

Uwagi Dodatkowe
Polskiej Izby Informatyki i Telekomunikacji [PIIT]
do art. 29 oraz 71 ustawy o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych
(druk nr 2546)

1. Art. 29 ust.2 – (por. z Art. 72 pkt.2)

Wnosimy o usunięcie obowiązku przekazywania informacji na temat budynków umożliwiających kolokację oraz o ograniczenie obowiązku przekazywania informacji przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych w sposób zgodny z obowiązkami Prezesa UKE w zakresie inwentaryzacji tj. informacji na temat infrastruktury telekomunikacyjnej i publicznych sieci telekomunikacyjnych zapewniających lub umożliwiających zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu. Proponujemy także zmianę w zakresie terminu przekazywania danych. Termin ten przede wszystkim powinien być adekwatny do zakresu żądania.

Wnosimy także by minimalny termin na przekazanie informacji wynosił 60 dni. Ponadto zakres danych, których może żądać Prezes UKE od przedsiębiorców telekomunikacyjnych powinien być niezbędny i proporcjonalny do celów, czyli dla potrzeb inwentaryzacji, o której mowa w art. 29 ust.1. Ze względu na fakt, iż już w chwili obecnej Prezes UKE dysponuje szeregiem informacji na temat infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych (np. Prezes UKE wydaje pozwolenia radiowe na urządzenia telekomunikacyjne oraz prowadzi ich rejestr, gromadzi dane w ramach prowadzonych analiz rynkowych), żądanie Prezesa UKE powinno dotyczyć tylko tych informacji, które nie znajdują się w jego posiadaniu, a są niezbędne dla potrzeb wykonania przez niego obowiązku w zakresie inwentaryzacji.

Proponowane brzmienie art. 29

„Art. 29. 1. Prezes UKE sporządza dla terytorium Rzeczypospolitej Polskiej inwentaryzację przedstawiającą pokrycie istniejącą infrastrukturą telekomunikacyjną i publicznymi sieciami telekomunikacyjnymi zapewniającymi lub umożliwiającymi zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu, z odrębnym zaznaczeniem pokrycia łączami światłowodowymi oraz sieciami bezprzewodowymi. Inwentaryzacja powinna być na bieżąco weryfikowana i aktualizowana nie rzadziej niż raz na rok.

2. Prezes UKE może żądać od:

- 1) państwowych i samorządowych jednostek organizacyjnych, z wyłączeniem podmiotów, o których mowa w art. 4 pkt 1, 2, 4, 5 i 8 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne,*
- 2) podmiotów wykonujących zadania z zakresu użyteczności publicznej,*
- 3) przedsiębiorców telekomunikacyjnych – w przypadku, gdy dane pozyskane od podmiotów, o których mowa w pkt 1 i 2, dane pozyskane z innych źródeł oraz dane będące w dyspozycji Prezesa UKE okazały się niewystarczające*

*– posiadanych przez nich aktualnych, zgodnych ze stanem faktycznym, kompletnych, adekwatnych, **niezbędnych i proporcjonalnych** dla potrzeb wykonania obowiązku, o którym mowa w ust. 1, informacji o posiadanej infrastrukturze telekomunikacyjnej lub publicznych sieciach telekomunikacyjnych zapewniających lub umożliwiających **zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu.***

3. Informacje przekazuje się w terminie adekwatnym do zakresu tego żądania, nie krótszym niż 60 dni od dnia otrzymania żądania. Do informacji stosuje się przepis art. 9 ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne.

4. Na wniosek Prezesa UKE Główny Geodeta Kraju udostępnia informacje z centralnego zasobu geodezyjnego i kartograficznego niezbędne dla potrzeb wykonania obowiązku, o którym mowa w ust. 1. Informacje udostępnia się w terminie 30 dni od dnia otrzymania wniosku.

5. Prezes UKE może, o ile nie narusza to tajemnic prawnie chronionych lub nie zagraża obronności lub bezpieczeństwu państwa, przekazać Głównemu Geodecie Kraju inwentaryzację, o której mowa w ust. 1, celem zamieszczenia na geoportalu infrastruktury informacji przestrzennej.

