



KANCELARIA RADCY PRAWNEGO

R.pr. Magdalena Abrich

50-035 Wrocław, pl. Muzealny 6/1

tel. (+48) 607 07 07 48; e-mail: kancelaria@abrich.eu

mBank 31 1140 2004 0000 3202 4594 6214

Wrocław, dnia 24.07.2019r.

OPINIA PRAWNA

Zagadnienia

Czy działania Gminy polegające na budowie kanału technologicznego w pasie drogowym połączonej z budową studni kablowych przelotowych, a także przyszłe działania Gminy, które będą miały polegać na budowie sieci bezprzewodowej wymaga wpisu do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych?

Podstawa prawna

- Ustawa z dnia 16 lipca 2004r. Prawo telekomunikacyjne (Dz.U. z 2018r., poz. 1954), dalej Pt,
- Ustawa z dnia 7 maja 2010r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz.U. z 2017r., poz. 2062 ze zm)

Analiza faktyczna i prawna

Gmina Siechnice prowadzi działalność polegającą na budowie kanału technologicznego w pasie drogowym połączonej z budową studni kablowych przelotowych. W przyszłości Gmina planuje także budowę sieci bezprzewodowej.

Gmina Siechnice otrzymała stanowisko Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej datowane na dzień 4.06.2019r., wyrażone w oparciu o wyniki analizy tegorocznej inwentaryzacji infrastruktury i usług telekomunikacyjnych, przekazanych za pośrednictwem Systemu Informacyjnego o Infrastrukturze Szerokopasmowej. Ze stanowiska tego wynika, że w ocenie Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej Gmina Siechnice winna rozważyć dokonanie wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Zgodnie z art. 10 ust. 1 Pt, działalność telekomunikacyjna będąca działalnością gospodarczą jest działalnością regulowaną i podlega wpisowi do

rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych, zwanego dalej "rejestrem". (...).

Zgodnie zaś z art. 1 pkt 1 Pt, przez działalność telekomunikacyjną należy rozumieć działalność polegającą na świadczeniu usług telekomunikacyjnych, dostarczaniu sieci telekomunikacyjnych lub świadczeniu usług towarzyszących. Z kolei termin „telekomunikacja” został zdefiniowany w art. 2 pkt 42 jako: „nadawanie, odbiór lub transmisję informacji, niezależnie od ich rodzaju, za pomocą przewodów, fal radiowych bądź optycznych lub innych środków wykorzystujących energię elektromagnetyczną.”

Z kolei na podstawie art. 10 ust. 1a Pt, uzyskania wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji wymaga „działalność, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. z 2017 r. poz. 2062 oraz z 2018 r. poz. 1118), niebędąca działalnością gospodarczą, prowadzona przez jednostkę samorządu terytorialnego, także w formie niewyodrębnionej w ramach jej osobowości prawnej, jak również w formie porozumienia, związku lub stowarzyszenia jednostek samorządu terytorialnego, porozumienia komunalnego, spółki kapitałowej lub spółdzielni z udziałem jednostki samorządu terytorialnego”.

Zgodnie z art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 7 maja 2010 r. o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, jednostka samorządu terytorialnego może w celu zaspokajania zbiorowych potrzeb wspólnoty samorządowej:

- 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;
- 3) 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 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. - Prawo telekomunikacyjne,
 - c) użytkowników końcowych - w zakresie i na warunkach określonych w art. 6 i 7.”

Pojęcia infrastruktury telekomunikacyjnej oraz sieci telekomunikacyjnej zdefiniowane zostały w art. 2 pkt 8 i 35 Pt i oznaczają odpowiednio: infrastruktura telekomunikacyjna - urządzenia telekomunikacyjne, oprócz telekomunikacyjnych urządzeń końcowych, oraz w szczególności linie, kanalizacje kablowe, słupy, wieże, maszty, kable, przewody oraz osprzęt, wykorzystywane do zapewnienia telekomunikacji; sieć telekomunikacyjna - systemy transmisyjne oraz urządzenia komutacyjne lub

przekierowujące, a także inne zasoby, w tym nieaktywne elementy sieci, które umożliwiają nadawanie, odbiór lub transmisję sygnałów za pomocą przewodów, fal radiowych, optycznych lub innych środków wykorzystujących energię elektromagnetyczną, niezależnie od ich rodzaju.

