

Zgłaszanie działalności jednostek samorządu terytorialnego w zakresie telekomunikacji do rejestrów prowadzonych przez Prezesa UKE oraz inne obowiązki związane z podjęciem takiej działalności

Ustawa o wspieraniu rozwoju usług i sieci telekomunikacyjnych (Dz. U. 2010/106/675), dalej „ustawa szerokopasmowa”, weszła w życie z dniem 17 lipca 2010 r.

Artykuł 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej stanowi:

„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.”*

Przepis powyższy wskazuje jakiego rodzaju działalność w zakresie telekomunikacji może być podejmowana przez jst. W art. 3 ust. 2 - 6 ustawy uregulowano dalsze wymagania i obowiązki konieczne do spełnienia, by taką działalność rozpocząć i wykonywać, w szczególności z poszanowaniem zasady przejrzystości i niezakłócaniem konkurencji na rynkach telekomunikacyjnych.

1. Obowiązek podjęcia uchwały przez organ stanowiący

Zgodnie z art. 3 ust. 5 ustawy szerokopasmowej, *„Jednostka samorządu terytorialnego wykonuje działalność, o której mowa w ust. 1, na podstawie uchwały organu stanowiącego.”* Przepis ten oznacza, że najpóźniej przed rozpoczęciem **wykonywania** działalności, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy, konieczna jest uchwała organu stanowiącego. Wykonywanie działalności, o której mowa w ust. 1, to budowa lub eksploatacja infrastruktury i sieci, nabycie prawa do nich, dostarczenie sieci, zapewnienie dostępu do infrastruktury, świadczenie usług. Uchwała organu stanowiącego powinna być zatem podjęta najpóźniej przed rozpoczęciem wykonywania tych czynności. Uchwała taka nie jest niezbędna na etapie planowania działalności, ani też przygotowań do jej rozpoczęcia, jak choćby przygotowanie studium wykonalności, planu projektu i wystąpienia o opinię do Prezesa UKE, czy pozyskiwana środków finansowych potrzebnych do podjęcia działalności. Uchwała organu

stanowiącego może być oczywiście podjęta wcześniej, co wyeliminowałoby ryzyko późniejszej odmowy zgody organu stanowiącego na wykonywanie działalności w telekomunikacji, jednakże ustawa szerokopasmowa nie narzuca tutaj takiego obowiązku, wymagając jedynie, by uchwała organu stanowiącego była podjęta najpóźniej przed rozpoczęciem wykonywania działalności, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy.

2. Obowiązek ogłoszenia informacji o podjęciu działalności

Podobnie jest z obowiązkiem z art. 3 ust. 6 ustawy szerokopasmowej, który wymaga ogłoszenia informacji o **podjęciu** działalności, o której mowa w ust. 1, jak również przekazania do Prezesa UKE takiej informacji. Nie jest to informacja o zamiarze podjęcia działalności, ani też o przygotowywaniu się do jej podjęcia. „Podjęcie działalności” to rozpoczęcie jej wykonywania, czyli rozpoczęcie budowy, eksploatacji lub dostarczania infrastruktury lub sieci, nabywania praw do infrastruktury lub sieci, świadczenia usług z jej wykorzystaniem. Informację taką należy ogłosić w BIP i przekazać Prezesowi UKE, gdy będzie już znana data rozpoczęcia działalności, o której mowa w art. 3 ust. 1. Z drugiej strony nie byłoby naruszeniem ustawy szerokopasmowej wcześniejsze opublikowanie informacji (tj. przed podjęciem działalności, w szczególności, gdy będą już znane jej warunki, planowana data jej rozpoczęcia, a organ stanowiący podejmie uchwałę o wykonywaniu takiej działalności).

Trzeba podkreślić, że szerokie obowiązki konsultacyjne i informacyjne na etapie przygotowania projektu, w których występuje pomoc publiczna, a związane z wymaganiami Komisji UE, są niezależne od obowiązku informacyjnego z art. 3 ust. 6 ustawy szerokopasmowej. Niemniej jednak w praktyce zapewniają spełnienie tych samych celów już na etapie poprzedzającym podjęcie działalności. Wówczas informacja z art. 3 ust. 6 będzie tą finalną informacją o terminie i warunkach podjęcia działalności w telekomunikacji, upublicznioną już po spełnieniu wszystkich wymagań (np. co do uchwały organu stanowiącego).

3. Obowiązek zgłoszenia do rejestru prowadzonego przez Prezesa UKE

Kwestię wpisu do rejestrów prowadzonych przez Prezesa UKE reguluje art. 5 ustawy szerokopasmowej oraz art. 10 ust. 1-1a ustawy – Prawo telekomunikacyjne (zwana dalej „Pt”).

Należy wyraźnie rozróżnić, jakiego rodzaju działalność w zakresie telekomunikacji podlega wpisowi do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych („rejestr PT”) a jaka do rejestru jednostek samorządu terytorialnego („rejestr JST”).

Do rejestru PT podlega wpisowi **gospodarcza działalność telekomunikacyjna** (art. 1 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 10 ust. 1 Pt). Do rejestru JST podlega wpisowi **niegospodarcza działalność, określona w art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej** (art. 3 ust. 1 w związku z art. 5 ustawy szerokopasmowej).