6. Inwentaryzacja, o której mowa w ust. 1, jest jawna i każdy ma prawo wglądu do tej inwentaryzacji oraz otrzymania z niej wypisów i wyrysów, o ile nie narusza to tajemnic prawnie chronionych lub nie zagraża obronności lub bezpieczeństwu państwa.

7. Minister właściwy do spraw administracji publicznej w porozumieniu z ministrem właściwym do spraw łączności określi, w drodze rozporządzenia, rodzaj infrastruktury podlegającej inwentaryzacji i skalę map, na których dokonuje się inwentaryzacji, o której mowa w ust. 1, elektroniczny format przekazywania danych, szczegółowy zakres i sposób prezentowania informacji w inwentaryzacji, a także wzory formularzy służących do przekazywania Prezesowi UKE informacji, o których mowa w ust. 2, wraz z objaśnieniami, co do sposobu ich wypełniania, kierując się potrzebą zapewnienia rzetelnego i wiarygodnego zbioru informacji o istniejącej infrastrukturze telekomunikacyjnej i publicznych sieciach telekomunikacyjnych zapewniających lub umożliwiających zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu, a także potrzebą usprawnienia i ujednoczenia procesu przekazywania danych. **Zakres danych objętych rozporządzeniem powinien być adekwatny i proporcjonalny do celu, jakiemu ma służyć.**

Uzasadnienie:

Naszym zdaniem obowiązek określony w proponowanym przepisie Projektu ustawy jest nadmierny i nieproporcjonalny. W szczególności chcielibyśmy zwrócić uwagę, iż zakłada on przekazywanie do Prezesa UKE przez przedsiębiorców telekomunikacyjnych informacji na temat infrastruktury telekomunikacyjnej, publicznych sieci telekomunikacyjnych i budynków umożliwiających kolokację, pomimo iż obowiązek sporządzenia inwentaryzacji, ciążący na Prezesie UKE, obejmuje przedstawienie pokrycia obszaru istniejącą infrastrukturą telekomunikacyjną i publicznymi sieciami telekomunikacyjnymi zapewniającymi lub umożliwiający zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu. Po pierwsze, więc obowiązek sporządzenia inwentaryzacji przez Prezesa UKE nie obejmuje budynków umożliwiających kolokację. Po wtóre pojęcie infrastruktury telekomunikacyjnej oraz publicznych sieci telekomunikacyjnych jest znacznie szersze niż infrastruktura telekomunikacyjna i publiczne sieci telekomunikacyjne zapewniające lub umożliwiający zapewnienie szerokopasmowego dostępu do Internetu. Chociażby z tego względu obowiązek nakładany na przedsiębiorców telekomunikacyjnych jest nadmierny i niewspółmierny – nie koresponduje z treścią obowiązku Prezesa UKE sporządzenia inwentaryzacji, którego realizacji ma przecież służyć.

Nie jest w chwili obecnej znany zakres i poziom szczegółowości danych, których może żądać Prezes UKE od przedsiębiorców telekomunikacyjnych, ponieważ ma to zostać określone w rozporządzeniu. Pojęcie infrastruktury telekomunikacyjnej jest pojęciem bardzo szerokim, w związku z powyższym trudno wskazać, jaki czas będzie potrzebny przedsiębiorcy telekomunikacyjnemu do wypełnienia przedmiotowego obowiązku. Dlatego istotne jest, aby termin żądania był adekwatny do jego zakresu. Pozyskanie informacji jest procesem czasochłonnym, wymagającym zaangażowania sporych zasobów po stronie operatorów. Czas ten będzie zależeć od zakresu danych, stopnia szczegółowości oraz formatu danych. Biorąc jednak pod uwagę dotychczasowe doświadczenia w zakresie przedstawiania Prezesowi UKE informacji o działalności przedsiębiorstw, jak też szczegółowy i rozbudowany model raportowania rocznego funkcjonujący już na bazie formularzy określonych w rozporządzeniu wydanym na podstawie przepisów prawa telekomunikacyjnego zakładać należy, że zakres danych będzie szeroki, a ich szczegółowość znaczna. W tym świetle termin 60-dniowy jest terminem minimalnym. Odpowiednio wczesne zaplanowanie procesu gromadzenia danych przez Prezesa UKE zapewni pozyskanie informacji i sprawne przygotowanie oraz aktualizację inwentaryzacji.

