uke.gov.pl/formularz-kontaktowy/>.
2. Dane kontaktowe Inspektora Ochrony Danych: numer telefonu: +48 22 53 49 241, email: iod@uke.gov.pl.
3. Prezes UKE przetwarza dane osobowe w celu wypełnienia ciężących na nim obowiązków prawnych, wynikających między innymi z ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o petycjach (Dz. U. z 2018 r. poz. 870), tj. rozpatrzenia petycji.
Podanie danych osobowych w zakresie wymaganym przepisami prawa jest obowiązkowe.
4. Dane osobowe przetwarzane przez Prezesa UKE mogą być udostępniane innym odbiorcom danych osobowych lub kategoriom odbiorców:
 - a. podmiotom upoważnionym do odbioru danych osobowych na podstawie odpowiednich przepisów prawa (np. organy administracji, sądy, służby państwowe),
 - b. podmiotom, które przetwarzają dane osobowe w imieniu UKE na podstawie zawartej z UKE umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych (np. podmioty obsługujące systemy teleinformatyczne UKE lub udostępniające UKE narzędzia teleinformatyczne, podmioty obsługujące i utrzymujące sieć telekomunikacyjną UKE),
 - c. innym administratorom danych przetwarzającym dane we własnym imieniu (np. podmioty prowadzące działalność pocztową lub kurierską).
5. Dane osobowe są przetwarzane przez okres niezbędny do wypełniania obowiązku prawnego Prezesa UKE, a następnie do celów archiwalnych przez okres przewidziany w przepisach kancelaryjno-archiwalnych UKE, przyjętych zgodnie z ustawą o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach, tj. w przedmiotowej sprawie wieczyście.
6. W związku z przetwarzaniem przez Prezesa UKE danych osobowych, przysługuje Pani/Panu:
 - a. prawo do uzyskania potwierdzenia, czy Prezes UKE przetwarza Pana dane osobowe, a jeżeli ma to miejsce uzyskanie dostępu do treści Pani/Pana danych oraz informacji dotyczących takiego przetwarzania,
 - b. prawo do uzyskania kopii danych osobowych,
 - c. prawo do sprostowania nieprawidłowych lub uzupełnienia niekompletnych danych, na podstawie i zasadach określonych w art. 16 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (Dz.Urz.UE.L Nr 119, str. 1, z późn. zm.), zwanego dalej „RODO”,
 - d. prawo do ograniczenia przetwarzania danych, na podstawie i zasadach określonych w art. 18 RODO.

Z tych praw może Pani/Pan skorzystać:

- a. składając wniosek bezpośrednio w UKE (w Centrali pod adresem wskazanym w pkt 1 lub jednej z delegatur UKE znajdujących się w każdym województwie – adresy delegatur znajdzie Pani/Pan na stronie www.uke.gov.pl),
- b. wysyłając emaila na adres: iod@uke.gov.pl.

Przepisy RODO określają zakres, w jakim można skorzystać z wyżej wymienionych praw.

Prezes UKE jest uprawniony do weryfikacji tożsamości wnioskujących.

7. Przysługuje Pani/Panu prawo do wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych Osobowych, na niezgodne z prawem przetwarzanie przez Prezesa UKE danych osobowych.