Z powyższych regulacji prawnych wynika, że jeżeli Gmina realizuje inwestycje, które polegają na budowie infrastruktury telekomunikacyjnej bądź sieci telekomunikacyjnej, to wykonuje działalność zdefiniowaną w art. 3 ust. 1 pkt 1 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, działalność ta zaś jest działalnością regulowaną i zgodnie z art. 10 ust. 1a Pt, ale także zgodnie z art. 5 ustawa o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych, wymaga wpisu do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji.

Na marginesie sygnalizuję, że ustawa o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych w art. 3 ust. 2 – 7c określa następujące zasady wykonywania tego rodzaju działalności przez jednostkę samorządu terytorialnego:

2. Działalność, o której mowa w ust. 1, wykonuje się:

1) 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 (Dz. U. z 2016 r. poz. 1870, z późn. zm.) oraz przy zagwarantowaniu przedsiębiorcom telekomunikacyjnym, na zasadach równego traktowania, współkorzystania z infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych oraz dostępu do nich;

2) w sposób przejrzysty i niezakłócający rozwoju równoprawnej i skutecznej konkurencji na rynkach telekomunikacyjnych.

3. Przy wykonywaniu działalności, o której mowa w ust. 1, mają zastosowanie przepisy o pomocy publicznej.

4. Działalność, o której mowa w ust. 1, należy do zadań własnych o charakterze użyteczności publicznej jednostki samorządu terytorialnego.

5. Jednostka samorządu terytorialnego wykonuje działalność, o której mowa w ust. 1, na podstawie uchwały organu stanowiącego.

6. Informację o podjęciu działalności, o której mowa w ust. 1, ogłasza się w Biuletynie Informacji Publicznej na stronie podmiotowej jednostki samorządu terytorialnego i w siedzibie tej jednostki oraz przekazuje się, w postaci elektronicznej, Prezesowi Urzędu Komunikacji Elektronicznej, zwanemu dalej "Prezesem UKE". Prezes UKE niezwłocznie ogłasza informację w Biuletynie Informacji Publicznej na stronie podmiotowej Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

7. Informacja, o której mowa w ust. 6, zawiera opis przedsięwzięcia oraz uzasadnienie spełnienia wymagań, o których mowa w ust. 2.

7a. Jeżeli działalność, o której mowa w ust. 1, polega na świadczeniu przez jednostkę samorządu terytorialnego usługi dostępu do Internetu przez publicznie dostępne punkty dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa, informacja, o której mowa w ust. 6, zawiera również określenie lokalizacji publicznie dostępnych punktów dostępu do Internetu oraz wskazanie obszaru, na którym jest świadczona usługa za pomocą tych punktów.

7b. Jednostka samorządu terytorialnego aktualizuje informację, o której mowa w ust. 6, oraz informuje Prezesa UKE o:

1) zmianie lokalizacji publicznie dostępnych punktów dostępu do Internetu lub zmianie obszaru, na którym jest świadczona usługa dostępu do Internetu przez publicznie dostępne punkty dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa,

2) zaprzestaniu świadczenia usługi dostępu do Internetu przez publicznie dostępne punkty dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa

- w terminie 14 dni odpowiednio od dnia wystąpienia zmiany albo zaprzestania świadczenia tej usługi.

7c. Prezes UKE aktualizuje informację, o której mowa w ust. 6, w odniesieniu do świadczonej usługi dostępu do Internetu przez publicznie dostępne punkty dostępu do Internetu bez pobierania opłat lub w zamian za opłatę niższą niż cena rynkowa, w terminie 14 dni od dnia otrzymania informacji, o której mowa w ust. 7b.”

Wniosek

Działania Gminy opisane w zapytaniu o opinię, a polegające na budowie kanału technologicznego w pasie drogowym połączonej z budową studni kablowych przelotowych, jeżeli są to elementy infrastruktury telekomunikacyjnej tj. są wykorzystywane do zapewnienia telekomunikacji (nie zostało to doprecyzowane w zapytaniu o opinię), a także przyszłe działania Gminy, które będą miały polegać na budowie urządzeń sieci bezprzewodowej, nie wymagają wpisu Gminy do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych (tj. rejestru, o którym mowa w art. 10 ust. 1 Pt), ale wymagają wpisu Gminy do rejestru jednostek samorządu terytorialnego wykonujących działalność w zakresie telekomunikacji (tj. rejestru, o którym mowa w art. 10 ust. 1a Pt).

Magdalena Abrich

Radca prawny