Pragniemy zwrócić uwagę, iż zgodnie z przepisami Prawa telekomunikacyjnego przedsiębiorcy są zobowiązani do przedstawiania Prezesowi UKE w terminie do dnia 31 marca każdego roku danych dotyczących rodzaju i zakresu wykonywanej działalności telekomunikacyjnej oraz wielkości sprzedaży usług telekomunikacyjnych w roku poprzednim. Służą do tego formularze, jak wspomniano wyżej, określane w drodze rozporządzenia. A zatem, przedsiębiorcy telekomunikacyjni mają na to **3 miesiące**. Poniżej znajduje się link do strony internetowej zawierającej przedmiotowe formularze:

http://www.uke.gov.pl/uke/index.jsp?place=Lead01&news_cat_id=168&news_id=3682&layout=3&page=text

Zakres danych dotyczących infrastruktury telekomunikacyjnej wydaje się być znacznie większy niż zakres danych przekazywanych w przedmiotowych formularzach, a zatem postulat przedłużenia terminu na przekazywanie informacji do przynajmniej do 60 dni wydaje się być uzasadniony.

Ponadto, ponieważ w dyspozycji Prezesa UKE już w chwili obecnej znajdują się pewne informacje na temat infrastruktury telekomunikacyjnej (zbierane w ramach prowadzonych analiz rynkowych oraz np. rejestr pozwoleń radiowych dla stacji GSM, UMTS oraz CDMA, zawierający dokładne dane o tych urządzeniach z określeniem adresu oraz współrzędnych geograficznych –

<http://www.uke.gov.pl/gallery/24/61/24619/GSM1800 - stan na 2010-01-08.xls>)

to uzasadnionym jest, by zakres żądanych danych dotyczył informacji, które nie znajdują się w dyspozycji Prezesa UKE.

2. Art. 71 pkt 2

Wnosimy o usunięcie przepisu art. 71 pkt 2!

Uzasadnienie:

Brak jest uzasadnienia dla wprowadzenia takiego obowiązku w kontekście art. 29 pkt 2 oraz art. 6 ustawy Prawo telekomunikacyjne. Na podstawie art. 29 Prezes UKE będzie, bowiem dysponować informacjami na temat infrastruktury telekomunikacyjnej i sieci telekomunikacyjnych w zakresie objętym inwentaryzacją. Prezes UKE sporządza inwentaryzację w szczególności na potrzeby określenia konieczności interwencji publicznej. Zgodnie z zapisami art. 29 inwentaryzacja ma być na bieżąco weryfikowana i aktualizowana nie rzadziej niż raz na rok.

Ponadto, zgodnie z art. 6 ust. 1 przedsiębiorca telekomunikacyjny lub podmiot, który uzyskał pozwolenie radiowe, o którym mowa w art. 143 ust. 1, rezerwację częstotliwości lub zasobów orbitalnych lub przydział numeracji, z wyłączeniem podmiotów, o których mowa w art. 4, jest obowiązany do przekazywania na żądanie Prezesa UKE informacji niezbędnych do wykonywania przez Prezesa, UKE jego uprawnień i obowiązków, określonych w art. 192 ust. 1. Z kolei art. 6 ust.2 stanowi, iż żądanie, o którym mowa w ust. 1, powinno być proporcjonalne do celu, jakiemu ma służyć, oraz zawierać:

- 1) wskazanie przedsiębiorcy lub podmiotu, o którym mowa w ust. 1;
- 2) datę;
- 3) wskazanie żądanych informacji oraz okresu, którego dotyczą;
- 4) wskazanie celu, jakiemu informacje mają służyć;
- 5) wskazanie terminu przekazania informacji adekwatnego do zakresu tego żądania, nie krótszego niż 7 dni;
- 6) uzasadnienie;
- 7) pouczenie o zagrożeniu karą, o której mowa w art. 209 ust. 1.

Ustawa o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych w art. 71 pkt 8 rozszerza zakres zadań Prezesa UKE określonych w art. 192 ust. 1 o obowiązki przewidziane ustawą o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych. A zatem, Prezes UKE w ramach ustawy Prawo telekomunikacyjne, posiada narzędzia do zbierania informacji niezbędnych do wykonywania swoich obowiązków. Nie ma potrzeby wprowadzania dodatkowych uprawnień.