Zauważyć należy, że działalność określona w art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej wykracza poza zakres usług przypisanych działalności telekomunikacyjnej zdefiniowanej na potrzeby Pt na przykład obejmuje budowę infrastruktury telekomunikacyjnej.

Dodatkowo należy podkreślić, że na mocy art. 64 ustawy szerokopasmowej działalność w zakresie telekomunikacji, na skutek zmiany w ustawie z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591 z późn. zm –dalej „uosg”) została ujęta jako **zadanie własne gminy** (art. 7 ust. 1 pkt 3a uosg).

Należy mieć też na uwadze to, że w art. 3 ust. 4 ustawy szerokopasmowej zostało rozstrzygnięte, że działalność określona w ust. 1 tego artykułu jest działalnością z zakresu zadań własnych **o charakterze użyteczności publicznej**.

Jeżeli jednostka samorządu terytorialnego prowadzi gospodarczą działalność telekomunikacyjną w formie niewyodrębnionej w ramach jej osobowości prawnej, a także w formie porozumienia lub porozumienia komunalnego, to jst powinna zgłosić tą działalność do rejestru PT. Jeżeli w taki sposób nie prowadzi gospodarczej działalności telekomunikacyjnej, a jedynie niegospodarczą działalność z art. 3 ustawy szerokopasmowej, to jst powinna zgłosić tą działalność do rejestru JST.

W przypadku prowadzenia działalności w formie związku lub stowarzyszenia jst, fundacji, spółki lub spółdzielni, to te podmioty powinny wykonać obowiązek jst do zgłoszenia się do właściwego rejestru, którym – w zależności od gospodarczego charakteru prowadzonej działalności – będzie albo rejestr PT albo rejestr JST.

Podobnie w przypadku, w którym działalność z art. 3 ust.1 ustawy szerokopasmowej jest powierzana przez jst innym podmiotom jako zadania z zakresu gospodarki komunalnej, w szczególności w formie umowy koncesji na roboty budowlane lub usługi, czy umowy partnerstwa publiczno-prywatnego, to wówczas podmioty te muszą wpisać się do rejestru PT, natomiast jst powierzająca zadania nie musi już wpisywać się do żadnego rejestru prowadzonego przez Prezesa UKE. Pomimo powierzenia działalności z art. 3 ustawy szerokopasmowej, jst powinna jednak wpisać się do rejestru JST w następujących sytuacjach:

- a) jeżeli podmiot, któremu powierzyła zadania z art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej, nie będzie prowadził gospodarczej działalności telekomunikacyjnej,
- b) jeżeli część zadań jst wykonuje samodzielnie (np. buduje lub nabywa infrastrukturę telekomunikacyjną), a podmiotowi trzeciemu powierza inną część zadań (np. zapewnianie dostępu telekomunikacyjnego lub świadczenie usług telekomunikacyjnych).

Rozróżnienie powyższych dwóch zakresów działalności może mieć istotne znaczenie dla działalności jst. Przykładowo, w przypadku, w którym jst jest przedsiębiorcą telekomunikacyjnym wszelkie przyznawane jest dotacje i zwolnienia związane z taką działalnością wymagają oceny z punktu widzenia pomocy publicznej oraz przesłanek warunkujących dopuszczalność takiej pomocy. Co więcej, do jst stosuje się wówczas wprost wszystkie przepisy dotyczące przedsiębiorców telekomunikacyjnych i to nie tylko z ustawy – Prawo telekomunikacyjne.

Możliwa jest także sytuacja wpisu tej samej jst do obu rejestrów, przy czym do rejestru PT podlegałaby wpisowi tylko ta część aktywności, która jest gospodarczą działalnością telekomunikacyjną. Może być też tak, że w rejestrze PT będzie wpisana spółka komunalna, wydzielona do prowadzenia gospodarczej działalności telekomunikacyjnej, natomiast sama jst - ze względu na prowadzenie w innym zakresie niegospodarczej działalności z art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej – będzie wpisana do rejestru JST wykonujących działalność z zakresu telekomunikacji.

Należy także zwrócić uwagę na art. 76 ustawy szerokopasmowej, w którym ustanowiono okres 6 miesięcy od dnia wejścia w życie ustawy na zgłoszenie się do rejestru JST tych jst, które w dniu wejścia w życie ustawy posiadały infrastrukturę lub sieci telekomunikacyjne.

Na zakończenie trzeba jeszcze wyjaśnić, że **działalność zarządców dróg nie jest działalnością, o której mowa w art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej tak długo, jak stanowi wykonanie obowiązków z ustawy o drogach publicznych.** Art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej dotyczy bowiem działalności, którą jst może podjąć, a więc fakultatywnych zadań własnych. Natomiast działalność zarządców dróg nie jest fakultatywna, ale stanowi wykonanie obowiązku, dla którego podstawą prawną jest ustawa o drogach publicznych, a nie art. 3 ust. 1 ustawy szerokopasmowej. Co więcej, w ścisłym sensie nie jest to działalność jst, ale zarządcy drogi, którym w tym przypadku jest właściwy organ wskazany w ustawie o drogach publicznych.