Zgodnie z proponowanymi w art. 6a zapisami informacje mają być zbierane m.in. „na potrzeby związane z ubieganiem się o dostęp telekomunikacyjny przez jednostki samorządu terytorialnego”.

Pragniemy jednak zwrócić uwagę, iż brak jest jakiegokolwiek uzasadnienia dla zbierania od operatorów informacji na potrzeby związane z ubieganiem się o dostęp telekomunikacyjny przez jednostki samorządu terytorialnego.

Każdy przedsiębiorca jest zobowiązany jedynie do prowadzenia negocjacji w sprawie połączenia sieci, tj. specyficznej formy zapewnienia dostępu. Dodatkowo, przedsiębiorca telekomunikacyjny wyznaczony przez Prezesa UKE, jako przedsiębiorca o znaczącej pozycji rynkowej może być w drodze decyzji Prezesa UKE zobowiązany do zapewnienia dostępu telekomunikacyjnego w zakresie określonym w przedmiotowej decyzji. Prezes UKE może nałożyć, o ile uzna to za stosowne, dodatkowy obowiązek np. sporządzenia oferty ramowej i jej publikacji w zakresie zgodnym z nałożonym obowiązkiem zapewnienia dostępu. Każdy przedsiębiorca telekomunikacyjny może się ubiegać o dostęp telekomunikacyjny na zasadach określonych w takiej ofercie ramowej. Nie jest, zatem zrozumiałe, dlaczego jednostki samorządu terytorialnego miałyby korzystać ze szczególnej formy pozyskiwania informacji niezbędnych do uzyskania dostępu telekomunikacyjnego od operatora (w zakresie zgodnym z nałożonymi na tego operatora obowiązkami regulacyjnymi).

Informacje z wykonywaniem nałożonych obowiązków są jawne. Poniżej przedstawiamy link do oferty ramowej TP – przedsiębiorcy o największym zakresie obowiązków regulacyjnych.

http://www.tp.pl/prt/pl/operatorzy/oferta_krajowa/oferta_rio/

Pragniemy zwrócić uwagę, iż zgodnie z prawem wspólnotowym nie można nakładać obowiązku zapewnienia dostępu telekomunikacyjnego bez uprzedniego przeprowadzenia odpowiedniej analizy rynku oraz stwierdzenia braku skutecznej konkurencji na danym rynku. Przepisy zmierzające do rozszerzenia obowiązku przedsiębiorców telekomunikacyjnych w zakresie dostępu na wszelkie formy dostępu telekomunikacyjnego wobec jednostek samorządu terytorialnego byłyby sprzeczne ze wspólnotowymi ramami w zakresie łączności elektronicznej i wiążą się z poważnym ryzykiem ich zaskarżenia do ETS. Obowiązek prowadzenia negocjacji jedynie w zakresie połączenia sieci potwierdził niedawno w swoim orzeczeniu Europejski Trybunał Sprawiedliwości w sprawie KE v. Polska (ETS-C227/07) w orzeczeniu z dnia 13.11.2008 r.

Ani ustawa o wspieraniu usług i sieci telekomunikacyjnych, ani Ustawa Prawo telekomunikacyjne nie nakłada na przedsiębiorców obowiązku zapewnienia dostępu telekomunikacyjnego w pełnym tego pojęcia zakresie. Zamiar taki nie został także określony w celach ustawy, nie został też ujęty w uzasadnieniu czy ocenie skutków regulacji.

Niniejsza ustawa nakłada obowiązek zapewnienia dostępu telekomunikacyjnego (w pełnym tego słowa znaczeniu) na jednostki samorządu terytorialnego. Dlatego bardziej uzasadnionym byłoby uprawnienie Prezesa UKE do zbierania danych od jednostek samorządu terytorialnego na potrzeby dostępu telekomunikacyjnego na rzecz przedsiębiorców telekomunikacyjnych do infrastruktury i sieci telekomunikacyjnych budowanych przez jednostki samorządu terytorialnego.

Przepis ten nie wskazuje także, w jaki sposób informacje takie miałyby być udostępniane jednostkom samorządu terytorialnego. Żaden z przepisów ustawy nie określa, bowiem trybu przekazywania tych informacji na rzecz jednostek samorządu terytorialnego oraz w jaki sposób zostanie zachowana poufność tych informacji, w przypadku dalszego ich przekazania.

Izba pragnie także dodatkowo zwrócić uwagę na nieprecyzyjność wyrażenia zawartego w art. 6b pkt 2 – „*określenie warunków, na jakich to nastąpi*” Pojęcie to jest całkowicie niezrozumiałe, czy dotyczyć ma to warunków, na jakich możliwe będzie pokrycia danego obszaru siecią telekomunikacyjną (np. uzyskania pozwolenia na budowę itp.) czy zwrot ten dotyczy przekazania informacji na temat warunków świadczenia usług w tej sieci na danym obszarze. Jeśli miałyby to być to drugie znaczenie, to przekazywanie takich informacji godziłoby w interes operatorów. Informacje na temat planowanych inwestycji mają bardzo poufny charakter i są istotnym czynnikiem konkurencyjnym.

Jednakże informacje na temat planów dotyczących warunków świadczenia usług są informacjami niezwykle wrażliwymi z punktu widzenia biznesowego. Z punktu widzenia praktycznego nie jest możliwym dostarczenie wykazu nowych obszarów, które zostaną pokryte zasięgiem sieci, chociażby ze względu na proces uzyskiwania uzgodnień administracyjnych, który nie zawsze można przewidzieć. Operatorzy mogą jedynie przedstawić plany dotyczące pokrycia siecią. Jest to o tyle istotne, że przewidziana jest sankcja za przekazanie nieprawdziwych informacji. Informacje dotyczące przyszłości są obarczone pewnym ryzykiem. Co się stanie, jeśli operator, z różnych przyczyn (np. ze względu na protesty mieszkańców, ciągnące się postępowania administracyjne, czy chociażby z przyczyn finansowych) nie będzie w stanie pokryć siecią zadeklarowanych obszarów lub odwrotnie zrealizuje więcej inwestycji niż uprzednio zaplanował? Czy zostanie wówczas ukarany za przekazanie nieprawdziwych informacji? W związku z powyższym przedmiotowy zapis jest nie do zaakceptowania.

W naszej ocenie powołane powyżej argumenty wyraźnie wskazują na brak uzasadnienia dla wprowadzania takiego zapisu. Jednakże, z ostrożności Izba proponuje uwzględnienie przynajmniej następującej zmiany.

*„Art. 6a. Operator publicznej sieci telekomunikacyjnej jest obowiązany do przekazywania na żądanie Prezesa UKE informacji dotyczących lokalizacji i rodzaju posiadanej infrastruktury telekomunikacyjnej lub publicznej sieci telekomunikacyjnej, zlokalizowanych na obszarze objętym żądaniem, **niezbędnych do** określenia zasadności interwencji publicznej w sektorze telekomunikacyjnym. Udzielenie informacji następuje nieodpłatnie.*

Art. 6b. Operator publicznej sieci telekomunikacyjnej jest obowiązany do przekazywania na żądanie Prezesa UKE wykazu:

1) obszarów, które w poprzednim roku zostały objęte zasięgiem dostarczanej przez tego operatora publicznej sieci telekomunikacyjnej;

2) nowych obszarów, których objęcie zasięgiem publicznej sieci telekomunikacyjnej w bieżącym roku jest planowane”

oraz dodanie ust. 2 w art. 6a i 6b

Żądanie, o którym mowa w art. 6a, 6b, powinno być proporcjonalne do celu, jakiemu ma służyć, oraz zawierać:

- 1) wskazanie przedsiębiorcy lub podmiotu, o którym mowa w ust.
- 2) datę;
- 3) wskazanie żądanych informacji oraz okresu, którego dotyczą;
- 4) wskazanie celu, jakiemu informacje mają służyć;
- 5) wskazanie terminu przekazania informacji adekwatnego do zakresu tego żądania, nie krótszego niż 30 dni;
- 6) uzasadnienie;
- 7) pouczenie o zagrożeniu karą, o której mowa w art. 209 ust. 1.